

# РЕШЕНИЕ

о рассмотрении жалобы на определение об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении № 07-19-29/2017

«26» декабря 2017 г.

г. Москва

Я, заместитель начальника Правового управления ФАС России Алексей Сергеевич Крюков, рассмотрев жалобу на определение об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении от 06.07.2017 № 07-19-29/2017, вынесенное заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области Полубояровой Людмилой Юрьевной, в отношении ПАО «Межрегиональная распределительная сетевая компания Волги» в лице филиала «Оренбургэнерго» (юридический адрес: 410031, г. Саратов, ул. Первомайская, д. 42/44; адрес филиала: 460024, г. Оренбург, ул. им. Маршала Г.К.Жукова, д. 44; ОГРН 1076450006280, ИНН 6450925977) (далее - «Оренбургэнерго», Общество) в отсутствие Солодовникова И.И. надлежащим образом уведомленного о времени и дате рассмотрения жалобы на определение об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении № 07-19-29/2017,

УСТАНОВИЛ:

В Оренбургское УФАС России поступило заявление <...> на действия публичного акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Волги» в лице филиала «Оренбургэнерго» выразившиеся в нарушении порядка подключения (технологического присоединения) к электрическим сетям.

В адрес «Оренбургэнерго» 29.03.2017 от Заявителя поступила заявка на технологическое присоединение линии 0,4 кВ для жилого дома и строительной площадки, расположенных по адресу; Оренбургская область, Оренбургский район, с/с Подгороне-Покровский. с/т Мичуринец, уч. 122. В качестве правоустанавливающих документов Заявителем к заявке приложено свидетельство о государственной регистрации права № «56-АН 491092, в котором указано разрешенное использование: для коллективного садоводства.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - ФЗ «Об электроэнергетике») услуги по передаче электрической энергии - комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства (электрических сетей в соответствии с обязательными требованиями.

Статья 26 Закона «Об электроэнергетике» регулирует доступ к электрическим сетям и услугам по передаче электрической энергии. Согласно этой статье доступ к электрическим сетям - процесс технологического присоединения к электрическим сетям сетевой организации для дальнейшей передаче электроэнергии потребителю. Технологическое присоединение - это часть процесса оказания услуг по передаче электрической энергии и является первоначальным этапом предоставления услуг по передаче электрической энергии и неразрывно связано с передачей электрической энергии.

В соответствии с ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее по тексту - ФЗ «О естественных монополиях») услуги по передаче электрической энергии относятся к сферам деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии с п. 5 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 -ФЗ О защите конкуренции» (далее по тексту ФЗ, № 135-ФЗ) доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно ч. 3 ст. 8 ФЗ «О естественных монополиях» субъекты естественных монополий обязаны предоставлять доступ на товарные рынки и (или) производить (реализовывать) товары и услуги, в отношении которых Применяется регулирование в соответствии с настоящим ФЗ, на дискриминационных условиях согласно требованиям антимонопольного законодательства.

Порядок 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 определяют Правила технологического присоединения.

В соответствии с п. 2 Правил технологического присоединения под сетевыми организациями понимаются организации, владеющие на праве собственности или на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такие организации указывают услуги по передаче электрической энергии и осуществляют в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям.

В соответствии с п.п. 4, 10 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания услуг, утв. Постановлением Правительством РФ 27.12.2004 № 861, потребителями услуг по передаче электрической энергии являются лица, владеющее на праве собственности или на ином законном основании энергопринимающими устройствами и (или) объектами электроэнергетики, технологически присоединенные в установленном порядке к электрической сети (в том числе опосредованно) субъекты оптового рынка электрической энергии, осуществляющие экспорт (импорт) электрической энергии, а также энергосбытовые организации и гарантирующие поставщики в интересах обслуживаемых ими потребителей электрической энергии. Услуги по передаче электрической энергии предоставляются сетевой организацией на основании договора о возмездном оказании услуг по передаче электрической

энергии, который не может быть заключен ранее заключения договора об осуществлении технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям.

В соответствии с п. 4 Правил технологического присоединения № 861 любые лица имеют право на технологическое присоединение построенных ими линий электропередачи к электрическим сетям в соответствии с указанными Правилами.

П. 3 Правил технологического присоединения № 861 устанавливает, что сетевая организация обязана выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица мероприятия по технологическому присоединению при условии соблюдения им настоящих Правил и наличии технической возможности технологического присоединения.

Независимо от наличия или отсутствия технической возможности технологического присоединения на дату обращения заявителя сетевая организация обязана заключить договор с лицами, указанными в пунктах 12.1, 14 и 34 Правил технологического присоединения № 861, обратившимися в сетевую организацию с заявкой на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, принадлежащих им на праве собственности или на ином предусмотренном законом основании (далее - заявка), а также выполнить в отношении энергопринимающих устройств таких лиц мероприятия по технологическому присоединению.

Согласно п. 6 Правил технологического присоединения № 861 технологическое присоединение осуществляется на основании договора заключаемого между сетевой организацией и юридическим или физическим лицом, в сроки, установленные настоящими Правилами. Заключение договора является обязательным для сетевой организации.

П. 7. Правил технологического присоединения 861 устанавливает в следующей процедуре технологического присоединения:

а) подача заявки юридическим или физическим лицом (далее — заявитель) которое имеет намерение осуществить технологическое присоединение и энергопринимающих устройств и увеличение объема максимальной мощности, а также изменить категорию надежности электроснабжения, точки присоединения, или виды производственной деятельности, не влекущие пересмотр (увеличение) величины максимальной мощности, но изменяющие схему внешнего электроснабжения энергопринимающих устройств заявителя;

б) заключение договора;

в) выполнение сторонами договора мероприятий, предусмотренных договором;

г) получение разрешения органа федерального государственного

энергетического надзора на допуск в эксплуатацию объектов заявителя.

В случае технологического присоединения объектов лиц, указанных в п. 12 настоящих Правил, технологическое присоединение которых осуществляется по третьей категории надежности (но одному источнику электроснабжения) к электрическим сетям классом напряжения до 20 кВ включительно, объектов лиц, в

указанных в п.п. 12(1), 13 и 14 настоящих Правил, а также объектов электросетевого хозяйства сетевых организаций классом напряжения до 20 кВ включительно, построенных (реконструированных) в рамках исполнения, технических условий в целях осуществления технологического присоединения заявителя, получение разрешения органа федерального государственного энергетического надзора на допуск в эксплуатацию объектов заявителя с учетом положений п.п. 18(1)- 18(4) настоящих Правил не требуется.

г. 1) осуществление сетевой организацией фактического присоединения объектов заявителя к электрическим сетям. Для целей настоящих Правил под фактическим присоединением понимается комплекс технических и организационных мероприятий, обеспечивающих физическое соединение (контакт) объектов электросетевого хозяйства сетевой организации, в которую была подана заявка, и объектов заявителя (энергопринимающих устройств) без осуществления фактической подачи (приема) напряжения и мощности на объекты заявителя (фиксация коммутационного аппарата в положении "отключено");

г. 2) фактический прием (подача) напряжения и мощности, осуществляемый путем включения коммутационного аппарата (фиксация коммутационного аппарата в положении "включено");

д) составление акта об осуществлении технологического присоединения, акта разграничения границ балансовой принадлежности сторон, акта разграничения эксплуатационной ответственности сторон, а также акта согласования технологической и (или) аварийной брони (для заявителей, указанных в п. 14(2), настоящих Правил).

П. 14 Правил технологического присоединения № 861 устанавливает, что в заявке, направляемой заявителем - физическим лицом в целях технологического присоединения энергопринимающих устройств, максимальная мощность которых составляет до 15 кВт включительно (с учетом ранее присоединенной в данной точке присоединения мощности), которые используются для бытовых и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, и электроснабжение которых предусматривается по одному источнику, должны быть указаны:

а) фамилия, имя и отчество заявителя, серия <...> номер и дата выдачи паспорта или иного документа, удостоверяющего личность в соответствии с законодательством Российской Федерации;

б) место жительства заявителя;

в) сведения, предусмотренные подпунктами "б" и "и" пункта 9 настоящих Правил;

г) максимальная мощность энергопринимающих устройств заявителя.

Таким образом, при наличии надлежащим образом оформленной заявки с приложением предусмотренных Правилами технологического присоединения № 861 документов, сетевая организация в силу п. 3 настоящих Правил не вправе уклоняться от заключения договора об осуществлении технологического присоединения с обратившемся лицом.

Согласно Правилам технологического присоединения № 861, подача заявки в

сетевую организацию для заключения договора, объекты электросетевого хозяйства которой расположены на наибольшем расстоянии от границ участка заявителя не является основанием для уклонения от заключения договора об осуществлении технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителя к электрическим сетям сетевой организации.

«Оренбургэнерго» оказывает услуги по передаче электрической энергии и осуществляет технологическое присоединение энергопринимающих устройств потребителей к своим электрическим сетям по установленным тарифам (котловой тариф, индивидуальный тариф на услуги по передаче под электрической энергии, плата за технологическое присоединение), тем самым является и сетевой организацией.

С учетом изложенного, «Оренбургэнерго» обязано при осуществлении технологического присоединения не нарушать порядок технологического присоединения, установленный Правилами технологического присоединения.

Ответственность за совершение данного правонарушения предусмотрена ч. 1 ст. 9.21 КоАП.

Согласно ч. 1 ст. 9.21 КоАП нарушение субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) 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 услугам по передаче электрической энергии, либо препятствовании собственником или иным законным владельцем водопроводных и (или) канализационных сетей транспортировке воды по их водопроводным сетям (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.

Субъективная сторона административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 9.21 КоАП, состоит в наличии до вины.

Объективная сторона рассматриваемого административного правонарушения дифференцируется в зависимости от субъектов его совершения.

Субъектами административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 9.21 КоАП, являются субъекты

естественной монополии, а также любые собственники или иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства.

Объективную сторону совершенного указанными субъектами административного

правонарушения составляет нарушение порядка подключения

(технологического присоединения) к электрическим сетям.

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 (ст. 2.1 КоАП), т.е. событие административного правонарушения — это реальный факт совершения неким лицом деяния, за которое КоАП предусматривает ответственность.

В соответствии с п. 8(5) Правил технологического присоединения № 861 в случае технологического, присоединения энергопринимающих устройств принадлежащих садоводческому огородническому или дачному некоммерческому объединению либо его членам, заявка на технологическое присоединение их энергопринимающих устройств подается в сетевую организацию указанным некоммерческим объединением либо его представителем. В случае 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 садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения, заявка на технологическое присоединение этих энергопринимающих устройств подается в сетевую организацию непосредственно гражданами, ведущими садоводство, огородничество или дачное хозяйство в индивидуальном порядке на территории садоводческого, или огороднического или дачного некоммерческого объединения, или иными лицами.

Технологическое присоединение энергопринимающих устройств, принадлежащих гражданам, ведущим садоводство, огородничество или дачное хозяйство в индивидуальном порядке на территории садоводческого, огороднического или данного некоммерческого объединения, и иным лицам, расположенным на территории садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения, осуществляется к сетям сетевой организации, непосредственно или с использованием объектов инфраструктуры и другого имущества общего пользования этого объединения.

Должностным лицом Оренбургского УФАС России установлено, что в адрес <...> «Оренбургэнерго» направлено письмо № 2.24-0202613 от 29.03.2017, в котором Общество указало о необходимости в представлении документов, подтверждающих членство <...> в с/т «Мичуринец» копию договора использования объектов инфраструктуры и другого имущества общего пользования, заключенного между <...> и с/т «Мичуринец» (в случае, если Заявитель не является членом с/т «Мичуринец»)

Также «Оренбургэнерго» Заявителю разъяснило, что в соответствии с п. 1 Правил технологического присоединения № 861 до предоставления указанных документов рассмотрение заявки будет отложено.

Необходимые документы Заявителем предоставлены не были.

Таким образом, должностное лицо Оренбургского УФАС России приходит к выводу, что в действиях «Оренбургэнерго» отсутствуют нарушения Правил технологического присоединения № 861.

При таких обстоятельствах оснований для привлечения «Оренбургэнерго» административной ответственности по ч 1 ст. 9.21. КоАП нет.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 24.5 Кодекса Российской Федерации с административных правонарушений производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии события административного правонарушения.

28.07.2017 в ФАС России была подана Жалоба (на вынесенное определение об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении №07-19-29/2017).

В Жалобе заявитель указывает на необходимость отмены определения по ряду обстоятельств, в частности:

- - - В вынесенном определении УФАС России по Оренбургской области об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении №07-19-29/2017 проигнорированы доводы изложенные в Жалобе .
    - «Оренбургэнерго» уклоняется от подключения (технологического присоединения) к электрическим сетям.

Доводы заявителя не подтверждаются материалами дела об административном правонарушении, фактическим обстоятельствам, сложившейся практике и не могут быть признаны состоятельными.

Обязательство по совершению технологического присоединения 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, возникает у сетевой организации в силу статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» по договору об осуществлении технологического присоединения и состоит в реализации определенных мероприятий, необходимых для осуществления технологического присоединения.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 №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).

Диспозиция части 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ) охватывает нарушения 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.

Согласно пункту 3 Правил, сетевая организация обязана выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица мероприятия по технологическому присоединению при условии соблюдения им настоящих Правил и наличии технической возможности технологического присоединения.

Оснований для отказа в заключение договора об осуществлении технологического присоединения Правилами не предусмотрено.

В соответствии с пунктом 8(5) Правил, в случае если технологическое присоединение энергопринимающих устройств, принадлежащих гражданам, ведущим садоводство, огородничество или дачное хозяйство в индивидуальном

порядке на территории садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения, осуществляется с использованием объектов инфраструктуры и другого имущества общего пользования этого объединения, указанные граждане заключают с этим объединением договор использования объектов инфраструктуры и другого имущества общего пользования в соответствии с Федеральным законом «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан».

Технологическое присоединение 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 садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения, осуществляется к сетям сетевой организации непосредственно или с использованием объектов инфраструктуры и другого имущества общего пользования этого объединения.

Таким образом, в случае, если заявитель не является членом садоводческого некоммерческого товарищества (далее - СНТ) и ведет садоводство в индивидуальном порядке на территории СНТ, то при подаче заявки в сетевую организацию на технологическое присоединение (увеличение мощности), необходимо прилагать копию договора об использовании объектов инфраструктуры и другого имущества общего пользования того СНТ, объекты инфраструктуры и другого имущества общего пользования которого

использовалось при осуществлении технологического присоединения. Необходимо отметить, что в обжалуемом определении (страница 2) УФАС России по Оренбургской области в качестве подтверждения нахождения земельного участка на территории СНТ ссылается на свидетельство о государственной регистрации права № 56-АН 491092, в котором указано разрешенное использование: для коллективного садоводства. Указание в свидетельстве о государственной регистрации права разрешенного использования не может свидетельствовать о нахождении данного земельного участка на территории СНТ.

Иные сведения подтверждающих (опровергающих) нахождение земельного участка на территории какого-либо СНТ в материалах жалобы отсутствуют.

На основании изложенного, учитывая характер и обстоятельства совершенного правонарушения, руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 30.7 КоАП,

РЕШИЛ:

Определение об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении от 06.07.2017 № 07-19-29/2017, вынесенное заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области Полубояровой Людмилой Юрьевной, оставить без изменения, а Жалобу <...> без удовлетворения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.9 и статьей 30.3 КоАП решение о рассмотрении жалобы на постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд по месту рассмотрения жалобы в течение десяти суток со дня вручения или получения копии решения.