

Постановление 038/606/19

о назначении административного наказания по делу №038/04/9.21-1236/2019
об административном правонарушении

Резолютивная часть объявлена 27 ноября 2019г.

г.Иркутск

Заместитель руководителя-начальник отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области «...», рассмотрев материалы дела об административном правонарушении №038/04/9.21-1236/2019 и протокол об административном правонарушении №038/242/19 от 20.09.2019г. в отношении ОАО «Иркутская электросетевая компания» (ИНН 3812122706; ОГРН 1093850013762; г.Иркутск, ул.Лермонтова, д.257; дата регистрации юридического лица 30.06.2009г.; КПП 381243001), в отсутствие законного представителя ОАО «Иркутская электросетевая компания», надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении (уведомление о вручении ФГУП Почта России от 05.11.2019г.), в присутствии защитника по доверенности лица, привлекаемого к административной ответственности, «...» (доверенность №юр-332 от 27.12.2018г.), в присутствии представителей потерпевшего по доверенности, «...», «...», УСТАНОВИЛ:

Событие административного правонарушения и его квалификация:

В Иркутское УФАС России 22.07.2019г. поступили материалы обращения «...» (вх.№10131-ЭП/19) о совершении ОАО «ИЭСК» административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.9.21 КоАП РФ, выразившегося в нарушении срока выполнения мероприятий по технологическому присоединению к электрическим сетям энергопринимающих устройств заявителя по договору №3117/17-ВЭС от 05.12.2017г.

Определением №038/2101/19 от 22.08.2019г. возбуждено дело об административном правонарушении в отношении ОАО «ИЭСК» и проведено административное расследование.

По результатам административного расследования установлено следующее.

«...» является собственником земельного участка, расположенного по адресу: Иркутский р-он, поле «Стрелка», кадастровый номер «...», что подтверждается свидетельством о государственной регистрации права от 13.07.2016г.

05.12.2017г. между заявителем и филиалом ОАО «ИЭСК» «Восточные электрические сети» был заключен договор об осуществлении технологического присоединения №3117/17-ВЭС. В приложении к Договору №3117/17-ВЭС от 05.12.2017г. стороны согласовали Технические условия для присоединения к электрическим сетям, в которых определили перечень и объем обязательств для каждой из сторон. Согласно п.5 Договора срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению составляет один год со дня заключения данного договора. Сетевая организация согласно техническим условиям договора обязана была в установленный срок выполнить мероприятия по реконструкции объектов электросетевого хозяйства, строительство ВЛ 10 кВ протяженностью 1,485км с КТП 10/0,4 кВ, строительство ВЛ 0,4 кВ протяженностью 0,033км. Срок выполнения со стороны ОАО «ИЭСК» мероприятий по осуществлению технологического присоединения к электрическим сетям энергопринимающих устройств «...» истек 05.12.2018г. В ходе проведения административного расследования сетевой организацией не были представлены документы, подтверждающие фактическое исполнение ОАО «ИЭСК» своих обязательств по договору №3117/17-ВЭС.

03.09.2019г. ОАО «ИЭСК» к материалам административного дела приобщены письменные пояснения и документы.

Согласно устным и письменным пояснениям, ОАО «ИЭСК» с целью выполнения мероприятий по технологическому присоединению, предусмотренных техническими условиями Договора осуществило следующие действия:

31.01.2018г. между ОАО «ИЭСК» и ООО «Мастер-План» (подрядчик) был заключен договор №168-ВЭС-2017 на проведение комплекса работ по разработке и утверждению Проектов планировки и межевания территорий, получению разрешений на строительство объектов, в том числе КТПС 10/0,4 кВ с ВЛ 0,4кВ и линейным ответвлением от ВЛ 10кВ Лыловщина-Московщина, Иркутский р-он, поле «Стрелка» (СР 3117/17). Срок выполнения работ по данному договору истек 20.12.2018г., тогда как срок выполнения мероприятий по договору с «...» истек 05.12.2018г. Таким образом, ни сетевая организация перед заявителем, ни подрядчик перед ОАО «ИЭСК» не исполнили взятые на себя соглашениями обязательства в установленный срок. Кроме того, ОАО «ИЭСК» не представлено документов, подтверждающих заключение дополнительных соглашений с подрядчиком с целью продления срока выполнения работ, как установлено п.4.2. договора №168-ВЭС-2017. Причем ООО «Мастер-План» (подрядчик) был выбран решением по результатам закупочной комиссии еще 27.12.2017г., то есть за год до вступления в силу договора №168-ВЭС-2017.

Вместе с тем, ООО «Мастер-План» (подрядчик) обратился в Министерство лесного комплекса Иркутской области письмом №215-05 о согласовании

проекта планировки и проекта межевания территории только 17.05.2018г., то есть спустя почти четыре месяца после заключения договора с сетевой организацией.

Проекты планировки и межевания территории были утверждены Администрацией Уриковского МО 01.08.2018г.

За установлением публичного сервитута к мэру Иркутского районного муниципального образования ОАО «ИЭСК» обратилось с ходатайством только 20.11.2018г. в целях размещения линейных объектов. 04.12.2018г. Администрацией было отказано в установлении такового.

Вместе с тем, согласно п.16.3 Правил технологического присоединения сетевая организация исполняет обязательства по выполнению мероприятий по технологическому присоединению в случае заключения договора с лицами, указанными в пунктах 12(1), 14 и 34 Правил 861, в том числе в части урегулирования отношений с иными лицами, до границ участка, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства заявителя.

Следует отметить, что уже по состоянию на 04.12.2018г., накануне истечения срока исполнения обязательств перед «...», обладая информацией о невозможности исполнить условия договора №3117/17-ВЭС в срок, ОАО «ИЭСК» разрабатывает и вручает представителю потерпевшего по доверенности два экземпляра дополнительного соглашения №1 к договору №3117/17-ВЭС в части установления размера платы за технологическое присоединение. При этом в дополнительном соглашении отсутствует пункт, которым бы потребителю предлагалось продлить срок исполнения мероприятий по договору об осуществлении технологического присоединения.

Исходя из этого следует вывод, что в действиях ОАО «ИЭСК» явно присутствует субъективная сторона административного правонарушения, поскольку сетевая организация не предприняла всех от себя зависящих мер по соблюдению императивно установленных требований действующего законодательства в сфере электроэнергетики.

После получения отказа в установлении сервитута ОАО «ИЭСК» поясняет, что осуществлялся поиск физических лиц – собственников земельных участков. Однако документов, подтверждавших данный аргумент, ОАО «ИЭСК» в материалы административного дела не представлено.

Также ОАО «ИЭСК» указано в пояснениях, что один из найденных собственников – «...» игнорирует обращения о заключении договора аренды, что также не подтверждено документально. Упомянутое ОАО «ИЭСК» письмо, направленное 25.07.2019г. УСЦ ЕвроСибЭнерго, в материалы дела или для обозрения не представлено.

30.08.2019г., согласно пояснениям ОАО «ИЭСК» от 03.09.2019г., найдено еще

трое собственников земельных участков, филиал готовит проекты договоров аренды земельных участков на период строительства ВЛ. Однако по состоянию на 27.11.2019г. (день вынесения Постановления Иркутским УФАС России), ОАО «ИЭСК» не представлены проекты договоров или информация об уже заключенных договорах с собственниками.

Согласно пп.б п.16 Правил 861 срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению, который исчисляется со дня заключения договора, составляет 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; 1 год - для заявителей, максимальная мощность энергопринимающих устройств которых составляет менее 670 кВт, а также для заявителей, максимальная мощность энергопринимающих устройств которых составляет не менее 670 кВт, при технологическом присоединении к объектам электросетевого хозяйства организации по управлению единой национальной (общероссийской) электрической сетью.

ОАО «ИЭСК» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава. В соответствии с Уставом основным видом деятельности ОАО «ИЭСК» является оказание услуг по передаче и распределению электрической энергии, а также оказание услуг по присоединению к электрическим сетям.

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

Согласно части 1 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ "Об электроэнергетике" технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, на основании договора об осуществлении технологического присоединения к объектам электросетевого хозяйства, заключаемого между сетевой организацией и обратившимся к ней лицом, и носит однократный характер. Указанный договор является публичным.

Порядок и процедуру технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, существенные условия договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям, а также требования к выдаче технических условий определяют 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, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004г. № 861.

Доказательств, свидетельствующих о том, что правонарушение вызвано чрезвычайными обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, Обществом в материалы дела не представлено. Общество имело реальную и объективную возможность для соблюдения требований Правил технологического присоединения.

Не исполнив в установленный срок мероприятия по технологическому присоединению согласно условиям договора №3117/17-ВЭС, ОАО «Иркутская Электросетевая компания» (ИНН 3812122706; г.Иркутск, ул.Лермонтова, д.257) нарушило п.16 Правил № 861 и допустило административное правонарушение, предусмотренное частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ.

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.

В соответствии с частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ повторное совершение административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.9.21 КоАП РФ, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от сорока тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от шестисот тысяч до одного миллиона рублей.

Повторность совершения однородного административного правонарушения подтверждается вступившим в законную силу решением суда от 25.01.2018 г. по делу №А19-17768/2017 (штраф был оплачен должником 07.09.2018г.).

Объектом данного административного правонарушения являются общественные отношения, возникающие при подключении к инфраструктурным сетям (электрическим сетям).

Объективная сторона правонарушения выражается в повторном нарушении установленного порядка подключения (технологического присоединения) к электрическим сетям.

Субъектом правонарушения является ОАО «ИЭСК» (664033, г.Иркутск ул.Лермонтова, д.257; ИНН 3812122706; ОГРН 1093850013762; дата регистрации юридического лица 30.06.2009г.).

Субъективную сторону деяния характеризует вина. ОАО «ИЭСК» имело возможность соблюдения установленных норм действующего законодательства РФ, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Пленум Высшего Арбитражного суда РФ в п.16.1 (введен Постановлением от 20.11.2008г. №60) Постановления от 02.06.2004г. №10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административном правонарушении» разъяснил, что в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (ст.2.2 КоАП РФ) не выделяет. В случаях, когда в соответствующих статьях особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (ч.2 ст.2.1 КоАП РФ). Обстоятельства, указанные в ч.1 или ч.2 ст.2.2 КоАП РФ, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

Место совершения административного правонарушения – Иркутская область, Иркутский р-он, поле «Стрелка», кадастровый номер земельного участка «...».

Время совершения административного правонарушения – 06.12.2018г.

Состав административного правонарушения, предусмотренного ч.2 ст.9.21 КоАП РФ, является формальным.

Субъектами административной ответственности могут быть хозяйствующие субъекты, осуществляющие хозяйственную деятельность посредством инфраструктурных сетей и подключающие потребителей оказываемых услуг для того, чтобы иметь возможность оказывать им услуги, а также их должностные лица.

Статьей 26.1 Кодекса предусмотрено, что одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении, является виновность лица в совершении административного правонарушения.

В силу ч.1 ст.2.1 Кодекса административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Частью 1 статьи 1.5 Кодекса предусмотрено, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Протокол №038/242/19 об административном правонарушении был составлен в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности, в присутствии защитника ОАО ИЭСК - «...», в присутствии представителя потерпевшего по доверенности - «...».

Должностное лицо Иркутского УФАС России, рассматривающее дело об административном правонарушении, считает невозможным применить статью 2.9 КоАП РФ, исходя из следующего.

Как следует из правовой позиции, изложенной в пунктах 17, 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 2 июня 2004г. №10 «О некоторых вопросах, возникающих 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 имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

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.

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.

Совершенное ОАО «ИЭСК» правонарушение не может быть квалифицировано как малозначительное, поскольку оно не может быть признано как не представляющее существенного нарушения охраняемым общественным отношениям.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с данным Кодексом.

Согласно части 3 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Из содержания ч.1 ст.9.21 КоАП РФ следует, что состав административного правонарушения выражается в нарушении субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к магистральным нефтепроводам и (или) магистральным нефтепродуктопроводам, электрическим сетям. Действия ОАО «Иркутская Электросетевая компания» носят противоправный характер, охватываемый диспозицией ч.1 ст.9.21 КоАП РФ.

С учетом изложенного, совершенные ОАО «Иркутская Электросетевая компания» действия в отношении гражданина «...» образуют событие административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ.

Должностное лицо Иркутского УФАС России, рассматривающее дело №038/04/9.21-1236/2019 об административном правонарушении, считает

возможным применить положения пункта 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ о назначении наказания в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II КоАП РФ, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей, исходя из анализа документов по бухгалтерской отчетности ОАО «ИЭСК» за 2018г., согласно которым чистый убыток отчетного года составил 1 231 473 тысяч рублей, кредиторская задолженность превышает дебиторскую задолженность на 2 828 749 тысяч рублей, что характеризует финансовое состояние ОАО «ИЭСК» как неустойчивое.

В ходе рассмотрения административного дела в отношении ОАО «Иркутская Электросетевая компания» в соответствии со статьей 24.1 КоАП РФ, всесторонне исследованы материалы дела о совершении административного правонарушения.

Должностным лицом Иркутского УФАС России, рассматривающим административное дело №038/04/9.21-1236/2019, в соответствии со ст.26.1 КоАП РФ, установлено наличие самого события административного правонарушения, а также установлена имеющаяся возможность соблюдения со стороны ОАО «Иркутская Электросетевая компания» установленных требований, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, однако данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Формальный состав административного правонарушения ОАО «Иркутская Электросетевая компания», предусмотренного ч.1 ст.9.21 КоАП РФ, не требует установления характера и размера ущерба, причиненного административным правонарушением.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст. 24.5 КоАП РФ, не установлено.

Установлено обстоятельство, отягчающее административную ответственность в соответствии со ст.4.3 КоАП РФ, а именно повторное совершение ОАО «ИЭСК» однородного административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено (ст.4.2 КоАП РФ).

Должностное лицо Иркутского УФАС России, рассматривающее дело №038/04/9.21-1236/2019 об административном правонарушении, считает, что вина ОАО «Иркутская Электросетевая компания» по событию совершенного административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ, доказана полностью, с учетом повторности совершения административного правонарушения.

Заместитель руководителя-начальник отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области «...», рассмотрев материалы дела об административном правонарушении №038/04/9.21-1236/2019 и протокол об административном правонарушении №038/242/19 от 20.09.2019г. в отношении ОАО «Иркутская электросетевая компания», руководствуясь ст.ст. 4.1, 4.5, ч.2 ст.9.21, 29.9, 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ОАО «Иркутская электросетевая компания» (ИНН 3812122706; г.Иркутск, ул.Лермонтова, д.257) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ, выразившегося в нарушении срока исполнения мероприятий по договору №3117/17-ВЭС от 05.12.2017г. об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям, в соответствии с требованиями Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, что является нарушением субъектом естественной монополии установленного порядка подключения (технологического присоединения) к электрическим сетям, и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 300 000 рублей 00 копеек (триста тысяч рублей ноль копеек).

В соответствии с п.1 ст. 32.2. Кодекса РФ об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме. Пунктом 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации предусмотрено, что штрафы подлежат зачислению в местные бюджеты по месту нахождения органа или должностного лица, принявшего решение о наложении штрафа, если иное не предусмотрено Бюджетным кодексом РФ или иными законодательными актами Российской Федерации.

Реквизиты для уплаты штрафа: УФК по Иркутской области (Иркутское УФАС России), ИНН 3811020966, КПП 380801001, ГРКЦ ГУ Банка России по Иркутской области г. Иркутска, БИК 042520001, р/счет 40101810250048010001, ОКТМО 25701000, КБК 161 1 16 41000 01 6000 140, л/с 04341437710.

Согласно части 3 статьи 32.2 КоАП РФ, сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в банк или в иную кредитную организацию.

При неуплате штрафа в срок, согласно ч.5 ст. 32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях, должностное лицо, вынесшее

постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

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

В соответствии с п. 3 ст. 30.1 и ст. 30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Дата вынесения постановления – 27 ноября 2019г.

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу _____ (после истечения срока, установленного для обжалования, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано).

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007г. №7049-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

Отметка об оплате штрафа:

оплачен;

не оплачен;

оплачен частично.