

25 мая 2023 года г. Красноярск

Куштысева, врио руководителя Красноярского УФАС России, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 024/04/9.21-558/2023, возбужденного в отношении акционерного общества «НТЭК» (ИНН 2457058356, ОГРН 1052457013476, 663305, Красноярский край, г. Норильск, ул. Ветеранов, д. 19) (далее – АО «НТЭК») по признакам нарушения части 1 статьи 9.21 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛА:

В адрес управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ» (125009, г. Москва, Тверской бульвар, д. 12, стр. 2, эт 1 пом II ком 6, ОГРН 1207700229692, ИНН 9703013850) (далее – ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ») (вх. № 2089/23 от 02.02.2023) на действия АО «НТЭК», выразившиеся в несоблюдении порядка рассмотрения заявки на присоединение к электрическим сетям серверного оборудования, которое подлежит размещению на земельном участке с к.н. 84:03:0010004:1598, расположенного по адресу: РФ, Красноярский кр., Таймырский Долгано-Ненецкий р-он, г. Дудинка, ул. Полярная, участок 13/11 (далее – Объект).

Определением от 02 марта 2023 года возбуждено дело об административном правонарушении № 024/04/9.21-558/2023 и принято решение о проведении административного расследования; ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ» привлечено в качестве потерпевшего.

Определением от 03 апреля 2023 года управлением было принято решение о продлении срока проведения административного расследования.

По результатам проведенного административного расследования законному представителю АО «НТЭК» письмом (исх. № ЕК/7546/23 от 04.05.2023) было предложено 25.05.2023 в 10 час. 00 мин. явиться в Красноярское УФАС России по адресу: г. Красноярск, пр. Мира, д. 81 д, каб. 15 для составления протокола об административном правонарушении. Указанное письмо было получено АО «НТЭК» 18.05.2023, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80087184339108 .

Вместе с тем, оснований для составления протокола не имеется ввиду следующего.

В соответствии с материалами дела, заявитель 19.06.2022 направил в адрес АО «НТЭК» заявку № 445 на технологическое присоединение Объекта к электрическим сетям. Максимальная присоединяемая мощность 150 кВт, категория надежности III.

Согласно перечню приложений к заявке, заявителем представлен план расположения энергопринимающих устройств, перечень и мощность энергопринимающих устройств, которые могут быть присоединены к устройствам противоаварийной и режимной автоматики, договор аренды от 11.06.2022, акт приема-передачи от 11.06.2022, выписка из ЕГРЮЛ в отношении Заявителя, выписка из ЕГРН от 11.05.2022 в отношении земельного участка с кадастровым номером 84:03:0010004:1598, решение о назначении генерального директора.

Согласно заявлению, АО «НТЭК» 05.07.2022 направило в адрес ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ»

уведомление (исх. № НТЭК/13483-исх) о технической невозможности технологического присоединения по причине отсутствия резерва мощности на объектах сетевой инфраструктуры (ЗРУ-6 кВ ПТЭС г. Дудинка АО «НТЭК»). Вместе с тем, в материалы заявления представлено письмо АО «НТЭК», которое не содержит даты и регистрационного номера.

Как указано в заявлении, по состоянию на 30.11.2022 информация о ранее поданной заявке отсутствует в личном кабинете потребителя на сайте сетевой организации.

ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ» в своем заявлении отметило, что для заключения договора заявитель направляет заявку в сетевую организацию, объекты электросетевого хозяйства которой расположены на наименьшем расстоянии от границ участка заявителя, с учетом условий, установленных пунктом 8(1) Правил № 861. В силу п. 8 (1) Правил № 861, если на расстоянии менее 300 метров от границ участка заявителя находятся объекты электросетевого хозяйства нескольких сетевых организаций, заявитель вправе направить заявку в любую из них. Эти положения не распространяются на заявителей, имеющих намерение осуществить технологическое присоединение энергопринимающих устройств по индивидуальному проекту. Заявитель не имеет намерения осуществить технологическое присоединение по индивидуальному проекту в порядке, предусмотренном разделом III Правил № 861. В соответствии с абз. 2 п. 3 Правил № 861 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 № 861, обратившимися в сетевую организацию с заявкой на технологическое присоединение энергопринимающих устройств, принадлежащих им на праве собственности или на ином предусмотренном законом основании, а также выполнить в отношении энергопринимающих устройств таких лиц мероприятия по технологическому присоединению. Указанное положение признано соответствующим Гражданскому кодексу РФ (Решение ВАС РФ от 12.08.2011 № ВАС-9742/11 «Об отказе в удовлетворении заявления о признании недействующим абзаца второго пункта 3 Правил № 861»). Поскольку заявитель относится к категории заявителей, предусмотренных п. 12(1) Правил ТП – сетевая организация обязана была разместить в личном кабинете заявителя документы, предусмотренные п. 105 Правил № 861 и, в случае оплаты заявителем счета (заключения договора технологического присоединения), выполнить необходимые мероприятия по технологическому присоединению заявителя к электрическим сетям. Таким образом, технологическое присоединение заявителя не является присоединением по индивидуальному проекту (раздел III правил № 861), подлежит осуществлению в порядке, предусмотренном разделом X Правил № 861. В связи с этим, если на расстоянии менее 300 метров от границ участка заявителя находятся объекты электросетевого хозяйства нескольких сетевых организаций, заявитель вправе направить заявку в любую из них.

Согласно ст. 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», объекты электросетевого хозяйства - линии электропередачи, трансформаторные и иные подстанции, распределительные пункты и иное предназначенное для обеспечения электрических связей и осуществления передачи электрической энергии оборудование.

Как указано в заявлении, на расстоянии 100,11 м от участка заявителя находится электролиния Нефтебаза-Угольный (кадастровый номер 84:03:0000000:5312), принадлежащая на праве собственности АО «НТЭК». На расстоянии 124,82 м от участка заявителя находится трансформаторная подстанция № 57 (Красноярский кр., г. Дудинка, ул. Полярная, д. 13), принадлежащая АО «НТЭК» на праве собственности или ином законном основании. Таким образом, заявитель считает, что на расстоянии менее 300 м от границ участка заявителя находятся 2 объекта электросетевого хозяйства АО «НТЭК», в связи с чем ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ» обратилось с заявкой в данную сетевую организацию. Заявителем при технологическом подключении земельного участка может быть лицо, обладающее земельным участком на праве собственности или на ином предусмотренном законом основании (п. 10 Правил № 861). Заявитель – отдельное юридическое лицо, является правообладателем земельного участка на основании договора аренды от 11.06.2022, заключенного с ИП Поповым Е.В. Предметом указанного договора является земельный участок площадью 4+/-1 кв.м, расположенный по адресу: РФ, Красноярский кр., Таймырский Долгано-Ненецкий р-он, г. Дудинка, ул. Полярная, участок 13/11, к.н. 84:03:0010004:1598. Согласно условиям договора аренды заявитель самостоятельно осуществляет подключение участка к электрическим сетям (п. 3.3.6 договора аренды). Подача общей заявки от нескольких отдельных заявителей не предусмотрена Правилами № 861. Размеры земельного участка допускают возможность его самостоятельной независимой эксплуатации путем установки грузового трехтонного контейнера

(ГОСТ 18477-79), либо контейнера собственного производства, и помещения в него серверного оборудования. Предварительный договор об аренде такого контейнера заключен заявителем согласно п. 1.4.2 договора аренды.

ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ» считает, что, если сетевая организация расценила заявку арендаторов общей заявкой, она должна была в порядке п. 30 Правил № 861 осуществить действия, направленные на технологическое присоединение по индивидуальному проекту, чего сделано не было. Независимо от этого обстоятельства, заявитель настаивает на том, что его заявка подлежала рассмотрению согласно разделу X Правил № 861, не в порядке индивидуального проекта. Каких-либо писем, предложений, уточняющих вопросов в отношении технических особенностей технологического присоединения и возможного урегулирования порядка технологического присоединения от сетевой компании заявителю не поступало.

В материалах заявления содержится письмо ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ», адресованное АО «НТЭК», согласно которому сетевой организацией при рассмотрении заявки были запрошены следующие документы: копия паспорта, соглашение с иными владельцами энергопринимающих устройств, ИНН, доверенность или иные документы, подтверждающие полномочия представителя обратившегося лица. Указанное письмо не датировано, не содержит отметки АО «НТЭК» о его получении.

Исходя из заявления, на момент обращения ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ» в адрес Красноярского УФАС России АО «НТЭК» условия типового договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям АО «НТЭК» не разместило.

От АО «НТЭК» в адрес управления поступила информация (вх. №№ 8322-ЭП/23 от 25.04.2023, 8418/23 от 26.04.2023), в течение 14, 18-20 июня 2022 г. с использованием функционала «Личного кабинета Заявителя» на официальном сайте АО «НТЭК» были поданы 104 (сто четыре) заявки на присоединение по одному источнику электроснабжения энергопринимающих устройств с максимальной мощностью до 150 кВт включительно. При обработке данных заявок было выявлено следующее: - все энергопринимающие устройства расположены на смежных земельных участках, принадлежащих одному собственнику (ИП Попов Евгений Викторович, право собственности приобретено 11.03.2022) и сформированных 11.05.2022 путем разделения единого земельного участка площадью 710 кв. м. на 104 земельных участка; - площадь каждого из земельных участков - 4 кв. м. (за исключением трех земельных участков большей площадью), что в силу незначительной площади ограничивает возможность их самостоятельной эксплуатации; - договоры аренды земельных участков между ИП Попов Евгений Викторович и арендаторами (заявителями) заключены одномоментно и идентичны по содержанию; - объектами подключения во всех заявках является серверное оборудование; - заявки оформлены идентично с одинаковыми требованиями к подключению, а именно: максимальная мощность энергопринимающих устройств составляет 150 кВт (освещение – 5 кВт, сервера, серверное оборудование – 145 кВт), напряжение 6 кВ; - сроки проектирования (01.10.2022) и введения в эксплуатацию энергопринимающих устройств (15.11.2022) идентичны.

Дополнительно АО «НТЭК» отметило, что по информации из системы «СПАРК» в отношении ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ» сведения в ЕГРЮЛ признаны недостоверными, а именно адрес признан недостоверным, также компанией не предоставляется налоговая отчетность более года.

АО «НТЭК» пояснило, что применительно к рассматриваемому случаю при поступлении заявки на технологическое присоединение мощности до 150 кВт в силу абз. 2 п. 3, абз. 4 пп. «б» п. 16 Правил сетевая организация не вправе отказать в осуществлении технологического присоединения по причине отсутствия у нее технической возможности и обязана выполнить такие мероприятия в короткие сроки (4 месяца со дня заключения договора). АО «НТЭК» восприняло указанную ситуацию и последующие действия заявителей как искусственное дробление единого земельного участка с целью создания ситуации, при которой у заявителей возникает право на технологическое присоединение на льготных условиях каждого участка, а у сетевой организации - обязанность по заключению соответствующих договоров, что в итоге позволяет заявителю избежать несения расходов в виде платы за технологическое присоединение с запрашиваемой мощностью в размере 15700 кВт (суммарно). В рассматриваемой ситуации расходы по технологическому присоединению по навязанной заявителями схеме вынуждена будет взять на себя сетевая организация, а в последующем переложить их на потребителей, поскольку согласно абз. 8 п. 2 ст. 23.2 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» в размер платы за технологическое

присоединение не включаются расходы, связанные с подключением энергопринимающих устройств до 150 кВт; такие расходы составляют выпадающие доходы сетевой организации и подлежат компенсации за счет тарифов на услуги по передаче электрической энергии (п. 87 Основ ценообразования в области регулирования цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 № 1178). По мнению АО «НТЭК», со стороны заявителей было допущено заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом), что позволило сетевой организации комплексно оценивать совокупную присоединяемую мощность исходя из реальных намерений заявителей и единой цели. Проведя комплексный анализ поступивших заявок, АО «НТЭК» было установлено, что для проведения всех заявленных подключений в количестве 104 шт. необходимо выделение совокупной мощности в размере 15600 кВт. На момент поступления обращения ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ» свободные мощности в заявленном совокупном размере для подключения новых объектов у АО «НТЭК» отсутствовали. Для энергопринимающих устройств, отнесенных к первой и второй категориям надежности, должно быть обеспечено наличие независимых резервных источников снабжения электрической энергией. Как следует из п. 1.2.18 Правил устройства электроустановок, утв. приказом Минэнерго России от 08.07.2002 № 204, ко второй категории надежности относятся объекты, перерыв электроснабжения которых приводит к массовому недоотпуску продукции, массовым простоям рабочих, механизмов и промышленного транспорта, нарушению нормальной деятельности значительного количества городских и сельских жителей. Согласно п. 8.2 Паспорта объекта ГПП-27 в состав ОРУ-110 кВ входят два трансформатора Т-1 и Т-2 мощностью по 25 МВА на напряжение 110/6 кВ (по 23,25 МВт1). При этом, один из трансформаторов выполняет роль независимого резервного источника энергоснабжения для энергопринимающих устройств первой и второй категорий надежности. Его мощность не предназначена для технологического присоединения новых потребителей. В противном случае при возникновении аварийных ситуаций на основном трансформаторе резервное оборудование не сможет обеспечить энергоснабжение для потребителей первой и второй категорий, что может повлечь за собой угрозу жизни и здоровью людей, значительный материальный ущерб. Максимальная присоединенная мощность только энергопринимающих устройств, отнесенных ко второй категории надежности, в соответствии с условиями договоров энергоснабжения в настоящее время составляет 23,28 МВт. К присоединенным объектам второй категории заявителями (КГБУЗ «Таймырская межрайонная больница», АО «Таймырбыт») отнесены объекты социальной инфраструктуры: лечебные учреждения, детские сады, школы, детский дом, жилые дома, а также органы власти (Администрация г. Дудинка, Администрация ТДНМР, ГИБДД и ОВД по ТДНМР). Указанное означает, что подключение новых потребителей к действующему ГПП-27 привело бы к невозможности сохранения условий энергоснабжения ранее присоединенных потребителей (в части соблюдения требований к категории надежности), а также и ограничению условий работы объектов электроэнергетики. Для одновременного исполнения всех вышеперечисленных заявок необходимо строительство нового ГПП либо проведение реконструкции имеющегося с увеличением доступной мощности. Ввиду отсутствия надлежащей заявки на технологическое присоединение, содержащей сведения о совокупном значении присоединяемой мощности и иных параметрах энергопринимающих устройств, АО «НТЭК» не имело правовых оснований для инициирования обращения за установлением платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту. Принимая во внимание недобросовестность действий заявителей, а также то, что Правила не регулируют случаи, когда заявитель злоупотребляет своими правами; иные нормы законодательства об электроэнергетике также не определяют порядок действий сетевой компании в подобном случае и в такой ситуации, действуя разумно с учетом принципа обеспечения защиты потребителя от необоснованного повышения тарифов на электрическую энергию (п. 1 ст. 20 Закона № 35-ФЗ), сетевая организация имела право на оформление одного Договора. Вместе с тем отсутствие единой надлежащей заявки и одного заявителя исключило для АО «НТЭК» возможность формирования проекта такого договора и подготовки индивидуальных технических условий. В связи с изложенным у АО «НТЭК» отсутствовали правовые основания для направления заявления об установлении платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту по указанным заявкам.

АО «НТЭК» представило в материалы дела заявку ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ», датированную 11.06.2022. Указанная заявка содержит регистрационный номер 48/ТУ-250-ЭдТП от 22.06.2022. Вместе с тем, исходя из скриншота личного кабинета потребителя, заявка поступила в АО «НТЭК» 19.06.2022, зарегистрирована за № 445.

Общество пояснило, что согласно пп. в п. 12(1), а также п. 7 Типовой формы заявки Приложение № 4

Правил заявитель должен указать характер нагрузки (вид экономической деятельности хозяйствующего субъекта). Согласно пп. «г» п. 10 Правил к заявке прилагается копия документов, подтверждающих владение заявителем на праве собственности или на ином предусмотренном законом основании земельным участком, на котором расположены (будут располагаться) энергопринимающие устройства заявителя.

Общество указало, что заявитель направил следующие документы:

1) Заявка на технологическое присоединение. - п. 4 энергопринимающие устройства: серверное оборудование, которое подлежит размещению на земельном участке - п. 7 характер нагрузки: равномерная постоянная; вид экономической деятельности не указан.

2) План расположения энергопринимающих устройств и земельного участка.

Информация по земельному участку: - площадь – 4 +/- 1 кв.м; - категория земель – земли населенных пунктов; - разрешенное использование – 6.9 Склады.

3) Перечень и мощность энергопринимающих устройств, которые могут быть присоединены к устройствам противоаварийной и режимной автоматики. - освещение 5 кВт; - сервера, серверное оборудование прочее 145 кВт.

4) Договор аренды. Пункт I.1 Договора – «Арендодатель представляет за плату во временное владение и пользование земельный участок....., категория земель – земли населенных пунктов, вид разрешенного использования – «6.9 склады».

Пункт I.3 Договора – «Объект предоставляется для его использования арендатором в предпринимательских целях».

Пункт III.3.6 Договора «Арендатор обязан» – «при необходимости – и за свой счет обеспечить технологическое присоединение Объекта к электрическим сетям для снабжения Объекта электрической энергией (с правом подачи заявки в сетевую организацию.....), а также заключение договора энергоснабжения Объекта».

Пункт VI.1 Договора – «Арендатору предоставляется право распоряжения Объектом путем самостоятельного осуществления всех необходимых действий, направленных на технологическое присоединение Объекта к электрическим сетям....».

5) Выписка из ЕГРН, лист 1. - категория земель – земли населенных пунктов - вид разрешенного использования – 6.9 склады Как следует из документов в составе заявки, Заявитель взял в аренду земельный участок, отнесенный к категории земель «земли населенных пунктов» с установленным видом разрешенного использования «6.9. склады». Правилами землепользования и застройки МО «Город Дудинка» виды разрешенного использования земельных участков определены применительно к территориальным зонам в границах муниципального образования. Согласно Карте градостроительного зонирования населенных пунктов городского поселения, земельный участок с кадастровым номером 84:03:0010004:1598 относится к функциональной зоне «зона производственного использования (П)». Применительно к каждой территориальной зоне устанавливаются виды разрешенного использования земельных участков и объектов капитального строительства.

Разрешенное использование может быть следующих видов: 1) основные виды разрешенного использования; 2) условно разрешенные виды использования; 3) вспомогательные виды разрешенного использования, допустимые только в качестве дополнительных по отношению к основным видам разрешенного использования и условно разрешенным видам использования и осуществляемые совместно с ними (ч. 1 ст. 37 ГрК РФ).

АО «НТЭК» обратило внимание на то, что для Зоны производственного использования (П) определены следующие виды разрешенного использования:

№ п/п	Основные виды	Вспомогательные виды	Условно разрешенные виды
1	2.7.1 объекты гаражного назначения	3.1 коммунальное обслуживание	3.4 здравоохранение
2	4.9 обслуживание автотранспорта	3.3 бытовое обслуживание	3.10 ветеринарное обслуживание
3	6.0 производственная деятельность	4.1 деловое управление	4.4 магазины
4	6.9 склады	4.6 общественное питание	5.1 спорт
5	7.2 автомобильный транспорт	7.5 трубопроводный транспорт	7.3 водный транспорт
6			7.4 воздушный транспорт
7			8.0 обеспечение обороны и безопасности

Как следует из выписки из ЕГРН в качестве основного вида разрешенного использования определен «6.9 склады». Классификатором видов разрешенного использования земельных участков<sup>3</sup> предусмотрено следующее описание для указанного вида разрешенного использования: размещение сооружений, имеющих назначение по временному хранению, распределению и перевалке грузов (за исключением хранения стратегических запасов), не являющихся частями производственных комплексов, на которых был создан груз: промышленные базы, склады, погрузочные терминалы и доки, нефтехранилища и нефтеналивные станции, газовые хранилища и обслуживающие их газоконденсатные и газоперекачивающие станции, элеваторы и продовольственные склады, за исключением железнодорожных перевалочных складов. Заявленное серверное оборудование предназначено для производства вычислений, обработки больших массивов данных, хранения информации, т.е. для целей ведения предпринимательской деятельности (код ВРИ 4.0) или делового управления (код ВРИ 4.1). Так, в рамках предпринимательства (код ВРИ 4.0) допускается размещение объектов капитального строительства в целях извлечения прибыли на основании торговой, банковской и иной предпринимательской деятельности. Содержание данного вида разрешенного использования включает в себя содержание видов разрешенного использования, предусмотренных кодами 4.1 - 4.10. Деловое управление (код ВРИ 4.1), в свою очередь, предполагает размещение объектов капитального строительства с целью: размещения объектов управленческой деятельности, не связанной с государственным или муниципальным управлением и оказанием услуг, а также с целью обеспечения совершения сделок, не требующих передачи товара в момент их совершения между организациями, в том числе биржевая деятельность (за исключением банковской и страховой деятельности). При этом, предпринимательство в качестве видов разрешенного использования для данного земельного участка не предусмотрено, а деловое управление является вспомогательным видом разрешенного использования.

Статьей 42 ЗК РФ предусмотрено, что собственники земельных участков и лица, не являющиеся собственниками земельных участков, обязаны использовать земельные участки в соответствии с их целевым назначением и видом разрешенного использования, способами, которые не должны наносить вред окружающей среде, в том числе земле как природному объекту. В соответствии с пунктом 2 статьи 7 ЗК РФ земли, указанные в пункте 1 настоящей статьи, используются в соответствии с установленным для них целевым назначением. Правовой режим земель определяется исходя из их принадлежности к той или иной категории и разрешенного использования в соответствии с зонированием территорий, общие принципы и порядок проведения которого устанавливаются федеральными законами и требованиями специальных федеральных законов. Согласно правовой позиции, выраженной в постановлении Президиума ВАС РФ от 03.06.2014 №

818/14, учтенный в ГКН вид разрешенного использования должен соответствовать фактическому использованию участка и видам разрешенного использования, предусмотренным градостроительным регламентом. Согласно ч. 1 ст. 37 ГК РФ и Обзора практики рассмотрения судами дел, связанных с изменением вида разрешенного использования земельного участка, вспомогательные виды разрешенного использования допускаются только в качестве дополнительных к основным и условно разрешенным, т.е. ведение иной (не складской деятельности) является допустимым, но только наряду с основным видом деятельности. Принимая во внимание заявленные к присоединению «энергопринимающие устройства» и их максимальную присоединяемую мощность, а также площадь переданного в аренду земельного участка, размещение склада (как места, предназначенного для хранения и накопления грузов, а не для ведения иной производственной деятельности) на нем в соответствии с видом разрешенного использования земельного участка не представляется возможным. Указанное означает, что соответствующие «энергопринимающие устройства» (сервера, серверное оборудование иное) не могут располагаться на указанном земельном участке в силу прямых законодательных ограничений. С учетом изложенного нельзя считать, что со стороны ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ» предоставлены копии документов, подтверждающих владение заявителем земельным участком, на котором расположены (будут располагаться) энергопринимающие устройства заявителя (пп. г п. 10 Правил). Правомерность подхода о необходимости соответствия вида разрешенного использования земельного участка, которым владеет заявитель, и осуществляемой им экономической деятельности (в рассматриваемом случае – характером энергопринимающих устройств) подтверждена правоприменительной практикой: Постановление Краснодарского УФАС России от 08.10.2018 № 423А/2018, Постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 23.01.2023 № Ф02-5994/2022 по делу № А19-27429/2021, Постановление Четвертого арбитражного апелляционного суда от 31.08.2022 № 04АП-2892/2022 по делу № А19-27429/2021, Постановление Четвертого арбитражного апелляционного суда от 11.05.2017 по делу № А58-6190/2016.

Относительно соответствия заявки ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ» требованиям Правил АО «НТЭК» пояснило следующее.

Порядок подачи заявок на технологическое присоединение, а также требования к составу прилагаемых документов детально регламентированы Правилами. Согласно п. 11 Правил сетевая организация не вправе требовать представления сведений и документов, не предусмотренных настоящими Правилами, а заявитель не обязан представлять сведения и документы, не предусмотренные настоящими Правилами. Таким образом, Правила исходят из презумпции добросовестности заявителя и необходимости исключения возможности злоупотребления со стороны сетевой организации своим статусом субъекта естественной монополии в отношении экономически более слабой стороны. Таким образом, пояснила сетевая организация, у АО «НТЭК» отсутствовали правовые основания для затребования у заявителя каких-либо иных дополнительных документов / сведений.

Направление замечаний по заявке рассматривается сложившейся практикой в качестве запроса дополнительных документов, что само по себе образует состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ. Вместе с тем, Правила не регулируют случаи, когда заявитель злоупотребляет своими правами. Как указывалось ранее в пояснениях АО «НТЭК», действия заявителей и ИП Попова Е.В. по разделению земельного участка и единовременному синхронному направлению идентичных заявок на технологическое присоединение к сетям АО «НТЭК» направлены на искусственное дробление потребности в присоединяемой мощности с целью подачи множества «отдельных» заявок. Указанное влечет возникновение права на технологическое присоединение по заниженной стоимости на льготных условиях для каждого заявителя, а для сетевой организации возникает обязанность по заключению соответствующих договоров на невыгодных условиях (навязывание невыгодных условий). Существующая судебная практика по схожим спорам подтверждает обоснованность действий сетевой организации по консолидации и совокупной оценке заявок на технологическое присоединение, поданных с искусственным дроблением потребности в присоединяемой мощности. Невыгодность условий обусловлена необходимостью применения специального порядка технологического присоединения для заявок с присоединяемой мощностью до 150 кВт (т.е. для каждого участка): отсутствие у сетевой организации возможности отказать в заключении договора технологического присоединения в связи с отсутствием технической возможности, сокращенные сроки выполнения мероприятий и льготная стоимость. Расходы по технологическому присоединению по навязанной заявителями схеме вынуждена будет взять на себя сетевая

организация, а в последующем переложить их на потребителей, поскольку в размер платы за технологическое присоединение не включаются расходы, связанные с подключением энергопринимающих устройств до 150 кВт; такие расходы составляют выпадающие доходы сетевой организации и подлежат компенсации за счет тарифов на услуги по передаче электрической энергии, что повлечет рост цены товара (энергоснабжение) для иных потребителей, не связанный с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке (п. 17 ст. 4 Закона о защите конкуренции). По мнению АО «НТЭК», в действиях заявителей и ИП Попова Е.В. имеются признаки нарушения п. 1 ч. 4 ст. 11 Закона о защите конкуренции в части иного запрещенного соглашения о навязывании АО «НТЭК» условий договора технологического присоединения, невыгодных для него. В свою очередь, в случае, если бы лицо, заинтересованное в технологическом присоединении, действовало добросовестно, в адрес АО «НТЭК» была бы направлена единая заявка на технологическое присоединение объекта с суммарной присоединяемой мощностью 15,7 МВт. В такой ситуации АО «НТЭК», действуя разумно с учетом принципа обеспечения защиты потребителя от необоснованного повышения тарифов на электрическую энергию (п. 1 ст. 20 Закона об электроэнергетике), имело право на отказ в заключении договора в связи с отсутствием технической возможности обеспечить технологическое присоединение совокупной мощности заявителей (15600 кВт) (которое подтверждено документально). При этом, сетевая организация инициировала бы установление платы за присоединение по индивидуальному проекту или включение соответствующих мероприятий в инвестиционную программу на будущие периоды. Соответственно, стоимость технологического присоединения для потребителя возрастут, а сроки значительно увеличатся, учитывая объемы и продолжительность необходимых мероприятий для расширения инфраструктуры. Исходя из приведенных обстоятельств, оценивая рассматриваемые заявки как единую потребность, можно сделать вывод, что заявка с максимальной мощностью 15600 кВт была намерено искусственно раздроблена на 104 отдельных «льготных» заявки и, как следствие, не соответствует условиям Правил при подаче заявки на технологическое — присоединение по одному источнику — электроснабжения энергопринимающих устройств мощностью свыше 670 кВт.

АО «НТЭК» в вышеуказанных пояснениях обратило внимание на то, что как следует из информационного письма ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ», заявитель отказался предоставлять якобы запрошенные АО «НТЭК» дополнительные документы, не подлежащие предоставлению: копию паспорта, документ, подтверждающий полномочия заявителя, ИНН, соглашение с иными владельцами энергопринимающих устройств. Вместе с тем, в процессе рассмотрения заявки ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ» АО «НТЭК» не запрашивало указанные дополнительные документы и сведения, не обуславливало возможность заключения договора технологического присоединения их предоставлением. АО «НТЭК» повторно отметило, что заявка ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ» была подана через личный кабинет на сайте АО «НТЭК» (система СТЭК-Энерго). Исходя из системных требований, непосредственно подаче заявки предшествует регистрация в личном кабинете с внесением сведений (информация и документы), предусмотренных Правилами, для соответствующей категории потребителей (физическое лицо, юридическое лицо, индивидуальный предприниматель).

Общество пояснило, что при регистрации в качестве физического лица или индивидуального предпринимателя требуется, в том числе, предоставить следующую информацию и документы: копия паспорта гражданина Российской Федерации или иного документа, удостоверяющего личность (пп. «д» п. 10 Правил), сведения об ИНН (пп. «а» п. 9 Правил). При подаче заявки юридическим лицом соответствующие документы и сведения не требуются. Соглашение с иными владельцами энергопринимающих устройств предоставляется только в случае осуществления технологического присоединения путем перераспределения мощности (п. 34 Правил) либо при подключении не от сетей АО «НТЭК». Доверенность или иные документы, подтверждающие полномочия представителя заявителя, подающего и получающего документы обязательны к предоставлению в случае, если заявка подается в сетевую организацию представителем заявителя (пп. «д» п. 10 Правил). Сетевая организация отметила, что описанный алгоритм является открытым, с ним можно ознакомиться на официальном сайте АО «НТЭК».

АО «НТЭК» считает, что ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ» некорректно был определен формат регистрации в личном кабинете на сайте сетевой организации, что повлекло возникновение при подаче заявки дополнительных «полей» для заполнения. Дополнительно со стороны АО «НТЭК» данные документы не запрашивались, что подтверждается фактом направления рассматриваемого информационного письма непосредственно в составе заявки (т.е. при подаче исходного комплекта документов), а не в процессе рассмотрения заявки.

Помимо этого, АО «НТЭК» сообщило, что на земельном участке с кадастровым номером 84:03:0010004:1598 никакие подготовительные работы со стороны заявителя не инициировались и не ведутся в настоящее время (площадка не расчищена, мусор не вывезен, основание не выровнено, контейнеры не завезены и т.д.).

В соответствии со статьей 1 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – ФЗ «Об электроэнергетике»), настоящий закон устанавливает основы экономических отношений в сфере электроэнергетики, определяет полномочия органов государственной власти на регулирование этих отношений, основные права и обязанности субъектов электроэнергетики при осуществлении деятельности в сфере электроэнергетики (в том числе производства в режиме комбинированной выработки электрической и тепловой энергии) и потребителей электрической и тепловой энергии.

Законодательство Российской Федерации об электроэнергетике основывается на Конституции Российской Федерации и состоит из Гражданского кодекса Российской Федерации, настоящего Федерального закона и иных регулирующих отношения в сфере электроэнергетики федеральных законов, а также указов Президента Российской Федерации и постановлений Правительства Российской Федерации, принимаемых в соответствии с указанными федеральными законами (статья 2 ФЗ «Об электроэнергетике»).

Согласно части 1 статьи 26 ФЗ «Об электроэнергетике», технологическое присоединение 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 (далее также - технологическое присоединение), осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и носит однократный характер.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 утверждены Правила технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям (далее – Правила). Указанные Правила определяют порядок технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок и объектов электросетевого хозяйства) юридических и физических лиц к электрическим сетям, регламентируют процедуру присоединения энергопринимающих устройств к электрическим сетям сетевой организации (далее - технологическое присоединение), определяют существенные условия договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям, устанавливают требования к выдаче технических условий, в том числе индивидуальных, для присоединения к электрическим сетям (далее - технические условия), критерии наличия (отсутствия) технической возможности технологического присоединения и особенности технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей посредством перераспределения присоединенной мощности между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями.

Согласно п. 3 Правил, сетевая организация обязана выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица мероприятия по технологическому присоединению при условии соблюдения им настоящих Правил. 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 настоящих Правил, 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.

В соответствии с п. 11 Правил, сетевая организация не вправе требовать представления сведений и документов, не предусмотренных настоящими Правилами, а заявитель не обязан представлять сведения и документы, не предусмотренные настоящими Правилами.

Исходя из п. 12(1) Правил, в заявке, направляемой заявителем - юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем в целях технологического присоединения по второй или третьей категории надежности энергопринимающих устройств, максимальная мощность которых составляет до 150 кВт включительно (с учетом ранее присоединенных в данной точке присоединения

энергопринимающих устройств), должны быть указаны: а) сведения, предусмотренные подпунктами "а" - "в" и "и" - "л" пункта 9 настоящих Правил; б) запрашиваемая максимальная мощность присоединяемых энергопринимающих устройств заявителя; в) характер нагрузки (вид экономической деятельности хозяйствующего субъекта); г) предложения по порядку расчетов и условиям рассрочки платежа за технологическое присоединение - для заявителей, максимальная мощность энергопринимающих устройств которых составляет не более 150 кВт, за исключением заявителей, соответствующих критериям, указанным в абзаце двадцать шестом пункта 17 настоящих Правил.

Согласно п. 15 Правил, сетевая организация в течение 3 рабочих дней рассматривает заявку, а также приложенные к ней документы и сведения и проверяет их на соответствие требованиям, указанным в пунктах 9, 10 и 12 - 14 настоящих Правил. При отсутствии сведений и документов, указанных в пунктах 9, 10 и 12 - 14 настоящих Правил, сетевая организация не позднее 3 рабочих дней со дня получения заявки направляет заявителю уведомление, содержащее указание на сведения (документы), которые в соответствии с настоящими Правилами должны быть представлены заявителем в дополнение к представленным сведениям (документам), а также указание на необходимость их представления в течение 20 рабочих дней со дня получения указанного уведомления. При этом сетевая организация приостанавливает рассмотрение заявки до получения недостающих сведений и документов. В случае непредставления заявителем недостающих документов и сведений в течение 20 рабочих дней со дня получения указанного уведомления сетевая организация аннулирует заявку и уведомляет об этом заявителя в течение 3 рабочих дней со дня принятия решения об аннулировании заявки. После получения недостающих сведений от заявителя сетевая организация рассматривает заявку и направляет заявителю для подписания заполненный и подписанный ею проект договора в 2 экземплярах и технические условия (как неотъемлемое приложение к договору) в сроки, предусмотренные настоящим пунктом для соответствующей категории заявителя, исчисляемые со дня представления заявителем недостающих сведений.

Согласно пункту 103 Правил, договор между сетевой организацией и заявителями, указанными в пунктах 12(1) и 14 настоящих Правил, заключается путем направления заявителю выставляемого сетевой организацией счета для внесения платы (части платы) за технологическое присоединение и оплаты заявителем указанного счета. Заявитель при внесении платы за технологическое присоединение в назначении платежа обязан указать реквизиты указанного счета.

В соответствии с пунктом 105 Правил, в отношении заявителей, указанных в пунктах 12(1) и 14 настоящих Правил, сетевая организация в течение 10 рабочих дней со дня поступления заявки размещает на своем официальном сайте или ином официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", определяемом Правительством Российской Федерации, в отдельном разделе (далее - личный кабинет потребителя): условия типового договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям в соответствии с настоящими Правилами для соответствующей категории заявителей; счет, предусмотренный пунктом 103 настоящих Правил; технические условия, содержащие перечень мероприятий по технологическому присоединению в соответствии с пунктом 25(1) настоящих Правил, а также срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению со стороны заявителя и сетевой организации, и проект договора, обеспечивающего продажу электрической энергии (мощности) на розничном рынке, подписанный усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченного лица гарантирующего поставщика, указанного в заявке в соответствии с подпунктом "л" пункта 9 настоящих Правил (в случае, если заявитель указал гарантирующего поставщика в качестве субъекта, у которого он намеревается приобретать электрическую энергию); инструкцию, содержащую последовательный перечень мероприятий, обеспечивающих безопасное осуществление действиями заявителя фактического присоединения и фактического приема напряжения и мощности.

В соответствии с пунктом 1.1 договора аренды от 11.06.2022 предметом договора является предоставление арендодателем за плату во временное владение и пользование арендатору земельного участка, площадью 4 +/- 1 кв.м., расположенного по адресу: Красноярский край, Таймырский Долгано-Ненецкий район, г. Дудинка, ул. Полярная, земельный участок № 13/11, кадастровый номер 84:03:0010004:1598, категория земель – земли населенных пунктов, вид разрешенного использования «6.9 – склады».

Пунктом 1.4 вышеуказанного договора установлено, что стороны обязуются в будущем также заключить договор аренды контейнера, который подлежит размещению на Объекте при определенных условиях, среди которых: в случае осуществления арендатором технологического присоединения Объекта к электрическим сетям – договор аренды контейнера подлежит заключению в течение 5 рабочих дней с даты подписания арендатором и сетевой организацией акта об осуществлении технологического присоединения.

Согласно пункту 4 заявки Объектом, в отношении которого необходимо осуществить технологическое присоединение, является серверное оборудование, подлежащее размещению на земельном участке с кадастровым номером 84:03:0010004:1598, расположенном по адресу: Красноярский край, Таймырский Долгано-Ненецкий район, г. Дудинка, ул. Полярная, земельный участок № 13/11.

Исходя из пункта 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации № 861 27.12.2004, под энергопринимающими устройствами потребителя понимаются находящиеся у потребителя аппараты, агрегаты, механизмы, устройства и иное оборудование (или их комплекс), предназначенные для преобразования электрической энергии в другой вид энергии в целях использования (потребления) и имеющие между собой электрические связи.

Как указано в заявлении ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ», размеры земельного участка допускают возможность его самостоятельной независимой эксплуатации путем установки грузового трехтонного контейнера (ГОСТ 18477-79), либо контейнера собственного производства, и помещения в него серверного оборудования.

Согласно п. 1.4.2 договора аренды, заключенного между ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ» и ИП Поповым Е.В. 11.06.2022, арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование грузовой трехтонный контейнер (ГОСТ 18447-79) в течение пяти рабочих дней с даты заключения договора, а арендатор обязуется платить за него арендную плату.

В соответствии с пунктом 2 Правил, технологическое присоединение энергопринимающих устройств осуществляется с применением временной или постоянной схемы электроснабжения.

Под временной схемой электроснабжения понимается схема электроснабжения энергопринимающих устройств потребителя электрической энергии, осуществившего технологическое присоединение энергопринимающих устройств, которая применяется в результате исполнения договора об осуществлении временного технологического присоединения к электрическим сетям передвижных энергопринимающих устройств с максимальной мощностью до 150 кВт включительно.

В соответствии с пунктом 10 статьи 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации:

- объект капитального строительства - здание, строение, сооружение, объекты, строительство которых не завершено, за исключением некапитальных строений, сооружений и неотделимых улучшений земельного участка (замощение, покрытие и другие);

- некапитальные строения, сооружения - строения, сооружения, которые не имеют прочной связи с землей и конструктивные характеристики которых позволяют осуществить их перемещение и (или) демонтаж и последующую сборку без несоразмерного ущерба назначению и без изменения основных характеристик строений, сооружений (в том числе киосков, навесов и других подобных строений, сооружений).

Не относятся к объектам капитального строительства следующие объекты: инвентарные мобильные постройки (сборно-разборного, контейнерного, передвижного типа) заводской поставки, конструкция которых обеспечивает возможность их передвижения.

Согласно ст. 130 Гражданского кодекса РФ к недвижимым вещам (недвижимое имущество, недвижимость) относятся земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе здания, сооружения, объекты незавершенного строительства.

В материалы административного дела не представлены документальные доказательства наличия у серверного оборудования, указанного в пункте 4 заявки, признаков недвижимого имущества.

В соответствии с пунктом 51 Правил, для осуществления временного технологического присоединения необходимо одновременное соблюдение следующих условий:

а) наличие у заявителя заключенного с сетевой организацией договора (за исключением случаев, когда энергопринимающие устройства являются передвижными и имеют максимальную мощность до 150 кВт включительно);

б) временное технологическое присоединение осуществляется для электроснабжения энергопринимающих устройств по третьей категории надежности электроснабжения.

С учетом изложенного, Объект заявителя относится к категории передвижных энергопринимающих устройств, в связи с чем технологическое присоединение к электрическим сетям должно осуществляться по временной схеме с учетом требований пункта 51 Правил.

В этой связи, АО «НТЭК», рассмотрев заявку ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ», не имело правовых оснований для размещения в течение 10 рабочих дней со дня поступления заявки в личном кабинете потребителя условий типового договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям, счета, предусмотренного пунктом 103 Правил и иных документов, установленных п. 105 Правил, а также для направления в адрес ООО «ЛОГИСТИК ГЛОБАЛ» уведомления о несоответствии заявки требованиям Правил.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Приказом Министерства тарифной политики № 12-э от 18.03.2021 для АО «НТЭК» установлены долгосрочные тарифы на электрическую энергию, за исключением тарифной группы потребителей «население и приравненные к нему категории потребителей». Указанные тарифы действуют с 1 апреля 2021 года по 31 декабря 2023 года. Таким образом, АО «НТЭК» является сетевой организацией.

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; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с частью 4 статьи 1.5 КоАП РФ, неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Принимая во внимание вышеизложенные обстоятельства, в рассматриваемых в настоящем деле действиях АО «НТЭК» отсутствует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 28.9 КоАП РФ при наличии хотя бы одного из обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, выносят постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

В соответствии с пунктом 2 части 1 ст. 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению в случае

отсутствия состава административного правонарушения.

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 28.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Производство по делу № 024/04/9.21-558/2023, возбужденному в отношении акционерного общества «НТЭК» (ИНН 2457058356, ОГРН 1052457013476, 663305, Красноярский край, г. Норильск, ул. Ветеранов, д. 19) прекратить в связи с отсутствием состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

Примечание:

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 дней со дня вручения или получения копии постановления.