

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 1598/02

о назначении административного наказания

«10» января 2017 года

г. Ростов-на-Дону

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) Батурин Сергей Владимирович, рассмотрев протокол № 1598/02 по делу об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 года №195-ФЗ (далее – КРФ об АП) и материалы дела № 1598/02, возбужденного в отношении генерального директора открытого акционерного общества «Уникум» Ш,

УСТАНОВИЛ:

В Ростовское УФАС России поступило обращение С (ТСЖ «Современник», г. Ростов-на-Дону, ул. Зорге, 11, кв. 168), перенаправленного Прокуратурой Советского района г. Ростова-на-Дону, а также обращение ООО «Энергосеть Р», (г. Ростов-на-Дону, ул. Стабильная 21, оф. 7) на неправомерные, по мнению заявителей, действия ОАО «Уникум», выразившиеся в отказе от восстановления энергоснабжения в трансформаторной подстанции №2123 (далее- ТП-2123).

Так, в ходе проведения проверки Ростовским УФАС России было установлено следующее.

ТП 10/0,4кВ №2086, находящаяся на балансе потребителя ОАО «Уникум», запитана от сетей филиала ПАО «МРСК Юга»-«Ростовэнерго» имеет границу раздела с филиалом по ячейкам №№35-21, 35-39 ПС 110/10/6 кВ Р-35.

ОАО «Уникум» является собственником трансформаторной подстанции 10/0,4 кВт в торговом комплексе по ул. Зорге, 33 в г. Ростове-на-Дону (далее-ТП-2086) и двух кабельных линий 10кВт от ПС Р-35 до ТП-2086.

Электроснабжение ТСЖ «Современник» осуществляется двумя КЛ-0,4 кВ от ТП 10/0,4 кВ №2123, граница раздела балансовой принадлежности сторон установлена на кабельных наконечниках РУ-0,4 кВ жилого дома, что подтверждается актами разграничения балансовой принадлежности №681, №22 от 01.06.2014г.

Согласно договору купли-продажи от 23.04.2016г. Б приобрел ТП -2123 у Е Данное обстоятельство также подтверждается свидетельством о регистрации права от 28.04.2016г. №61-61/001/032/2016-1590/2.

01.08.2016г. между Б и ООО «Энергосеть Р» был заключен договор аренды имущества, в соответствии с которым Б передал, а ООО «Энергосеть Р» принял в аренду имущество, в том числе ТП-2123.

Таким образом, существует однолинейная схема электроснабжения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии,

энергопринимающие устройства которых присоединены к объектам электросетевого хозяйства ОАО «Уникум».

[Постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 27 декабря 2004 г. № 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).

Так, под опосредованным присоединением, согласно [пункту 5](#) Правил, понимается присоединение энергопринимающих устройств потребителя электрической энергии к электрическим сетям сетевой организации через энергетические установки производителей электрической энергии либо объекты электросетевого хозяйства лиц, не оказывающих услуги по передаче электрической энергии, или бесхозяйные объекты электросетевого хозяйства.

Электроснабжение ТСЖ «Современник» прекращено 11.06.2016г. в результате повреждения КЛ-0,4 кВ, переданной по договору аренды ООО «Электросеть-Р».

После 11.06.2016г., вследствие прекращения электроснабжения ТП-2123 от ТП-2086, электроснабжение данной трансформаторной подстанции, включая присоединенный к ней ТСЖ «Современник», осуществляется по резервной схеме РП-34, Л34Ф21/Л34Ф22, ТП-3218 от электрических сетей АО «Донэнерго».

Согласно ч.1 ст. 6 Федерального закона от 26.03.2003г. №35-ФЗ (ред. От 03.07.2016г.) «Об электроэнергетике» (далее- Закон об электроэнергетике), одним из общих принципов организации экономических отношений и основ государственной политики в сфере электроэнергетики является обеспечение бесперебойного и надежного функционирования электроэнергетики в целях удовлетворения спроса на электрическую энергию потребителей, обеспечивающих надлежащее исполнение своих обязательств перед субъектами электроэнергетики.

Из содержания п. 4 ст. 26 Закона об электроэнергетики следует, в случае, если происходит смена собственника или иного законного владельца энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики, которые ранее в [надлежащем порядке](#) были технологически присоединены, а виды производственной деятельности, осуществляемой новым собственником или иным законным владельцем, не влекут за собой пересмотр величины присоединенной мощности и не требуют изменения схемы внешнего электроснабжения и категории надежности электроснабжения, повторное технологическое присоединение не требуется и ранее определенные границы балансовой принадлежности устройств или объектов и ответственности за нарушение правил эксплуатации объектов электросетевого хозяйства не изменяются.

В силу п. 6 Правил 861 собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это оплату.

Следовательно, для признания лица нарушившим данный запрет, необходимо

доказать, что энергопринимающее устройство потребителя (заявившего о нарушении его права на энергоснабжение) присоединено к электрическим сетям сетевой организации опосредованно именно через принадлежащие этому лицу объекты электросетевого хозяйства, и это лицо совершает действия, препятствующие перетоку электроэнергии до энергопринимающего устройства потребителя.

В соответствии с п. 5 Правил №861, в случае если энергопринимающие устройства потребителя электрической энергии присоединены к электрическим сетям сетевой организации через энергетические установки производителей электрической энергии, объекты электросетевого хозяйства лиц, не оказывающих услуги по передаче электрической энергии, или бесхозяйные объекты электросетевого хозяйства, которые имеют непосредственное присоединение к сетям сетевых организаций (далее - опосредованное присоединение к электрической сети), такой потребитель заключает договор с той сетевой организацией, к сетям которой присоединены энергетические установки производителей электрической энергии, бесхозяйные объекты электросетевого хозяйства или энергопринимающие устройства (объекты электросетевого хозяйства) лиц, не оказывающих услуги по передаче электрической энергии, к которым непосредственно присоединено его энергопринимающее устройство.

Порядок полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии в случае нарушения потребителями своих обязательств, а также в случае необходимости принятия неотложных мер по предотвращению или ликвидации аварий предусмотрен Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 №442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (далее Правила №442).

Конституционно-правовой смысл вышеприведенного [пункта 6](#) Порядка (а в его значении - и иных аналогичных ему по правовому содержанию положений [Постановления](#) Правительства РФ от 04.05.2012 N 442, запрещающих ограничение режима потребления электрической энергии в отношении потребителей электрической энергии, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии и исполняющих иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства), определен [Определением](#) Конституционного суда РФ от 17.07.2012 N 1308-О следующим образом: «Согласно [пункту 6](#) в случаях, когда к сетям, принадлежащим организации-потребителю, подключены абоненты, которые своевременно оплачивают использованные топливно-энергетические ресурсы, организация-потребитель обязана по соглашению с энергоснабжающей или газоснабжающей организацией обеспечить подачу этим абонентам топливно-энергетических ресурсов в необходимых для них объемах. Данное положение, направленное на защиту интересов абонентов, своевременно исполняющих свои обязательства по оплате использованных ими топливно-энергетических ресурсов, и позволяющее обеспечить баланс во взаимоотношениях всех заинтересованных лиц путем заключения соответствующего соглашения, само по себе не может рассматриваться как нарушающее конституционные права заявителя, указанные в жалобе».

Так, 14.07.2016г. в ответ на обращение Б (письмо от 22.06.2016г.) о пуске электроэнергии по сетям принадлежащим Б ОАО «Уникум» было запрошено у абонента ряд документов (исх.№147 от 14.07.2016г.), а электроснабжение восстановлено не было.

Неправомерное истребование ОАО «Уникум» от Б соответствующих документов в целях возобновления подачи электроснабжения в ТП-2123., послужило нарушением ОАО «Уникум» запрета, установленного в [пункте 6](#) Правил №861.

Данный вывод нашел свое отражение в судебной практике - Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 31.01.2011 по делу N А43-3664/2010.

За указанные действия (бездействие) установлена административная ответственность в соответствии КРФ об АП.

Согласно ч. 1 ст. 9.21 КРФ об АП, 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.

Согласно ст. 2.4 КРФ об АП, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее [организационно-распорядительные](#) или [административно-хозяйственные](#) функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Так, согласно приказу №40-К от 01.07.2013г. генеральным директором ОАО «Уникум» назначен Ш.

Материалы дела позволяют прийти к следующим выводам:

Место совершения правонарушения – г. Ростов-на-Дону.

Время совершения правонарушения – 14.07.2016г.

Приглашение для участия в составлении протокола об административном правонарушении, предусмотренном частью ч.1 ст.9.21 КРФ об АП, было направлено в адрес Шинкаренко В.С. письмом от 7.10.2016г. Данное письмо было получено.

Указанным письмом Ш извещался о времени и месте составления протокола об административном правонарушении в Ростовском УФАС России по адресу: г. Ростов-на-Дону, пр. Ворошиловский 2/2, офис 403 кабинет № 6. В данном письме Ш разъяснялись его права и обязанности, предусмотренные КРФ об АП.

20.10.2016 г. на составление протокола об административном правонарушении генеральный директор ОАО «Уникум» Ш не явился, однако в адрес Ростовского УФАС России была представлена информация, запрошенная письмом от 07.10.2016г.

Согласно пункту 4.1 статьи 28.2 КРФ об АП в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Таким образом, при составлении настоящего протокола законные права и интересы генерального директора ОАО «Уникум» Ш были соблюдены в полном объеме.

Определением от 20.10.2016г. дело об административном правонарушении № 1598/02 вышеуказанное дело было назначено к рассмотрению на 06.12.2016 года по адресу: г. Ростов-на-Дону, пр. Ворошиловский 2/2, оф. 403 каб. 6.

Определением об отложении рассмотрения дела №1598/02 об административном правонарушении, вышеуказанное дело было назначено к рассмотрению на 10.01.2017 года по адресу: г. Ростов-на-Дону, пр. Ворошиловский 2/2, оф. 403 каб. 6.

Дело об административном правонарушении № 1598/02 рассмотрено в присутствии генерального директора ОАО «Уникум» Ш.

Согласно ч. 3 ст. 4.1 КРФ об АП, 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.

Смягчающих административную ответственность обстоятельств Ростовским УФАС России не установлено

В соответствии со ст. 29.1 КРФ об АП: обстоятельства, исключающие производство по настоящему делу, не выявлены; для рассмотрения настоящего дела по существу имеется достаточно материалов; ходатайства, отводы не заявлены.

Основания для освобождения лица, совершившего административное правонарушение от административной ответственности в порядке применения статьи 2.9 КРФ об АП отсутствуют.

[Статья 9.21](#) КРФ об АП предусматривает формальный состав административного правонарушения, не требующий наступления общественно опасных последствий. Общественная опасность правонарушения выражается в создании угрозы причинения вреда. Данная [норма](#) направлена на защиту прав и законных интересов физических и юридических лиц, общества и государства от неправомерных действий хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на рынке, либо от злоупотребления своим доминирующим положением. Существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в пренебрежительном отношении общества к исполнению требований в сфере соблюдения требований действующего законодательства в области энергетики.

В рассматриваемом случае правонарушение посягает на установленный законом порядок осуществления субъектами, занимающими доминирующее положение на рынке, своей деятельности, соблюдение которого является обязанностью каждого участника данных правоотношений, в связи с этим, вменяемое обществу правонарушение не может быть признано малозначительным.

Юридическим выражением признака общественной опасности административного правонарушения является противоправность. Государство, признавая то или иное действие либо бездействие общественно опасным, устанавливает правовые запреты на их совершение. Противоправность состоит в том, что были совершены действия, запрещенные Гражданским Кодексом Российской Федерации, Правилами технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004г. № 861.

Таким образом, противоправность вышеназванных действий подчеркивается также тем, что, указанное правонарушение противоречит не только нормам административного права, но и ряду других отраслей права.

В соответствии с общими правилами назначения административного наказания, основанными на принципах справедливости, соразмерности и индивидуализации ответственности, административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях (часть 1 статьи 4.1 КРФ об АП).

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.

Законодатель, установив названные положения в Кодексе, тем самым предоставил возможность, в том числе органу, должностному лицу, рассматривающим дело об административном правонарушении,

индивидуализировать наказание в каждом конкретном случае.

При этом, назначение административного наказания должно основываться на данных, подтверждающих действительную необходимость применения к лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в пределах нормы, предусматривающей ответственность за административное правонарушение, именно той меры государственного принуждения, которая с наибольшим эффектом достигала бы целей исправления правонарушителя и предупреждения совершения новых противоправных деяний, а также ее соразмерность в качестве единственно возможного способа достижения справедливого баланса публичных и частных интересов в рамках административного судопроизводства.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 4.1, 4.2, 23.48, 23.66, 29.9 КоАП РФ, заместитель руководителя Ростовского УФАС России

ПОСТАНОВИЛ:

Признать генерального директора открытого акционерного общества «Уникум» Ш, виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст.9.21 КРФ об АП и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 10 000 (десяти тысяч) рублей 00 коп.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КРФ об АП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КРФ об АП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

- положениям Бюджетного кодекса Российской Федерации от 31.07.1998 N 145-ФЗ, Федеральный закон от 19.12.2016 № 415-ФЗ «О федеральном бюджете на 2017 год и на плановый период 2018 и 2019 годов» денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере защиты конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемых федеральными органами государственной власти оплачивается в федеральный бюджет.

Сумму штрафа надлежит уплатить на расчетный счет № 40101810400000010002 в отделении Ростова-на-Дону г. Ростова-на-Дону; БИК 046015001. Получатель: УФК по Ростовской области (Ростовское УФАС России) ИНН 6163030500. КПП 616301001.

Код бюджетной классификации 161 1 16 41000 01 6000 140

ОКТМО 60701000

УИН 0

Основание платежа - Постановление Ростовского УФАС России № 1598/02.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу (863) 240-99-59.

Согласно части 1 статьи 20.25 КРФ об АП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КРФ об АП, а также частью 1 статьи 30.3 КРФ об АП 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.

Согласно статьи 31.1 КРФ об АП 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.

Заместитель руководителя управления С.В. Батулин