

Постановление 038/487/19

о назначении административного наказания

Резолютивная часть оглашена 30 сентября 2019 года
г. Иркутск

Заместитель руководителя Иркутского УФАС России <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении №038/04/9.21-710/2019 и протокол об административном правонарушении №038/199/19 от 16.08.2019 г. в отношении ДНТ «Солнечный берег» (664011, г. Иркутск, ул. Карла Либкнехта, 107А, оф.104, ИНН: 3808145884, ОГРН: 1063800023704, дата регистрации юридического лица 20.09.2006 г.), в отсутствие законного представителя ДНТ «Солнечный берег», надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении (вручение телеграммы 05.09.2019 г. вх. №12804/19 от 06.09.2019 г., направление почтовой заказной корреспонденции с почтовыми идентификаторами 80086640094544, 80089140253640), в присутствии защитника ДНТ «Солнечный берег»: Т. (паспорт <...> доверенность), в присутствии представителя В.: П. (паспорт <...> доверенность), в отсутствие потерпевшей В.,

УСТАНОВИЛ:

В Иркутское УФАС России 21.05.2019 г. поступили материалы обращения В. (вх. №6992/19) о совершении ДНТ «Солнечный берег» административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.9.21 КоАП РФ, выразившегося в препятствовании перетоку электрической энергии на объекты (энергопринимающие устройства), расположенные по адресу: Иркутская область, Иркутский район, п. Ново-Разводная, ул. Восточная, 3а.

Определением №038/1564/19 от 18.06.2019 г. возбуждено дело №038/04/9.21-710/2019 в отношении ДНТ «Солнечный берег» по событию административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.9.21 КоАП РФ и проведено административное расследование.

По результатам проведения административного расследования установлено следующее.

В. является собственником земельного участка и жилого дома по адресу: Иркутская область, Иркутский район, на 9 км Байкальского тракта, уч. 293, на

южной окраине п. Новая Разводная (почтовый адрес: Иркутская область, Иркутский район, п. Ново-Разводная, ул. Восточная, 3а), что подтверждается, что подтверждается Свидетельствами о регистрации права.

Жилой дом В. опосредованно присоединен к сетям ОАО «Иркутская электросетевая компания» через объекты электросетевого хозяйства ДНТ «Солнечный берег».

06.02.2009 г. между ДНТ «Солнечный берег» и ООО «Иркутскэнергосбыт» заключен договор энергоснабжения потребителя с присоединенной мощностью до 750 кВА №1111.

Электрические сети и трансформаторная подстанция, расположенные на территории ДНТ «Солнечный берег», обеспечивающие подачу электрической энергии на садовые участки товарищества, являются собственностью ДНТ «Солнечный берег», что подтверждается договором №26-04-2007 от 26.04.2007 г. с ООО «Э» на разбивку трассы воздушной линии 10 кВ, строительные-монтажные работы по воздушной линии 10 кВ от опоры № 10 ВЛ-10 кВ до трансформаторной подстанции КТПН-2х630/10/0,4 кВ ДНТ «Солнечный берег», строительные-монтажные работы по трансформаторной подстанции КТПН-2х630/10/0,4 кВА, пусконаладочные работы по ВЛ-10 кВ и КТПН-2/630/10/0,4 кВА; договором купли-продажи №1 от 21.04.2008 г. с ОАО «С» на покупку электроустановки №255 194, находящуюся по адресу: п. Ново-Разводная, с напряжением 10 кВ, Линия 10 кВ, от яч.7 ру-6кВ ПС «Приморская» ЮЭС ПРЭС, марка и сечение провода (кабеля)-АС-50.

Право собственности В. на земельный участок и жилой дом возникло на основании договора купли-продажи от 22.05.2012 г., заключенного с Х..

С момента приобретения земельного участка и жилого дома В. пользовалась электроэнергией, поставляемой в принадлежащий ей дом через электрические сети ДНТ «Солнечный берег», производя оплату за электроэнергию в бухгалтерию товарищества. До совершения сделки Х. пользовался электроэнергией в полном объеме без каких-либо ограничений.

В ноябре 2014 г. ДНТ «Солнечный берег» отключило жилой дом В. от электрической энергии.

В материалах дела №038/04/9.21-710/2019 об административном правонарушении имеется решение Иркутского районного суда Иркутской области от 18.03.2015 г., которым суд обязал ДНТ «Солнечный берег» устранить препятствия в пользовании В. жилым домом в виде подключения электроэнергии к дому.

Апелляционным определением Иркутского областного суда от 27.05.2015 г. указанное решение суда оставлено без изменения.

Во исполнения решения суда возбуждено и ведется исполнительное производство.

Определением Иркутского районного суда от 11.10.2018 г. разъяснено, что ДНТ «Солнечный берег» обязано устранить препятствия в пользовании В. жилым домом в виде подключения электроэнергии (мощности) к ее дому, обеспечив в соответствии с действующим законодательством поставку электроэнергии в необходимом В. количестве.

Согласно пояснениям В., до февраля 2018 г. ее жилой дом был обесточен. В феврале 2018 г. ДНТ подключило жилой дом к электричеству через автоматический выключатель на 2А, который ограничивал пропускаемую мощность в размере не более 0,44 кВт, что не позволяло включить даже чайник.

Определением Иркутского районного суда Иркутской области от 28.02.2018 г. была присуждена неустойка за неисполнение решения Иркутского районного суда Иркутской области от 18.03.2015 г..

Апелляционным определением Иркутского областного суда от 23.04.2018 г. Определение Иркутского районного суда Иркутской области от 28.02.2018 г. оставлено без изменения.

В Апелляционном определении от 23.04.2018 г. Иркутский областной суд указал, что действия ДНТ «Солнечный берег» по замене на автомат меньшей мощности являются необоснованными, не соответствуют решению, и не могут являться подтверждением исполнения судебного решения.

В декабре 2018 г. ДНТ «Солнечный берег» установило новый автоматический выключатель на 25 А, который ограничивает пропускаемую мощность до 16,5 кВт, что также недостаточно для проживания в доме, площадью 388 кв.м.

В рамках исполнительного производства №31441/18/38052-ИП от 07.07.2015 г. Постановлением от 21.01.2019 г. УФССП по Иркутской области был привлечен специалист, имеющий специальные познания в области электроснабжения жилых домов, которым было установлено, что для отопления и эксплуатации жилого дома В., площадью 388 кв.м. необходимо 50кВт мощности. (Заключение Технического отчета №131).

ДНТ «Солнечный берег» не исполнило решение Иркутского районного суда Иркутской области от 18.03.2015 г., исполнительное производство не окончено.

В. считает действия ДНТ «Солнечный берег» по препятствованию перетоку электрической энергии на объекты (энергопринимающие устройства), расположенные по адресу: Иркутская область, Иркутский район, п. Ново-Разводная, ул. Восточная, 3а незаконными, в связи с чем обратилась с заявлением в Иркутское УФАС России.

Согласно устным и письменным пояснениям ДНТ «Солнечный берег», в 2012 г. В. приобрела жилой дом. В связи с необходимостью проведения ремонта, ДНТ подключило жилой дом Власовой Н.В. к электрической энергии мощностью 15 кВт. Доказательств первоначального подключения дома электрической энергии мощностью 50 кВт в материалы Власовой Н.В. не представлено.

У В. и ДНТ «Солнечный берег» имелась договоренность, о том, что ДНТ подключит ее жилой дом к электрической энергии мощностью 15 кВт на время проведения ремонта. После того, как ремонт в жилом доме будет завершен, В. оплатит вступительный взнос за использование объектами инфраструктуры и другого имущества ДНТ.

ДНТ неоднократно обращалось к В. с требованием о необходимости заключения договора о порядке пользования инфраструктурой и иным имуществом общего пользования ДНТ «Солнечный берег» при ведении дачного хозяйства в

индивидуальном порядке, однако, В. уклоняется от заключения указанного договора.

В настоящее время жилой дом В. подключен к электрической энергии мощностью 15 кВт. Автоматический выключатель 25А был установлен ДНТ за свой счет в целях исполнения решения суда в рамках исполнительного производства.

Действия В. направлены на незаконное получение электрической энергии мощностью 50 кВт, не внося денежные средства за обустройство и обслуживание электрических сетей.

В связи с тем, что ДНТ не является ни субъектом естественной монополии, ни сетевой организацией, ни гарантирующим поставщиком, т.к. не оказывает услуги по передаче электрической энергии, у ДНТ отсутствуют технические возможности оказания услуг по передаче электрической энергии.

Рассмотрев все приведенные со стороны ДНТ «Солнечный берег» доводы, должностное лицо Иркутского УФАС России считает их необоснованными, исходя из следующего.

Согласно части 4 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике", сетевая организация или иной владелец объектов электросетевого хозяйства, к которым в надлежащем порядке технологически присоединены энергопринимающие устройства или объекты электроэнергетики, не вправе препятствовать передаче электрической энергии на указанные устройства или объекты и (или) от указанных устройств или объектов, в том числе заключению в отношении указанных устройств или объектов договоров купли-продажи электрической энергии, договоров энергоснабжения, договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, и по требованию собственника или иного законного владельца энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики в установленные законодательством Российской Федерации сроки обязаны предоставить или составить документы, подтверждающие технологическое присоединение и (или) разграничение балансовой принадлежности объектов электросетевого хозяйства и энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики и ответственности сторон за нарушение правил эксплуатации объектов электросетевого хозяйства.

Правоотношения в сфере перетока электроэнергии урегулированы Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.12.2004 N 861.

Так, согласно абз. 1 п. 6 Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, 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.

Согласно ч. 1 ст. 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав

исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В силу п. 1 ст. 540 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, договор считается заключенным с момента первого фактического подключения абонента в установленном порядке к присоединенной сети.

Из анализа положений ст. ст. 539, 546 Гражданского кодекса Российской Федерации, Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации N 442 от 04 мая 2012 года, следует, что правом на прекращение подачи электрической энергии обладает энергоснабжающая организация, при этом должен быть соблюден предусмотренный законом определенный порядок приостановления либо прекращения подачи электрической энергии потребителю.

ДНТ «Солнечный берег» не является энергоснабжающей организацией, гарантирующим поставщиком и не вправе по своей инициативе принимать решения об отключении и ограничении электрической энергии.

Совершив действия по препятствованию перетоку электрической энергии на объекты (энергопринимающие устройства) В., ДНТ «Солнечный берег» нарушены требования пункта 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг.

Факт данного нарушения подтвержден вступившим в законную силу решением Иркутского районного суда Иркутской области от 18.03.2015 г. по делу №2-252/15.

Апелляционным определением от 27.05.2015 г. Иркутский областной суд оставил решение Иркутской области от 18.03.2015 г. по делу №2-252/15 без изменения.

Доказательств наличия объективных причин нарушения Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг ДНТ «Солнечный берег» не представило.

Доказательств, свидетельствующих о том, что правонарушение вызвано чрезвычайными обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, ДНТ «Солнечный берег» в материалы дела не представлено. ДНТ «Солнечный берег» имело реальную и объективную возможность для соблюдения требований Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ, нарушение субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к магистральным нефтепроводам и (или) магистральным нефтепродуктопроводам, электрическим сетям, тепловым сетям, газораспределительным сетям или централизованным системам горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения, 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.

Совершив действия по препятствованию перетоку электрической энергии на объекты (энергопринимающие устройства) В., ДНТ «Солнечный берег» (664011, г. Иркутск, ул. Карла Либкнехта, 107А, оф.104, ИНН: 3808145884, ОГРН: 1063800023704, дата регистрации юридического лица 20.09.2006 г.) допустило административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

Объектом данного административного правонарушения - являются общественные отношения, возникающие в сфере недискриминационного доступа к услугам по передаче электроэнергии.

Объективная сторона правонарушения выражается в совершении действий по препятствованию перетоку электрической энергии на объекты (энергопринимающие устройства) Власовой Н.В., расположенные по адресу: Иркутская область, Иркутский район, п. Ново-Разводная, ул. Восточная, 3а (Иркутская область, Иркутский район, п. Ново-Разводная, 9 км Байкальского тракта, участок 293, южная окраина п. Новая Разводная).

Субъектом правонарушения является ДНТ «Солнечный берег» (664011, г. Иркутск, ул. Карла Либкнехта, 107А, оф.104, ИНН: 3808145884, ОГРН: 1063800023704, дата регистрации юридического лица 20.09.2006 г.).

Субъективную сторону деяния характеризует вина. ДНТ «Солнечный берег» имело возможность соблюдения установленных норм действующего законодательства РФ, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Пленум Высшего Арбитражного суда РФ в п.16.1 (введен Постановлением от 20.11.2008г. №60) Постановления от 02.06.2004г. №10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административном правонарушении» разъяснил, что в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (ст.2.2 КоАП РФ) не выделяет. В случаях, когда в соответствующих статьях особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (ч.2 ст.2.1 КоАП РФ). Обстоятельства, указанные в ч.1 или ч.2 ст.2.2 КоАП РФ, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

Место совершения административного правонарушения – Иркутская область, Иркутский район, п. Ново-Разводная, ул. Восточная, 3а (Иркутская

область, Иркутский район, п. Ново-Разводная, 9 км Байкальского тракта, участок 293, южная окраина п. Новая Разводная).

Время совершения административного правонарушения:

Решением от 18.03.2015 г. Иркутский районный суд Иркутской области обязал ДНТ «Солнечный берег» устранить препятствия в пользовании В. жилым домом в виде подключения электроэнергии к дому, расположенному по адресу: Иркутская область, Иркутский район, п. Ново-Разводная, 9 км Байкальского тракта, участок 293, южная окраина п. Новая Разводная. Апелляционным определением от 27.05.2015 г. Иркутского областного суда решение Иркутской области от 18.03.2015 г. по делу №2-252/15 оставлено без изменения.

Частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ установлено, что срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации об электроэнергетике составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Согласно части 2 статьи 4.5 КоАП РФ при длящемся административном правонарушении сроки, предусмотренные частью первой этой статьи, начинают исчисляться со дня обнаружения административного правонарушения. При применении данной нормы необходимо исходить из того, что длящимся является такое административное правонарушение (действие или бездействие), которое выражается в длительном непрекращающемся невыполнении или ненадлежащем выполнении предусмотренных законом обязанностей. Днем обнаружения длящегося административного правонарушения считается день, когда должностное лицо, уполномоченное составлять протокол об административном правонарушении, выявило факт его совершения (пункт 14 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 N 5).

Поскольку по настоящее время ДНТ «Солнечный берег» не исполнило решение Иркутского районного суда Иркутской области от 18.03.2015 г., действия ДНТ «Солнечный берег» по препятствованию перетоку электрической энергии на объекты (энергопринимающие устройства) В., расположенные по адресу: Иркутская область, Иркутский район, п. Ново-Разводная, ул. Восточная, 3а (Иркутская область, Иркутский район, п. Ново-Разводная, 9 км Байкальского тракта, участок 293, южная окраина п. Новая Разводная) носят длящийся (непрекращающийся) противоправный характер и подлежат квалификации по части 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

Датой обнаружения противоправных действий является дата возбуждения административного производства - 18.06.2019 г..

В соответствии с ч.3 ст.4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях при длящемся административном правонарушении лицо может быть привлечено к административной ответственности не позднее одного года со дня его обнаружения.

Указанные факты послужили основанием для составления протокола №038/199/19 от 16.08.2019 г. об административном правонарушении.

Определением №038/2077/19 от 19.08.2019 г. рассмотрение дела №038/04/9.21-710/2019 было назначено на 30.08.2019 г. в 14 часов 00 минут.

Руководствуясь статьями 29.1, 29.4, 29.6, 29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, дело №038/04/9.21-710/2019 Определением Иркутского УФАС России №038/2202/19 от 02.09.2019 г. было отложено.

В ходе рассмотрения дела №038/04/9.21-710/2019 ДНТ «Солнечный берег» не представлено доказательств принятия всех зависящих от него мер по предупреждению совершения административного правонарушения, а также доказательств наличия объективных препятствий для соблюдения требований законодательства Российской Федерации.

Должностное лицо Иркутского УФАС России, рассматривающее дело об административном правонарушении, считает невозможным применить статью 2.9 КоАП РФ, исходя из следующего.

Как следует из правовой позиции, изложенной в пунктах 17, 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 2 июня 2004г. №10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

При квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного судам надлежит учитывать, что статья 2.9 КоАП РФ не содержит оговорок о ее неприменении к каким-либо составам правонарушений, предусмотренным КоАП РФ.

Возможность или невозможность квалификации деяния в качестве малозначительного не может быть установлена абстрактно, исходя из сформулированной в КоАП РФ конструкции состава административного правонарушения, за совершение которого установлена ответственность. Так, не может быть отказано в квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного только на том основании, что в соответствующей статье Особенной части КоАП РФ ответственность определена за неисполнение какой-либо обязанности и не ставится в зависимость от наступления каких-либо последствий.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Из содержания ч.1 ст.9.21 КоАП РФ следует, что состав административного правонарушения выражается в нарушении собственником или иным законным владельцем объектов электросетевого хозяйства правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии.

Действия, совершенные ДНТ «Солнечный берег» в отношении гражданки Власовой Н.В. образуют событие административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

Совершенное ДНТ «Солнечный берег» правонарушение не может быть квалифицировано как малозначительное, поскольку оно не может быть признано как не представляющее существенного нарушения охраняемым общественным отношениям.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с данным Кодексом.

Согласно части 3 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

В ходе рассмотрения административного дела в отношении ДНТ «Солнечный берег» в соответствии со статьей 24.1 КоАП РФ, всесторонне исследованы материалы дела о совершении административного правонарушения.

Должностным лицом, рассматривающим дело №038/04/9.21-710/2019 об административном правонарушении не установлены обстоятельства для снижения штрафа ниже минимального, предусмотренного санкцией части 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

Формальный состав административного правонарушения ДНТ «Солнечный берег», предусмотренного ч.1 ст.9.21 КоАП РФ, не требует установления характера и размера ущерба, причиненного административным правонарушением.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст. 24.5 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность в соответствии со ст.4.3 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено (ст.4.2 КоАП РФ).

Должностное лицо Иркутского УФАС России, рассматривающее дело об административном правонарушении, считает, что вина ДНТ «Солнечный берег» по событию совершенного административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ, доказана полностью.

Заместитель руководителя Иркутского УФАС России <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении №038/04/9.21-710/2019 и протокол об административном правонарушении №038/199/19 от 16.08.2019 г. в отношении ДНТ «Солнечный берег», руководствуясь ст.ст. 4.1, 4.5, ч.1 ст.9.21, 29.9, 29.10 Кодекса

РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ДНТ «Солнечный берег» (664011, г. Иркутск, ул. Карла Либкнехта, 107А, оф.104, ИНН: 3808145884, ОГРН: 1063800023704, дата регистрации юридического лица 20.09.2006 г.) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ, выразившегося в совершении действий по препятствованию перетоку электрической энергии на объекты (энергопринимающие устройства) В., расположенные по адресу: Иркутская область, Иркутский район, п. Ново-Разводная, 9 км Байкальского тракта, участок 293, южная окраина п. Новая Разводная, и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 100 100 рублей (сто тысяч сто рублей 00 копеек).