

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

№ АП-04-06/30-2018

03 августа 2018 года
г. Омск

Руководитель Омского УФАС России <...>, в соответствии с полномочиями, установленными статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № АП-04-06/30-2018, возбужденного в отношении должностного лица председателя правления <...> по части 1 статьи 9.21 КоАП РФ,

в отсутствие должностного лица - председателя правления <...>, извещенной надлежащим образом о дне, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № АП-04-06/30-2018,

в отсутствие потерпевшего - гр. <...> извещенного надлежащим образом о дне, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № АП-04-06/30-2018,

УСТАНОВИЛ:

Омским УФАС России в результате рассмотрения заявления гр. <...>, поступившего из Прокуратуры Ленинского АО г. Омска о нарушении территориальной сетевой организацией АО «Омскэлектро» требований действующего порядка технологического присоединения электросетевого хозяйства сетевых организаций к электрическим сетям при осуществлении технологического присоединения по договору № <...> об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям от 24.11.2017 (далее – Договор), а именно неисполнение обязательств в установленные Договором сроки, установлено следующее.

Порядок технологического присоединения объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям, установлен Правилами 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, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (далее – Правила 861).

В соответствии с пунктом 5 Договора срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению составляет 4 месяца со дня заключения.

Договор заключен 24.11.2017, срок исполнения обязательств АО «Омскэлектро» истек 25.03.2018.

К заявлению гр. <...> были также приложены следующие документы (в копиях):

1. Договор № <...> об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям от 24.11.2017.
2. Справка, выданная ОГООС «Заря-2» исх. № 24 от 11.11.2017, в соответствии с которой гр. <...> с 11.11.2017 не является членом <...>».
3. Уведомление о выполнении заявителем технических условий которое согласно оттиска штампа поступило в АО «Омскэлектро» от 12.03.2018 вх. № 69112.
4. Перечень замечаний, выявленных по результатам осмотра электроустановки гр. <...>. от 28.11.2018 № Ю-1659.
5. Перечень замечаний, выявленных по результатам осмотра электроустановки гр. <...> от 12.12.2017 № Ю-1829.
6. Перечень замечаний, выявленных по результатам осмотра электроустановки гр. <...> от 21.03.2018 № Ю-362.
7. Технические условия № ТУ1834/17 от 20.11.2017
8. Изменения в технические условия № ТУ1834/17 от 20.11.2017 от 30.03.2018.
9. Счет на оплату № 9160 от 24.11.2017.

Из представленных АО «Омскэлектро» письменных пояснений и документов следует.

В процессе осуществления АО «Омскэлектро» действий, направленных на выполнение своих обязательств по Договору, председателем <...> были предъявлены условия сетевой организации о проведении ремонтных работ на объектах электросетевого хозяйства ОГООС «Заря-2», которые не были предусмотрены Договором, в результате чего возникли препятствия для подключения объекта гр. <...> к электрическим сетям.

С целью устранения указанного препятствия АО «Омскэлектро» направило в адрес председателя ОГООС «Заря-2» письмо от 08.05.2018 исх. № 20-11/6453 с разъяснением положения пункта 8(5) Правил Правила 861, в котором предусмотрено, что садоводческое, огородническое или дачное некоммерческое объединение не вправе препятствовать сетевой организации в осуществлении технологического присоединения энергопринимающих устройств, принадлежащих гражданам, ведущим садоводство, огородничество или дачное хозяйство в индивидуальном

порядке на территории садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения, и иным лицам, расположенным на территории этого объединения.

На указанное письмо АО «Омскэлектро» от 08.05.2018 исх. № 20-11/6453 председателем правления ОГООС «Заря-2» <...> направлено письменное сообщение № 14 от 16.05.2018 о том, что ОГООС «Заря-2» не препятствует в осуществлении мероприятий по технологическому присоединению заявителя <...> согласно Договора № 1894/17 при условии выполнения АО «Омскэлектро» работы в соответствии с рекомендациями, изложенными ООО «СибрегионЭксперт» в заключении по результатам экспертизы технической документации по эксплуатации сетей инженерного обеспечения территории садового товарищества, в том числе электрических сетей.

Однако проведение таких работ на сетях ОГООС «Заря-2» выходит за рамки обязательств АО «Омскэлектро» по договору № 1894/17.

Кроме того 14.05.2018 представителем АО «Омскэлектро» был составлен акт об осуществлении технологического присоединения садового дома, принадлежащего <...>, подписать который председатель правления ОГООС «Заря-2» отказалась.

Указанными действиями председателя правления ОГООС «Заря-2» для АО «Омскэлектро» созданы препятствия для осуществления мероприятий по технологическому присоединению объекта заявителя, расположенного на территории ОГООС «Заря-2».

АО «Омскэлектро» 25.05.2018 исх. № 20-11/39 направило в адрес председателя ОГООС «Заря-2» письмо содержащее просьбу согласовать акт разграничения границ балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон № 4000231/18 от 14.05.2018 на объект: садовый домик, расположенный по адресу: г. Омск, ОГООС «Заря-2», участок № <...>, принадлежащий гр. <...>

>

Изучив предоставленные гр. <...> и АО «Омскэлектро» письменные пояснения и документы, должностное лицо Омского УФАС России пришло к выводу о наличии в действиях председателя ОГООС «Заря-2» признаков нарушения части 1 статьи 9.21 КоАП РФ, выразившегося в создании препятствий АО «Омскэлектро» для осуществления мероприятий предусмотренных Договором, заключенным с гр. <...>.

В соответствии пунктом 8(5) Правил № 861 ОГООС «Заря-2» не вправе препятствовать сетевой организации в осуществлении указанного технологического присоединения энергопринимающих устройств садового дома <...>.

Указанные обстоятельства явились основанием для составления 03.07.2018 протокола № АП-04-06/30-2018 об административном правонарушении в отношении должностного лица председателя правления

<...> по части 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

При составлении протокола АП-04-06/30-2018 <...> виновной в нарушении части 1 статьи 9.21 КоАП РФ себя не признала. Предоставила в материалы настоящего административного дела следующие документы (в копиях):

1. Устав ОГООС «Заря-2», утвержденный внеочередным собранием уполномоченных ОГООС «Заря-2».
2. Протокол № 2 от 23.06.2018.
3. Выписку из протокола № 3 от 26.06.2016 внеочередного собрания уполномоченных ОГООС «Заря-2».
4. Свидетельство о постановке на учет в налоговом органе.
5. Свидетельство о государственной регистрации некоммерческой организации.
6. Заключение по результатам экспертизы технической документации по эксплуатации сетей инженерного обеспечения, утвержденное директором ООО «СибрегионЭксперт».

Определением о назначении дня, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № АП-04-06/30-2018 от 03.07.2018 (далее - Определение от 03.07.2018) рассмотрение дела об административном правонарушении № АП-04-06/30-2018 в отношении должностного лица – <...> по части 1 статьи 9.21 КоАП РФ было назначено на 17 июля 2018 года в 09 часов 00 минут.

В Омское УФАС России 12.07.2018 вх. № 6252 от указанного должностного лица поступили письменные пояснения от 12.07.2018 исх. № э/160, с приложением документов. В указанных письменных пояснениях содержалось т а к ж е ходатайство о прекращении рассмотрения настоящего административного дела в связи с отсутствием в действиях председателя правления ОГООС «Заря-2» - <...> состава административного правонарушения.

<...> явившись в Омское УФАС России в указанный в Определении от 03.07.2018 день и время, поддержала заявленное в письменных пояснениях от 12.07.2018 исх. № э/160 ходатайство. Также пояснила, что гр. <...> постоянно проживает на территории ОГООС «Заря-2», в настоящее время получает электроэнергию от ТП, принадлежащей ОГООС «Заря-2», и предоставила следующие документы (в копиях):

1. Акт разграничения границ балансовой принадлежности сторон и эксплуатационной ответственности электроустановок и электрических сетей № ТП-23-4/2015 от 24.04.2015., подписанного ОАО «Электротехнический комплекс» и ООС «Заря-2».

2. Договор № 1894/17 об осуществлении технологического присоединения от 24.11.2017, заключенного между АО «Омскэлектро» и гр. <...>, с техническими условиями № ТУ 1894/17 от 20.11.2017.

3. Перечень замечаний, выявленных АО «Омскэлектро» по результатам осмотра электроустановки гр. <...> от 28.11.2017 № Ю-1659, от 12.12.2017 № Ю-1829.

4. Наряд-допуск № 157/3 для работы в электроустановках от 21.03.2018.

5. План – расчет электрических нагрузок от 01.10.2016, утвержденный ООО «Монтажэлектросервис».

6. Заключение по результатам экспертизы технической документации по эксплуатации сетей инженерного обеспечения, утвержденное директором ООО «СибрегионЭксперт».

7. Постановление собрания уполномоченных садоводов ООС «Заря-2» от 01.04.2017, которым решено разрешение электроэнергии собственникам садовых домов при выполнении следующих условий: подключение должно производиться лицензированной организацией; обязательной замены 4-х деревянных столбов на 4 ж/б опоры; прокладка кабеля от опоры за свой счет; выполнение всех видов работ необходимо согласовывать с правлением ООС «Заря-2».

8. Акт о выполнении технических условий от 11.05.2018 направленный АО «Омскэлектро» гр. <...> и подписанный только сетевой организацией.

9. Письмо ОГООС «Заря-2» от 31.03.2018, направленное в АО «Омскэлектро», которым сообщалось о необходимости выполнения условий утвержденных Постановлением собрания уполномоченных садоводов ООС «Заря-2» от 01.04.2017 для технологического присоединения энергопринимающего устройства гр. <...>, либо рассмотреть вопрос указанного технологического присоединения от другой ТП не находящейся в собственности ОГООС «Заря-2».

10. Письмо гр. <...> от 24.05.2018 на имя председателя правления ОГООС «Заря-2», которым гр. <...> категорически возражает о подключении его энергопринимающего устройства непосредственно от ТП-400 кВа.

11. Заявления гр.<...>, в Прокуратуру Ленинского АО г. Омска о нарушении территориальной сетевой организацией АО «Омскэлектро» требований Правил № 861.

12. Письмо АО «Омскэлектро» 25.05.2018 исх. № 20-11/39 адресованное председателю ОГООС «Заря-2», которым необходимо согласовать акт разграничения границ балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон № 4000231/18 от 14.05.2018 на объект: садовый домик,

расположенный по адресу: г. Омск,
участок № 160, принадлежащий гр. <...>.

ОГООС «Заря-2»,

13. Письмо ОГООС «Заря-2» от 06.06.2018 исх. № 16 адресованное АО «Омскэлектро», в котором указано, что гр. <...> категорически возражает от подключения его энергопринимающего устройства от ТП-400кВа, принадлежащей ОГООС «Заря-2», в связи с чем, по просьбе гр. <...>, ОГООС «Заря-2» не будет подписывать акт разграничения границ балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон № 4000231/18 от 14.05.2018.

14. Акт об осуществлении технологического присоединения № 400231/18 от 14.05.2018 направленный АО «Омскэлектро» гр. <...> и подписанный только сетевой организацией.

Должностное лицо Омского УФАС России заслушав пояснения <...>, изучив предоставленные документы, сделало обоснованный вывод о том, что для полного и всестороннего рассмотрения настоящего административного дела и для рассмотрения заявленного в письменных пояснениях от 12.07.2018 исх. № э/160 ходатайства председателя правления <...> необходимо истребовать у АО «Омскэлектро», АО «Электротехнический комплекс», председателя правления ОГООС «Заря-2» - <...>, гр. <...>. дополнительные сведения (информацию) документы.

Определением об отложении рассмотрения дела, о привлечении к участию в рассмотрении дела об административном правонарушении № АП-04-06/30-2018 в качестве потерпевшего и о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № АП-04-06/30-2018 от 17.07.2018 рассмотрение дела об административном правонарушении № АП-04-06/30-2018 в отношении должностного лица – <...> по части 1 статьи 9.21 КоАП РФ было назначено на 03 августа 2018 года в 09 часов 00 минут (далее – Определение от 17.07.2018).

АО «Электротехнический комплекс» в письменных пояснениях от 26.07.2018 исх. № Э-18-542, предоставленных в соответствии с Определением от 17.07.2018 указало, что АО «Омскэлектро» не обращалось в АО «Электротехнический комплекс» по вопросу согласования технологического присоединения от ТП-3327, принадлежащей АО «Электротехнический комплекс». АО «Электротехнический комплекс» не имеет никаких сведения касательно договора № 1894/17. АО «Электротехнический комплекс» подтверждает, что ОГООС «Заря-2» присоединено к ТП-3327 в установленном порядке.

Председатель правления ОГООС «Заря-2» - <...> в письменных пояснениях от 27.07.2018 исх. № Э/160-1, предоставленных в соответствии с Определением от 17.07.2018 указала, что АО «Омскэлектро» не согласовывало технологическое присоединение заявителей с ОГООС «Заря-2» от КТП (Т-400 кВа) в том числе по Договору № 1894/17. В качестве причин не

подписания акт разграничения границ балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон № 4000231/18 от 14.05.2018, <...>. указывает следующее:

- заявление гр. <...> в ОГООС «Заря-2» (копия прилагалась в письменных пояснениях от 12.07.2018 исх. № э/160);

- гр. <...> также не подписывает акт об осуществлении технологического присоединения № 400231/18 от 14.05.2018, поскольку не согласен с точкой присоединения указанной в технических условиях.

АО «Омскэлектро» в письменных пояснениях от 26.07.2018 исх. № 06-12/10309, предоставленных в соответствии с Определением от 17.07.2018 указало следующее.

Согласование технологического присоединения с АО «Электротехнический комплекс» и ОГООС «Заря-2» не осуществлялось, так как заявителем при подаче заявки был предоставлен договор пользования объектами инфраструктуры и иным имуществом общего пользования садоводства, что уже является согласованием использования имущества садоводства.

При этом, в редакции Правил № 861 действовавшей до 22.11.2017 года, заявитель обязан был предоставить копию договора об использовании объектов инфраструктуры и другого имущества общего пользования.

Кроме того, обязанность по заключению договора использования инфраструктуры и другого имущества общего пользования лицами, не являющимися членами объединения, подтверждается позицией Президиума Верховного суда РФ, изложенной в п. 2.7.

«Обзора судебной практики по вопросам, возникающим при рассмотрении дел, связанных с садоводческими, огородническими и дачными некоммерческими объединениями, за 2010 -2013 год».

Согласно статьи 1 Федерального закона «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан» к имуществу общего пользования относится - имущество (в том числе земельные участки), предназначенное для обеспечения в пределах территории садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения потребностей членов такого некоммерческого объединения в проходе, проезде, водоснабжении и водоотведении, электроснабжении, газоснабжении, теплоснабжении, охране, организации отдыха и иных потребностей (дороги, водонапорные башни, общие ворота и заборы, котельные, детские и спортивные площадки, площадки для сбора мусора, противопожарные сооружения и тому подобное).

В соответствии с пунктом 8(5) Правил № 861: «При этом садоводческое, огородническое или дачное некоммерческое объединение не вправе препятствовать сетевой организации в осуществлении технологического присоединения энергопринимающих устройств принадлежащих гражданам, ведущим садоводство, огородничество или дачное хозяйство в индивидуальном порядке на территории садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения, и иным лицам, расположенным на территории этого объединения, и требовать за это плату».

Точка присоединения к ТП-3327 указана в пункте 7 технических условий № ТУ 1894/17 по причине технологического присоединения по существующей схеме.

Согласно разъяснения применения Правил от 29.10.2015 исх. № ВК/60031/15 полученного от заместителя руководителя ФАС России Королева В.Г.: «Таким образом, осуществление технологического присоединения энергопринимающих устройств заявителя, ведущего садоводство, огородничество или дачное хозяйство в индивидуальном порядке на территории СНТ, сетевая организация определяет самостоятельно каким образом осуществлять технологическое присоединение, путем строительства линий электропередач или опосредованно через сети третьих лиц (СНТ)».

Что также подтверждается и ответом ФАС России от 26.12.2017 исх. № ВК/91511/17, согласно которому: «Учитывая положения пунктов 15, 18 и 25 (1) Правил именно сетевая организация разрабатывает технические условия и определяет мероприятия, которые необходимо выполнить заявителю и сетевой организации для осуществления такого технологического присоединения и выбирает способ осуществления технологического присоединения (непосредственно или с использованием иных объектов инфраструктуры) самостоятельно».

При этом согласно апелляционному определению Верховного Суда РФ от 31.05.2016 № АПЛ 15-206: «осуществление технологического присоединения без учета имущества общего пользования некоммерческого объединения может привести к значительному увеличению количества объектов электросетевого хозяйства сетевых организаций и увеличению охранных зон объектов электросетевого хозяйства, ограничит использование имущества, расположенного в пределах охранных зон».

Изменения в ТУ 1894/17 от 20.11.2017 были внесены после уточнения номера КТП находящейся на балансе ОГООС «Заря-2», а именно КТП-Т-400кВА. Точка и условия подключения для заявителя <...> не изменились.

Обязательства со стороны АО «Омскэлектро» в рамках технических условий выполнены, что подтверждается подписанным сторонами актом о выполнении технических условий от 11.05.2018.

14.05.2018 подготовлен акт об осуществлении технологического присоединения, передан для подписания в ОГООС «Заря-2» и получен устный отказ.

После получения устного отказа акт об осуществлении технологического присоединения повторно направлен в ОГООС «Заря-2» заказным письмом от 25.05.2018 № 20-11/39.

15.06.2018 со стороны ОГООС «Заря-2» получен отказ в согласовании, после чего акт об осуществлении технологического присоединения был направлен для согласования в адрес заявителя.

К письменным пояснениям АО «Омскэлектро» были приложены следующие документы:

- Копия договора пользования объектами инфраструктуры и иным

имуществом общего пользования садоводства от 11.11.2017.

- Копия ответа ФАС России от 29.10.2015 исх. № ВК/60031/15.

- Копия ответа ФАС России от 26.12.2017 исх. № ВК/91511/17.

- Копия акта о выполнении технических условий от 11.05.2018 № Ю-621.

- Копия письма от 25.05.2018 № 20-11/39.

- Копия ответа ОГООС «Заря-2» от 06.06.2018.

- Копия сопроводительного письма от 13.07.2018 с Актом об осуществлении технологического присоединения от 14.05.2018 № 400231/18.

- Копия акта об осуществлении технологического присоединения № 400607/17.

- Копия акта об осуществлении технологического присоединения № 400608/17.

- Копия акта об осуществлении технологического присоединения № 400609/17.

При рассмотрении административного дела 03.08.2018 имеющиеся в деле № АП-04-06/30-2018 материалы были всесторонне изучены и им дана следующая оценка.

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В соответствии с частью 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.

Частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ установлено, что 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.**

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной

ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В соответствии со статьей 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.

В соответствии со статьей 6.14 Устава <...>

Протоколом № 2 <...>.

О том, что решение вопросов, связанных с деятельностью ОГООС «Заря-2», входит в круг обязанностей председателя правления <...> свидетельствуют полномочия, установленные статьей 6.14 Устава ОГООС «Заря-2».

В результате анализа имеющихся в деле № АП-04-06/30-2018 материалов должностное лицо Омского УФАС России сделало вывод об отсутствии в действиях председателя правления <...> нарушения части 1 статьи 9.21 КоАП РФ, выразившегося в несоблюдении пункта 8(5) Правил № 861, что подтверждено полученными в результате рассмотрения настоящего административного дела документами.

В связи с изложенным, на основании части 6 пункта 1 статьи 24.5 КоАП РФ, статьи 29.9 КоАП РФ принимается решение о прекращении производства по делу об административном правонарушении № АП-04-06/30-2018 в отношении председателя правления <...>.

С учетом изложенного, учитывая характер совершенного административного правонарушения, руководствуясь статьями 9.21, 23.48, 26.1, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении № АП-04-06/30-2018 в отношении председателя правления <...> по части 1 статьи 9.21 КоАП РФ прекратить связи с отсутствием события административного правонарушения

В соответствии с частью 3 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 суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административных правонарушениях вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Руководитель управления

<...>

