

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 055/04/9.21-812/2020

об административном правонарушении

21 августа 2020 года
г. Омск

Заместитель руководителя Омского УФАС России <...>, в соответствии с полномочиями, установленными статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 06.08.2020, вынесенное заместителем прокурора Ленинского административного округа города Омска <...>., поступившее в Омское УФАС России 11.08.2020 вх. 8884, возбужденное в отношении должностного лица ПАО «МРСК Сибири» - филиала «Омскэнерго» - <...> по части 1 статьи 9.21 КоАП РФ,

в присутствии должностного лица ПАО «МРСК Сибири» - филиала «Омскэнерго» - <...>, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении;

в присутствии помощника прокурора Ленинского административного округа города Омска <...> (<...>),

УСТАНОВИЛА:

Постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении от 06.08.2020, вынесенным заместителем прокурора Ленинского административного округа города Омска <...> (далее – Постановление) установлено следующее.

Прокуратурой Ленинского административного округа г. Омска на основании решения о проведении проверки от 29.01.2020 № 21 проведена проверка соблюдения филиалом ПАО «МРСК Сибири» - «Омскэнерго» Правил 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, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (далее - Правила), при рассмотрении и исполнении заявок заключение

договора об осуществлении технологического присоединения.

В соответствии с пунктом 4 статьи 23.1 Федерального закона от 26.03.2006 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» плата за технологическое присоединение к единой национальной (общероссийской) электрической сети, к электрическим сетям территориальных сетевых организаций и (или) стандартизированные тарифные ставки, определяющие ее величину, подлежит государственному регулированию.

В соответствии с пунктами 15, 16 Правил (в редакции действовавшей до 01.07.2020) сетевая организация направляет для подписания в адрес заявителя заполненный и подписанный ею проект договора в 2-х экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к договору.

Договор должен содержать существенные условия, в числе которых:

- перечень мероприятий по технологическому присоединению (определяется в технических условиях, являющихся неотъемлемой частью договора) и обязательства сторон по их выполнению;
- размер платы за технологическое присоединение, определяемый в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере электроэнергетики.

Постановлением Правительства РФ от 29.12.2011 № 1178 утверждены Основы ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике (далее - Основы ценообразования).

Согласно пункту 87 Основ ценообразования лицо, которое имеет намерение осуществить технологическое присоединение к электрическим сетям, вправе самостоятельно выбрать вид ставки платы за технологическое присоединение в соответствии с особенностями, предусмотренными методическими указаниями по определению размера платы за технологическое присоединение к электрическим сетям.

В соответствии с пунктом 7 Методических указаний по определению размера платы за технологическое присоединение к электрическим сетям, утвержденных приказом ФАС России от 29.08.2017 № 1135/17 (далее - Методические указания), лицо, которое имеет намерение осуществить технологическое присоединение к электрическим сетям, вправе самостоятельно выбрать вид ставки платы за технологическое присоединение при условии, что расстояние от границ участка Заявителя до объектов электросетевого хозяйства на уровне напряжения до 20 кВ включительно необходимого Заявителю класса напряжения сетевой организации, в которую подана заявка, составляет менее 10 км, и максимальная мощность присоединяемых энергопринимающих устройств составляет менее 670 кВт. Выбор ставки платы осуществляется Заявителем на стадии заключения договора об осуществлении технологического присоединения.

В случае если Заявитель не выбрал вид ставки, сетевая организация вправе самостоятельно выбрать ставку и произвести расчет размера платы за технологическое присоединение.

Исходя из сложившейся судебной практики (решение Арбитражного суда Челябинской области от 18.12.2017 № А76-14438/2017, постановление Восемнадцатого Арбитражного апелляционного суда от 18.04.2018 № 18АП-901/2018, постановление Арбитражного суда Уральского округа от 17.07.2018 № Ф09-3978/18, определение Верховного суда Российской Федерации от 08.11.2018 № 309-АД18-17881, постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 13.02.2019 № 18АП-18764/2018 по делу № А76-9926/2018), сетевая организация обязана формировать условия для заявителя таким образом, чтобы у заявителя была возможность самостоятельно выбрать ставку платы за технологическое присоединение исходя из предусмотренных законом тарифных ставок.

Кроме того, сетевая организация, выступая в качестве субъекта естественной монополии, не вправе допускать ущемление права потребителей ресурса на выбор ставки платы за технологическое присоединение и предоставлять единственный способ расчета платы в проекте договора.

Согласно ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественной монополии.

Филиал ПАО «МРСК Сибири» - «Омскэнерго» является сетевой организацией, оказывает услуги по передаче электрической энергии и осуществляет в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям.

В ходе прокурорской проверки установлено, что 30.10.2019 в филиал ПАО «МРСК Сибири» - «Омскэнерго» поступила заявка ИП <...> об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям торгового комплекса, расположенного по адресу: <...>.

В ответ на поступившую заявку филиал ПАО «МРСК Сибири» - «Омскэнерго» предоставил ИП <...> проект договора об осуществлении технологического присоединения № 20.5500.4273.19 и технические условия № <...>.

Согласно пункту 10 договора размер платы за технологические присоединение составляет <...> руб. и определяется в соответствии с Приложением № 2 к приказу РЭК Омской области от 27.12.2018 № 668/95 (далее - приказ № 668/95). При расчете размера платы за технологическое присоединение по названному договору использовались ставки за единицу максимальной мощности.

При расчете платы за технологическое присоединение на основании стандартизированных тарифных ставок, установленных приложением № 1 к приказу № 668/95, размер платы по вышеуказанному договору составил бы <...>руб., что на <...> руб. меньше размера платы, установленной названным договором.

Филиал ПАО «МРСК Сибири» - «Омскэнерго» не предлагал установить размер платы по договору на основании экономически выгодной для заявителя стандартизированной тарифной ставки.

При этом в договоре отсутствуют положения, позволяющие заявителю выбрать наиболее предпочтительный для него способ расчета платы за технологическое присоединение.

Из вышеуказанного следует, что договор об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям заключен 07.11.2019 на условиях, предложенных филиалом ПАО «МРСК Сибири» - «Омскэнерго».

Заявитель вправе рассчитывать на наличие права выбора наиболее предпочтительного для него способа расчета платы, но проект договора, направленный филиалом ПАО «МРСК Сибири» - «Омскэнерго» ИП <...>, сформирован сетевой организацией таким образом, что у заявителя не имелось возможности самостоятельно выбрать ставку платы за технологическое присоединение.

Отсутствие указанных параметров в договорах об осуществлении технологического присоединения является нарушением установленного порядка подключения (технологического присоединения) к электрическим сетям, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ - нарушение субъектом естественной монополии установленного порядка подключения (технологического присоединения) к электрическим сетям.

Аналогичные факты установлены при изучении договоров об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям от 21.11.2019 № 20.5500.4423.19 (<...>).

Таким образом, в нарушение пунктов 15, 16 Правил, пункта 87 Основ ценообразования, пункта 7 Методических указаний вышеуказанные договоры заключены на условиях, предложенных филиалом ПАО «МРСК Сибири» - «Омскэнерго».

Также было установлено, что указанные договоры об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям подписаны заместителем <...>.

Таким образом, <...>. допущены нарушения Правил, что влечет административную ответственность в соответствии с частью 1 статьи 9.21

КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: г. Омск, ул. П. Некрасова, д. 1. Даты совершения административного правонарушения: 07.11.2019, 21.11.2019, 26.11.2019.

При рассмотрении административного дела 21.08.2020 имеющиеся в деле № 055/04/9.21-812/2020 материалы были всесторонне изучены и им дана следующая оценка.

При вынесении Постановления от 06.08.2020 должностное лицо ПАО «МРСК Сибири» - филиала «Омскэнерго» - <... > предоставил письменные пояснения от 06.08.2020, в которых указал, что считает в его действиях отсутствует событие и состав вменяемого административного правонарушения по следующим основаниям.

Объектом правонарушения части 1 статьи 9.21 КоАП РФ являются общественные отношения в сфере электроэнергетики. Объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ, выражается в нарушении установленного порядка технологического присоединения к электрическим сетям, установленного Правилами.

Следовательно, в целях установления наличия в действиях события административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ, необходимо установить, какие именно требования Правил были нарушены, в чем выразилось нарушение данных требований.

Исходя из буквального толкования Методических указаний, заявитель на стадии заключения договора технологического присоединения своими силами, самостоятельно осуществляет выбор ставки платы за технологическое присоединение. Однако, если заявитель указанным правом не воспользовался, сетевая организация вправе самостоятельно определить ставку платы за технологическое присоединение.

Таким образом, пункты 15, 16 Правил, пункт 87 Основ ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, пункт 7 Методических указаний не закрепляют обязанности сетевой организации по направлению в адрес заявителя разъяснений о возможности выбора варианта расчета платы за технологическое присоединение, альтернативных разметов платы.

Указанная выше позиция подтверждается разъяснениями ФАС России, изложенными в письме № ВК/52640/19 от 24.06.2019, согласно которым: «правилами не установлена обязанность сетевой организации при направлении оферты договора предлагать заявителю воспользоваться правом выбора способа расчета размера платы за технологическое присоединение».

Праву потребителя выбирать ставку платы за технологическое присоединение корреспондирует обязанность сетевой организации соблюдать требования Стандартов раскрытия информации субъектами оптового и розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 21.01.2004 № 24 (далее – Стандарты раскрытия информации).

В соответствии с пунктом 1 Стандартов раскрытия информации под раскрытием информации понимается обеспечение доступа к ней неограниченного круга лиц независимо от цели получения такой информации; а в установленном настоящим документом случаях - предоставление заинтересованным лицам по их запросам информации субъектами рынков электрической энергии, являющимися обладателями такой информации.

Согласно абзацу «а» пункта 19 Стандартов раскрытия информации сетевая организация раскрывает информацию о ценах (тарифах) на товары (работы, услуги) субъектов естественных монополий, в отношении которых применяется государственное регулирование (далее - регулируемые товары (работы, услуги), включая информацию о тарифах на услуги по передаче электрической энергии и размерах платы за технологическое присоединение к электрическим сетям на текущий период регулирования, с указанием источника официального опубликования решения регулирующего органа об установлении тарифов.

В силу пункта 3 Стандартов раскрытия информации субъектами рынков электрической энергии информация раскрывается, в том числе, путем опубликования на официальных сайтах субъектов рынков электрической энергии.

ПАО «МРСК Сибири» надлежащим образом исполняется указанная обязанность. В частности, на сайте Общества (www.mrsk-sib.ru) в разделе «Потребителям», подразделе «Подключение к электрическим сетям» - «Плата за подключение к сетям» размещена информация о видах ставок платы за технологическое присоединение. Заявитель, исходя из указанной информации, имеющейся на сайте Общества, действуя разумно и добросовестно, самостоятельно может выбрать ставку, сообщив о своем выборе сетевой организации.

Более того, в целях обеспечения реализации права на выбор ставки на официальном сайте ПАО «МРСК Сибири» в период заключения перечисленных в представлении договоров заявителям предоставлялась возможность самостоятельно производить расчет платы за технологическое присоединение с помощью онлайн калькулятора. Таким образом, заявители в соответствии с пунктом 7 Методических указаний имели возможность произвести расчет платы по действующим ставкам и, сравнить размеры платы, выбрать ставку платы как на стадии подачи заявки на заключение

договора, так и впоследствии, при рассмотрении проекта договора, направленного сетевой организацией. Кроме того, заявители не лишены права направить в сетевую организацию запрос о предоставлении разъяснений относительно полученных проектов договоров.

Перечисленные в представлении договоры были подписаны заявителями. Подписывая договоры об осуществлении технологического присоединения, заявители подтвердили, что согласны с выбранной сетевой организацией ставкой, возражения относительно размера платы не заявляли, мотивированные отказы не направляли. По договору № 20.5500.2759.19 (<...>) применён вид ставки, выбранный заявителем на основании поступившего от него обращения (приложение № 2).

Из вышеизложенного следует, что действия Общества, совершенные в рамках заключенных договоров об осуществлении технологического не нарушают приведенные выше положения Правил, Методических указаний и Основ ценообразования.

В перечисленных выше договорах размер платы за технологическое присоединение рассчитывался следующим образом:

1. В размере стандартизированной тарифной ставки, утвержденной РЭК Омской области, с учетом НДС.
2. Как произведение величины максимальной мощности и соответствующей ставки на максимальную мощность, утвержденной РЭК Омской области, с учетом НДС.

Данные сведения имелись в распоряжении заявителей, следовательно, они могли на стадии заключения договоров самостоятельно выбрать ставку и произвести расчет размера платы за технологическое присоединение.

При рассмотрении 21.08.2020 дела № 055/04/9.21-812/2020 должностное лицо <...> подтвердил доводы, изложенные в письменные пояснения от 06.08.2020, указал, об отсутствии его действиях события и состава вменяемого административного правонарушения, пояснил, что виновным в нарушении части 1 статьи 9.21 КоАП РФ себя не признает. Заявил ходатайство о прекращении рассмотрения настоящего административного дела в связи с отсутствием события и состава вменяемого административного правонарушения.

Должностное лицо Омского УФАС России рассмотрев указанное ходатайство должностного лица ПАО «МРСК Сибири» - филиала «Омскэнерго» и обстоятельства административного дела, приходит к выводу о возможности удовлетворения заявленного ходатайства, в связи со следующим.

Должностное лицо Омского УФАС России при рассмотрении дела об

административном правонарушении № 055/04/9.21-812/2020, проанализировав Постановление, письменные пояснения и документы должностного лица ПАО «МРСК Сибири» - <...>., а также законодательные и нормативные акты в сфере электроэнергетики, действовавшие в период заключения, указанных в настоящем постановлении договоров, установила следующее.

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 КоАП РФ 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 электрическим сетям - влечет наложение административного штрафа **на должностных лиц в размере от десяти тысяч до сорока тысяч рублей.**

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. Согласно примечанию к указанной статье руководители организаций, осуществляющие полномочия единоличных исполнительных органов несут административную ответственность как должностные лица.

<...> в понятии статьи 2.4 КоАП РФ является должностным лицом.

Пунктом 87 Основ ценообразования, определено, что лицо, которое имеет намерение осуществить технологическое присоединение к электрическим сетям, **вправе самостоятельно выбрать вид ставки платы за технологическое присоединение** в соответствии с особенностями, предусмотренными методическими указаниями по определению размера платы за технологическое присоединение к электрическим сетям.

Согласно пункту 7 Методических указаний, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов для расчета платы за технологическое присоединение к территориальным распределительным сетям на период регулирования утверждаются стандартизированные тарифные ставки согласно Главе II Методических указаний; ставки за единицу максимальной мощности (руб. /кВт), рассчитанные в соответствии с Главой III Методических

указаний; формула платы за технологическое присоединение.

Пунктами 15, 18 и 25 (1) Правил предусмотрено, что именно сетевая организация разрабатывает технические условия и определяет мероприятия, которые необходимо выполнить заявителю и сетевой организации для осуществления такого технологического присоединения.

Способ осуществления технологического присоединения определяется сетевой организацией самостоятельно.

Лицо, которое имеет намерение осуществить технологическое присоединение к электрическим сетям, вправе самостоятельно выбрать вид ставки платы за технологическое присоединение при условии, что расстояние от границ участка Заявителя до объектов электросетевого хозяйства на уровне напряжения до 20 кВ включительно необходимого Заявителю класса напряжения сетевой организации, в которую подана заявка, составляет менее 10 км, и максимальная мощность присоединяемых энергопринимающих устройств составляет менее 670 кВт. **Выбор ставки платы осуществляется Заявителем самостоятельно на стадии заключения договора об осуществлении технологического присоединения.**

Следовательно, исходя из буквального толкования Методических указаний заявитель до заключения договора технологического присоединения своими силами, самостоятельно осуществляет выбор ставки платы за технологическое присоединение.

В случае если заявитель при подаче заявки на технологическое присоединение не выбрал вид ставки, сетевая организация вправе самостоятельно выбрать ставку и произвести расчет размера платы за технологическое присоединение.

Пунктом 38 Методических указаний установлено, что размер платы за технологическое присоединение для конкретного заявителя определяется сетевой организацией на основании утвержденных регулирующим органом отдельных ставок по каждому мероприятию пункта 16 Методических указаний, исходя из суммы затрат, рассчитанных по ставкам за единицу максимальной мощности по мероприятиям, реализуемым сетевой организацией для подключения конкретного заявителя, умноженной на объем присоединяемой максимальной мощности, указанный заявителем в заявке на технологическое присоединение.

Правилами не установлена обязанность сетевой организации при направлении оферты договора предлагать заявителю воспользоваться правом выбора способа расчета размера платы за технологическое присоединение.

Таким образом, действующим законодательством не предусмотрена обязанность сетевой организации по предложению заявителю при

направлении проекта договора об осуществлении технологического присоединения на выбор двух вариантов проекта договора, предусматривающих различные способы расчета размера платы за технологическое присоединение, в случае если заявитель при подаче заявки о заключении договора в сетевую организацию не воспользовался своим правом выбора ставки платы.

Из анализа материалов дела следует, что в рассматриваемом случае вышеуказанные заявители на стадии заключения договора, в том числе, при подаче заявок на заключение договоров об осуществлении технологического присоединения в ПАО «МРСК Сибири» - филиала «Омскэнерго», не проинформировали сетевую организацию о выборе какого-либо вида ставки платы за технологическое присоединение, предусмотренного пунктом 7 Методических указаний. Должностное лицо Омского УФАС России отмечает, что доказательств обратного в Омское УФАС России не представлено.

Кроме того установлено, что на сайте Общества (www.mrsk-sib.ru) в разделе «Потребителям», подразделе «Подключение к электрическим сетям» - «Плата за подключение к сетям» размещена информация о видах ставок платы за технологическое присоединение. Заявитель, исходя из указанной информации, имеющейся на сайте Общества, может самостоятельно выбрать ставку, сообщив о своем выборе сетевой организации.

Учитывая вышеизложенное, должностное лицо Омского УФАС России, в данном случае в действиях должностного лица ПАО «МРСК Сибири» - <...> не усматривает признаков нарушения пунктов 15, 16 Правил, пункта 87 Основ ценообразования и пункта 7 Методических рекомендаций.

В соответствии с пунктами 1, 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.

На основании изложенного, в связи с тем, что в рассматриваемом случае в действиях должностного лица ПАО «МРСК Сибири» - <...> не усматривается признаков нарушения пунктов 15, 16 Правил, пункта 87 Основ ценообразования и пункта 7 Методических рекомендаций, соответственно в действиях указанного должностного лица отсутствует событие и состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

Следовательно, имеются правовые основания для прекращения производства по делу об административном правонарушении, возбужденному в отношении должностного лица ПАО «МРСК Сибири» - филиала «Омскэнерго» - <...> по факту нарушения пунктов 15, 16 Правил, пункта 87 Основ ценообразования и пункта 7 Методических рекомендаций, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 Кодекса

РФ об административных правонарушениях, в связи с отсутствием состава и события административного правонарушения.

Учитывая вышеизложенное, руководствуясь статьей 24.5, частью 2 ст. 29.4, пунктом 2 части 1 статьи 29.9, статьей 29.10 КоАП РФ,

П О С Т А Н О В И Л А:

Производство по делу об административном правонарушении N 054/04/9.21-812/2020, возбужденному в отношении должностного лица ПАО «МРСК Сибири» - филиала «Омскэнерго» - <...>, по факту нарушения пунктов 15, 16 Правил 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 Кодекса РФ об административных правонарушениях, прекратить в связи с отсутствием события и состава административного правонарушения.

В соответствии с пунктом 3 части 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 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.

Заместитель руководителя управления

<...>