

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена «25» июля 2023 года.

В полном объеме постановление изготовлено «27» июля 2023 года.

Я, заместитель руководителя Московского УФАС России <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 077/04/9.21-4558/2023, возбужденного в отношении ИП <...> (дата регистрации в качестве индивидуального предпринимателя: 01.03.2018, ОГРНИП 318774600114761, ИНН 773301852833), в присутствии ИП <...>, представителя ИП <...>, действующего на основании доверенности <...>, представителя РОО <...>, действующей на основании доверенности <...>,

УСТАНОВИЛ:

Протоколом по делу об административном правонарушении № 077/04/9.21-4558/2023 (исх. от 20.06.2023 № 25247/23) зафиксирован факт административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ).

Событие административного правонарушения и его квалификация.

В Московское УФАС России поступило заявление РОО <...> (далее также — Заявитель), а также дополнительные материалы Заявителя (вх. от 24.03.2023 № 18824/23) по вопросу возможного нарушения ИП <...> Правил недискриминационного доступа объектов по производству электрической энергии, а также объектов электрического хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 (далее — Правила недискриминационного доступа), выразившиеся в препятствовании перетоку электрической энергии на объект РОО «Московский Союз художников», расположенный по адресу: <...> (далее — Объект).

Президиумом ФАС России были даны разъяснения № 7, утвержденные протоколом Президиума ФАС России от 30.11.2016 № 15, которые определяют порядок применения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) с учетом Правил технологического присоединения, Правил недискриминационного доступа, Правил подключения и законодательства о теплоснабжении, критерии применения статей 9.21 и 14.31 КоАП РФ, а также основания выдачи представлений об устранении причин и условий, способствовавших совершению административного правонарушения.

Согласно указанным разъяснениям при поступлении в антимонопольный орган заявления о нарушении антимонопольного законодательства, подготовленного в соответствии со статьей 44 Закона о защите конкуренции, но содержащего данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 9.21 КоАП РФ,

данное обращение подлежит квалификации в соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 28.1 КоАП РФ как заявление, содержащее данные, указывающие на наличие события административного правонарушения.

Таким образом, заявление и материалы РОО <...> необходимо квалифицировать как заявление и материалы, содержащее данные, указывающие на наличие события административного правонарушения.

Согласно пункту 6 Правил недискриминационного доступа объектов по производству электрической энергии, а также объектов электрического хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 (далее – Правила недискриминационного доступа), 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. Указанные собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, вправе оказывать услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства после установления для них тарифа на услуги по передаче электрической энергии. В этом случае к их отношениям по передаче электрической энергии применяются положения Правил недискриминационного доступа, предусмотренные для сетевых организаций.

Частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ установлена ответственность за 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.

Частью 1 статьи 23.48 КоАП РФ установлено, что Федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, в том числе предусмотренные статьей 9.21 КоАП РФ.

По результатам рассмотрения заявления должностным лицом Московского УФАС России установлено следующее.

В соответствии с договором на право безвозмездного пользования жилым нежилым фондом (нежилым помещением, зданием, сооружением), находящимся в

собственности Москвы, от 21.05.2008 № 1-188/08 Департамент имущества города Москвы передает, а Заявитель принял на праве безвозмездного пользования имущество общей площадью 290,9 м², расположенное по адресу: <...>.

Согласно акту об осуществлении технологического присоединения от 06.07.2022 № 1/МС-22-304-79903(188135), составленным между ПАО «Россети Московский регион» и ИП <...>, энергоснабжение нежилого помещения ИП <...> осуществляется питающими кабельными линиями 0,4 кВ направлением ПС 770 — ТП 19650 до вв. 99875, находящимися на балансе ПАО «Россети Московский регион». РОО <...> в данном акте указан в качестве субабонента.

В том числе в соответствии с актом об осуществлении технологического присоединения от 29.08.2018 № 1/МС-18-302-1828(936626), составленным между ПАО «Россети Московский регион» и РОО <...>, Объект имеет опосредованное технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства сетевой организации, а именно от сети вв. № 99875 ТП № 19650 ПС № 770.

По смыслу статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации подача потребителю электрической энергии невозможна без наличия присоединенной электрической сети.

Таким образом, можно сделать вывод об опосредованном характере технологического присоединения энергопринимающих устройств Объекта через электрические сети ИП <...> к электрическим сетям ПАО «Россети Московский регион».

Также между РОО <...> и АО «Мосэнергосбыт» заключен договор энергоснабжения в отношении Объекта от 17.04.2018 № 55110862.

Согласно доводам заявления ИП <...> осуществила прекращение передачи электроэнергии на Объект с 14.03.2021.

Вместе с тем антимонопольным органом по результатам рассмотрения полученной от АО «Мосэнергосбыт» информации, запрошенной в рамках административного расследования по настоящему делу (письмо от 26.04.2023 № МЭС/ИП/160/44) было установлено следующее.

На основании обращения ООО «Спецнефтехиммаш» от 10.03.2021 № 10/03/2021-1 (потребитель, с которым в отношении объекта по адресу: <...>, был заключен договор энергоснабжения от 01.12.2006 № 10305962, договор расторгнут 05.08.2022) была проведена проверка на объекте, расположенном по адресу: <...>.

В рамках проверки на объектах ООО «Спецнефтехиммаш» (представитель — <...>) и РОО <...>, проведенной АО «Мосэнергосбыт» 19.03.2021 на Объекте, АО «Мосэнергосбыт» было установлено следующее:

нарушение схемы подключения объекта РОО <...>, а именно подключение прибора № 33956543-18, принадлежащего РОО <...> под учет ПУ № 13547608-13, что не соответствует имеющемуся у АО «Мосэнергосбыт» акту об осуществлении технологического присоединения от 29.08.2018 № 1/МС-18-302-1828(936626);

завышен номинал вводного автомата в ВРУ Абонента;

подача электроэнергии на объект РОО <...> ограничена балансодерждателем основной щитовой до момента выполнения переподключения в соответствии с актом об осуществлении технологического присоединения.

В указанную дату также проведена проверка электросетевого оборудования ИП <...>, по результатам которой установлено:

под учетом ИП <...> находится прибор учета РОО <...>;

необходимо произвести отключение кабельной линии в сторону помещения РОО <...> для приведения схемы в соответствие с технической документацией.

Таким образом, ограничение на Объекте РОО <...> с 19.03.2021 введено по предписанию гарантирующего поставщика электрической энергии АО «Мосэнергосбыт».

В соответствии с абз. 5 пп. «б» п. 2 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее - Правила ограничения), одним из оснований для введения ограничения режима потребления электрической энергии является нарушение характеристик технологического присоединения, указанных в документах о технологическом присоединении (в том числе превышение максимальной мощности энергопринимающего устройства потребителя), вызванное подключением потребителем к принадлежащим ему энергопринимающим устройствам и (или) объектам электроэнергетики электропотребляющего оборудования либо изменением потребителем режима работы подключенного электропотребляющего оборудования.

Руководствуясь вышеизложенным, в целях надлежащего энергоснабжения АО «Мосэнергосбыт» было рекомендовано привести схему подключения Объекта РОО <...> в соответствии с документами о технологическом присоединении, что подтверждается актами визуальных проверок от 19.03.2021 №№ ГОУУП/21/29/432 и ГОУУП/21/03/29/432.

Вместе с тем в адрес антимонопольного органа не были представлены документы и сведения, свидетельствующие об инициировании РОО <...> процедуры приведения в соответствии с документами о технологическом присоединении схемы энергоснабжения по результатам проверки АО «Мосэнергосбыт», в том числе не представлены обращения РОО <...> в адрес ПАО «Россети Московский регион» с заявкой на приведение фактической схемы технологического присоединения в соответствие со схемой, которая отображена в акте об осуществлении технологического присоединения от 29.08.2018 № 1/МС-18-302-1828(936626), и о проведении указанных мероприятий.

В материалах дела об административном правонарушении № 077/04/9.21-4558/2023 также имеется письмо члена РОО <...> от 05.09.2022 в адрес ИП <...> по вопросу проведения работ по приведению схемы энергоснабжения в соответствие с документами о технологическом присоединении. Вместе с тем должностное лицо антимонопольного органа не может признать указанное письмо надлежащим доказательством по делу в связи с отсутствием подписи лица, составившего письмо, даты его составления, документов и сведений,

подтверждающих факт почтового отправления указанного письма ИП <...>

Согласно пунктам 3, 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 (далее — Правила недискриминационного доступа), недискриминационный доступ к услугам по передаче электрической энергии предусматривает обеспечение равных условий предоставления указанных услуг их потребителям независимо от организационно-правовой формы и правовых отношений с лицом, оказывающим эти услуги, 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.

Вместе с тем должностное лицо антимонопольного органа обращает внимание на следующее.

В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 20.11.2012 по делу № А50-5359/2011 отмечено, что соблюдение запрета на препятствование перетоку становится обязанностью лица, владеющего объектами электросетевого хозяйства при определенных условиях, установленных Правилами недискриминационного доступа, при этом опосредованное присоединение, которое в силу положений Правил недискриминационного доступа обязывает не препятствовать перетоку электроэнергии, не исключает необходимость наличия технологического присоединения.

Согласно абзацу 5 пункта 2 Правилами недискриминационного доступа документами, свидетельствующими о технологическом присоединении, являются акт об осуществлении технологического присоединения, акт разграничения границ балансовой принадлежности сторон, акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного суда Российской Федерации, изложенной в разъяснениях № 7, утвержденных протоколом Президиума ФАС России от 30.11.2016 № 15, в случае если собственник или иной законный владелец объектов электросетевого хозяйства препятствует перетоку электрической энергии через данные объекты электросетевого хозяйства на объекты (энергопринимающие устройства) третьих лиц, присоединенных в надлежащем порядке на основании договора об осуществлении технологического присоединения, заключенного с сетевой организацией и с согласия такого законного владельца, такие действия собственника или иного законного владельца объектов электросетевого хозяйства, должны быть рассмотрены на предмет нарушения пункта 6 Правил недискриминационного доступа. Ответственность за нарушения указанной нормы Правил недискриминационного доступа предусмотрена статьей 9.21 КоАП РФ.

Из приведенного следует, что для привлечения к административной ответственности индивидуального предпринимателя по статье 9.21 КоАП РФ необходимо наличие вины, как субъективного признака состава преступления и

нарушение правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка электрическим сетям - как объективной стороны состава правонарушения.

При этом, Высший Арбитражный Суд Российской Федерации отмечает, что препятствование перетоку электрической энергии через данные объекты электросетевого хозяйства на объекты (энергопринимающие устройства) третьих лиц, может быть рассмотрено как нарушение Правил обеспечения недискриминационного доступа только в случае присоединения к приведенным лиц к электросетям в надлежащем порядке.

Как ранее было установлено, в ходе проверки 19.03.2021 АО «Мосэнергосбыт» установлено несоответствие фактической схемы технологического присоединения Объекта имеющейся в акте об осуществлении технологического присоединения от 29.08.2018 № 1/МС-18-302-1828(936626) схеме подключения Объекта. Таким образом, с 19.03.2021 на Объекте был введен режим ограничения потребления электроэнергии по предписанию АО «Мосэнергосбыт».

Вместе с тем в части ограничения энергоснабжения в период с 14.03.2021 по 19.03.2021 необходимо отметить следующее.

Согласно части 1 статьи 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

В связи с тем, что датой возможного совершения ИП <...> административного правонарушения является 19.03.2021, срок давности привлечения ИП <...> к административной ответственности истек 19.03.2022. Таким образом, на дату вынесения настоящего постановления срок давности привлечения к административной ответственности истек.

Согласно части 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.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Должностное лицо приходит к выводу об отсутствии события и состава административного правонарушения в вышеописанных действиях ИП <...>

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии события и состава административного правонарушения.

Руководствуясь статьями 23.48, 24.5, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении № 077/04/9.21-4558/2023, возбужденное в отношении ИП <...> (дата регистрации в качестве индивидуального предпринимателя: 01.03.2018, ОГРНИП 318774600114761, ИНН 773301852833), прекратить в связи с отсутствием события и состава 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 арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 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