ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ИВАНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

(Ивановское УФ АС России)

153000, г. Иваново, ул. Жарова, д. 10, каб. 409, тел. (4932) 32-85-73, ф. (4932) 32-63-60, e-mail: to37@fas.gov.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении дела об административном правонарушении

№037/04/9.21-174/2020 (02-22/2020-014)

27 мая 2020 года город Иваново

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области …, рассмотрев постановление о возбуждении дела об административном правонарушении, вынесенное 07.04.2020 заместителем Ивановского межрайонного прокурора, …., и иные материалы дела об административном правонарушении №037/04/9.21-174/2020 (02-22/2020-014), возбужденного в отношении в отношении СНТ «Пчелка» (….) по ч. 1 ст. 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствии председателя СНТ «Пчелка» …., при участии потерпевшего – …. и старшего помощника Ивановского межрайонного прокурора …..,

УСТАНОВИЛ:

14.04.2020 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области из Ивановской межрайонной прокуратуры письмом №250ж-2019 от 08.04.2020 (вх. №1186) поступили материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении СНТ «Пчелка» (…) по ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ.

В Управлении Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области данному административному делу был присвоен регистрационный номер <...> /04/9.21-174/2020 (02-22/2020-014).

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении №037/04/9.21-174/2020 (02-22/2020-014) установлено следующее.

28.05.2019 С.Л.А., руководствуясь положениями п. 8 (5) Правил технологического присоединения к электрическим сетям…., утвержденных Постановлением Правительства РФ №861 от 27.12.2004 (далее – Правила №861), обратилась к СНТ «Пчелка» с заявлением о подключении земельного участка к электрическим сетям, указав, что в ее собственности находится земельный участок №1, расположенный на территории СНТ «Пчелка», при этом членом указанного СНТ она не является в соответствии с заявлением от 01.05.2019.

Указанный вопрос вынесен на рассмотрение Правления СНТ «Пчелка», что следует из выписки из протокола собрания Правления СНТ «Пчелка» от 26.05.2019, на котором принято решение С.Л.А. в подключении электроэнергии отказать, так как электрификация улицы, где находится участок №1 запланировано на 2020 год, на участок требуется технологическое присоединение с уровнем напряжения 380 Вольт, тогда на территории СНТ напряжение 220 Вольт.

Отказ СНТ «Пчелка» С.Л.А. явился основанием для обращения последней в Ивановскую межрайонную прокуратуру и принятия мер прокурорского реагирования, а именно вынесения представления об устранении нарушений закона №250ж-2019 от 01.10.2019.

Из представленных документов так же следует, что Представление СНТ «Пчелка» не исполнено (Протокол собрания Правления СНТ «Пчелка» от 20.10.2019, письмо от 25.10.2019), что являлось основанием для возбуждения дела об административном правонарушении по ст. 17.7 КоАП РФ. 17.01.2020 Постановлением Ивановского районного суда Ивановской области СНТ «Пчелка» признано виновным в совершении указанного правонарушения.

10.03.2020 С.Л.А. повторно обратилась в Ивановскую межрайонную прокуратуру с жалобой на указанные действия СНТ «Пчелка», поскольку до настоящего времени садовое некоммерческое товарищество не обратилось в сетевую организацию в целях подключения участка С.Л.А.

Рассмотрев все обстоятельства дела об административном правонарушении, прихожу к следующим выводам.

В соответствии с абзацем 1 части 1 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ "Об электроэнергетике" (далее – Закон об электроэнергетике, Закон №35-ФЗ) 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 (далее - технологическое присоединение), осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и носит однократный характер.

Порядок технологического присоединения установлен в Правилах технологического присоединения…, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 (далее – Правила №861).

Согласно п. 2(2) Правил №861 действие настоящих Правил распространяется на случаи присоединения впервые завершенных строительством, ранее присоединенных энергопринимающих устройств и объектов электроэнергетики, относящихся к имуществу общего пользования садоводческого или огороднического некоммерческого товарищества либо 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, максимальная мощность которых изменяется.

В соответствии с пунктом 6 Правил №861 технологическое присоединение осуществляется на основании договора, заключаемого между сетевой организацией и юридическим или физическим лицом в сроки, установленные настоящими Правилами.

Пунктом 7 Правил №861 установлена процедура технологического присоединения, которая, как следует из пп. «а» и «б» данного пункта, начинается с подачи заявки юридическим или физическим лицом (далее - заявитель), которое имеет намерение осуществить технологическое присоединение, и заключения договора технологического присоединения.

При этом, в соответствии с п. 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.

Из положений пп. «а» п. 7, п. 8 (5) Правил №861 следует, что в случае технологического присоединения энергопринимающих устройств граждан, ведущих садоводство и огородничество на земельных участках, расположенных в границах территории садоводства или огородничества с созданием некоммерческих товариществ, заявка на технологическое присоединение энергопринимающих устройств заполняется таким гражданином в соответствии с Приложением №6 к Правилам №861, но подается сопроводительным письмом некоммерческого товарищества.

В свою очередь, садовдческое или огородническое некоммерческое товарищество не вправе отказать в подаче в сетевую организацию заявки на технологическое присоединение принадлежащих указанному гражданину энергопринимающих устройств, а также препятствовать сетевой организации в осуществлении технологического присоединения таких энергопринимающих устройств и требовать за это плату.

Следовательно, действия СНТ «Пчелка» при рассмотрении обращения Смирновой Л.А. не соответствуют положениям п. 8(5) Правил №861.

В соответствии с ч. 1 ст. 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, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц — от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Объектом вменяемого административного правонарушения являются общественные отношения, возникающие в области соблюдения безопасности технологического присоединения к электрическим сетям, подключения (технологического присоединения) к системам теплоснабжения либо подключения (технологического присоединения) к системам водоснабжения и водоотведения.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного **ст.** 9.21 КоАП РФ, заключается в нарушение субъектом естественных монополий правил (порядка) подключения (технологического присоединения) к электрическим сетям.

Субъектами административного правонарушения являются субъекты естественной монополии, осуществляющие свою деятельность в сферах, указанных в части 1 ст. 9.21 КоАП РФ, в рассматриваемом случае в сфере оказания услуг по передаче электрической энергии.

Согласно статье 3 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ "О естественных монополиях" (далее - Закон о естественных монополиях) под естественной монополией понимается 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.

В соответствии со статьей 4 Закона о естественных монополиях к сферам деятельности субъектов естественных монополий относятся: услуги по передаче электрической энергии.

В соответствии со статьей 10 Закона о естественных монополиях органы регулирования естественных монополий формируют и ведут реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляются государственные регулирование и контроль.

При этом, отсутствие хозяйствующего субъекта в Реестре субъектов естественных монополий не может свидетельствовать об отсутствии у него статуса естественной монополии.

В соответствии с разъяснениями ФАС России от 06.07.2018 №АЦ/51469/18 в случае отсутствия хозяйствующего субъекта в реестре субъектов естественной монополии, принадлежность хозяйствующего субъекта к субъектам естественных монополий определяется путем установления факта осуществления им деятельности в сферах, указанных в статье 4 Закона о естественных монополиях, а также соответствия его признакам, указанным в статье 3 Закона о естественных монополиях. При рассмотрении вопроса об отнесении хозяйствующего субъекта к субъектам естественной монополии в соответствии со статьей 3 Закона о естественных монополиях следует установить два основных критерия:

1. Наличие у хозяйствующего субъекта во владении на праве собственности или ином законном основании объектов имущества, используемого для осуществления регулируемой деятельности в сферах, указанных в статье 4 Закона о естественных монополиях;

2. Наличие факта осуществления регулируемой деятельности в сферах, указанных в статье 4 Закона о естественных монополиях. Кроме этого, следует иметь ввиду, что в отношении субъектов естественных монополий органами регулирования естественных монополий может применяться ценовое регулирование, осуществляемое посредством определения (установления) цен (тарифов) или их предельных уровней. Таким образом, факт наличия установленного тарифа (его предельного уровня) является косвенным подтверждением отнесения хозяйствующего субъекта к субъекту естественной монополии.

Поскольку СНТ «Пчелка» осуществляет функции управления имуществом общего пользования, расположенному в границах территории садоводства, действует от имени и в интересах членов СНТ, следовательно, СНТ «Пчелка» выполняет функции владельца объектаов электросетевого хозяйства.

В соответствии со ст. 3 Закона №35-ФЗ услуги по передаче электрической энергии – это комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, которые обеспечивают передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с обязательными требованиями и совершение которых может осуществляться с учетом особенностей, установленных пунктом 11 статьи 8 настоящего Федерального закона.

Из п. 2 Правил №861, ст. 3 Закона №35-ФЗ сетевые организации - организации, владеющие на праве собственности или на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такие организации оказывают услуги по передаче электрической энергии и осуществляют в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, а также осуществляющие право заключения договоров об оказании услуг по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих другим собственникам и иным законным владельцам и входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть, и которая соответствует утвержденным Правительством Российской Федерации критериям отнесения владельцев объектов электросетевого хозяйства к территориальным сетевым организациям.

Перечень сетевых организаций, необходимая валовая выручка которых учтена при утверждении (расчете) единых (котловых) тарифов на услуги по передаче электрической энергии в субъекте Российской Федерации, то есть оказывающих услуги по передаче электрической энергии на территории Ивановской области, утвержден Постановлением Департамента энергетики и тарифов Ивановской области от 29.12.2018 №244-э/8, от 30.01.2019 №3-э/1 и от 28.06.2019 №24-э/1 (на 2019 год) и Постановлением Департамента энергетики и тарифов Ивановской области от 30 декабря 2019 г. №62-э/3 (на 2020 год), в который СНТ «Пчелка» не входит.

В рассматриваемых взаимоотношениях садовое некоммерческое товарищество «Пчелка», выступает как владелец объектов электросетевого хозяйства, посредством которых обеспечивается переток электрической энергии от сетевой организации на энергопринимающие устройства лиц, осуществляющих садоводство и огородничество на территории садового товарищества.

СНТ «Пчелка» деятельность по передаче электрической энергии не ведет, а, следовательно, не является субъектом естественной монополии.

Учитывая изложенное, СНТ «Пчелка» ввиду не осуществления естественно-монопольного вида деятельности по передаче электрической энергии не может являться субъектом ответственности по ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ.

Из письменных разъяснений ФАС России от 22.04.2020 №ВК/34427/20 следует, что взаимоотношения между садовым и огородническим товариществом и гражданам, осуществляющим ведение садоводства или огородничества на земельных участках, расположенных в границах территории садоводства или огородничества, не входят в компетенцию ФАС России. В случае невыполнения садоводческим или огородническим товариществом обязанности, предусмотренной п. 8 (5) Правил №861, граждане и иные правообладатели энергопринимающих устройств, расположенных в границах территории садоводства или огородничества, вправе обратиться в суд с требованием о понуждении к подаче заявки такого товарищества.

В соответствии с подпунктом 2 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

Руководствуясь ч. 1 ст. 9.21, пп. 2 ч. 1 ст. 24.5 и пп. 2 части 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях России,

ПОСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении №037/04/9.21-174/2020 (02-22/2020-014), возбужденное в отношении СНТ «Пчелка» (…) по части 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, прекратить в связи с отсутствием в его действиях состава административного правонарушения (пункт 2 части 1 статьи 24.5. КоАП РФ).

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 арбитражный суд в течение 10 суток 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.

Руководитель управления _____