

РЕШЕНИЕ

о рассмотрении жалобы
на определение об отказе в возбуждении дела об административном
правонарушении № ТБ/4992

«26» декабря 2017 г.

г. Москва

Я, заместитель начальника Правового управления ФАС России Алексей Сергеевич Крюков, рассмотрев жалобу на определение об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении от 16.06.2017 № ТБ/4992, вынесенное ведущим специалистом-экспертом отдела контроля монополистической деятельности Томского УФАС России Бердниковой Татьяной Николаевной в отношении ПАО «Томская распределительная компания» (634041, Томская область, г. Томск, Проспект Кирова, д. 3, ОГРН 1057000127931, ИНН 7017114672) (далее-ПАО «ТРК») в отсутствии <...> надлежащим образом уведомленного о времени и дате рассмотрения жалобы на определение об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении № ТБ/4992,

УСТАНОВИЛ:

В ПАО «ТРК» обратилась <...> с заявкой вх. №152/11401 на технологическое присоединение садового дома, расположенного на земельном участке по адресу: Томская обл., Томский р-он, окр. д. Просекин, ст. «Василек», участок №14.

Согласно свидетельствам о государственной регистрации права от 01.02.2016 и 02.02.2016 №№70-70-01/164/2010-708 и 70-70/001/70/001/031/2016-968/1 принадлежащие <...> жилой дом и земельный участок, расположены по адресу: Томская обл., Томский р-он, окр. д. Просекино, ст «Василек», участок №14.

ПАО «ТРК» письмом от 29.09.2016 № 17.2/6804 направило в адрес <...> проект договора от 22.09.2016 №| 20.70.3074.16 об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям участка 14 (далее — договор).

Согласно п. 10 договора размер платы за технологическое присоединение был определен в соответствии с решением Департамента тарифного регулирования Томской области от 21.06.2013 № 18/330 и от 29.12.2015 № 6-748 и составил 2 679 618,30 руб.

<...> обратилась с жалобой в УФАС по Томской области о том, что ПАО «ТРК», злоупотребляя доминирующим положением, не исполняет обязанности по урегулированию отношений с третьими лицами по технологическому присоединению земельного участка <...>

Согласно п. 2 Разъяснений №7 Президиума ФАС России «Порядок



применения закона о защите конкуренции с учетом правил технологического присоединения, правил недискриминационного доступа, правил подключения и законодательства о теплоснабжении», утв. Протоколом Президиума ВАС России от 30.11.2016 №15 и позиции Верховного суда РФ, изложенной в Определении от 21.03.2017 № 308-АД14-1117 с момента вступления в силу новой редакции части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (с 05.01.2016 г.) действия хозяйствующих субъектов, связанные с нарушением правил подключения (технологического присоединения) к соответствующим сетям, но не свидетельствующие об ущемлении интересов других лиц в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей не могут считаться злоупотреблением доминирующим положением и не подлежат квалификации по части 1 статьи 10 Закона № 135-ФЗ.

Заявка <...> подана физическим лицом, направлена на технологическое присоединение дачного домика для личных нужд, следовательно, ее исполнение/неисполнение не может ущемлять и затрагивать интересы других лиц в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, что исключает наличие состава правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 КоАП.

В действиях ПАО «ТРК» по выдаче договора технологического присоединения в отношении <...> отсутствуют обязанности в соответствии с п. 16.3 Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утв. Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (далее — Правила № 861) урегулировать отношения с третьими лицами по опосредованному присоединению земельного участка <...> исходя из следующего.

Вопрос об обязанности ПАО «ТРК» урегулировать отношения по опосредованному присоединению был предметом рассмотрения в рамках дела № А67-259/2017 по жалобе <...> на отказ УФАС по Томской области в возбуждении в отношении ПАО «ТРК» дела об административном правонарушении.

Арбитражный суд Томской области в решении от 17.05.2017 по делу № А67-259/2017 пришел к следующим выводам.

«В ходе судебного разбирательства представитель заявителя указал, что в непосредственной близости от земельного участка <...> проходят линии электропередач, принадлежащие иным лицам, с которыми сетевая организация в силу пункта 16.3 Правил № 861 обязана урегулировать отношения, согласовав точку присоединения.

Суд считает данную позицию несостоятельной по следующим основаниям. Пункт 16.3 Правил № 861 определяет, что обязательства сторон по

выполнению мероприятий по технологическому присоединению в случае заключения договора с лицами, указанными в пунктах 12(1), 14 и 34 настоящих Правил, распределяются следующим образом: заявитель исполняет указанные обязательства в пределах границ участка, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства заявителя; сетевая организация исполняет указанные обязательства в пределах границ участка, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства заявителя; сетевая организация исполняет указанные обязательства (в том числе в части урегулирования отношений с иными лицами) до границ участка, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства заявителя.

Из смысла указанной норма следует что распределение обязательств по технологическому присоединению касается сторон уже заключенного договора и не содержит положений обязывающих сетевые компании согласовывать точку присоединения с третьими лицами для разработки технических условий для заключения договора технологического присоединения.

Кроме того, законом не предоставлены полномочия сетевой организации по обязыванию и понуждению третьих лиц (собственников электросетевых объектов) согласовать и предоставить точку присоединения в их сетях. Сетевая компания не вправе заключать какие-либо соглашения с третьими лицами в пользу Заявителей и определять условия таких соглашений, так как будет отсутствовать волеизъявление Заявителя на заключение данных соглашений на определенных условиях.

Заявитель не лишен возможности осуществить технологическое присоединение как гражданин, ведущий садоводство в индивидуальном порядке, заключив договор пользования инфраструктурой, или посредством Опосредованного присоединения, заключив соглашение о перераспределении максимальной мощности.»

Указанное решение <...> было обжаловано в Седьмой арбитражный апелляционный суд. 16.06.2017 оглашена резолютивная часть решения об отказе в удовлетворении апелляционной жалобы <...>, а решение Арбитражного суда Томской области по делу № А67-259/2017 оставлено в силе.

Правилами № 861 предусмотрены случаи, когда Заявитель сам обязан урегулировать отношения по технологическому присоединению и заключить договор или соглашение с собственником сетей, которое затем представить в сетевую компанию для заключения договора техприсоединения и разработки технических условий.

Так, согласно п. 8(5) Правил №861 предусмотрено, что в случае если технологическое присоединение энергопринимающих устройств, принадлежащих гражданам, ведущим садоводство, огородничество или дачное хозяйство в индивидуальном порядке на территории садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения, осуществляется с

использованием объектов инфраструктуры и другого имущества общего пользования этого объединения, указанные граждане заключают с этим объединением договор использования объектов инфраструктуры и другого имущества общего пользования в соответствии с Федеральным законом «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан».

При этом садоводческое, огородническое или дачное объединение не вправе препятствовать сетевой организации в осуществлении технологического присоединения энергопринимающих устройств, принадлежащих гражданам, ведущим садоводство, огородничество или дачное хозяйство в индивидуальном порядке на территории садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения, и иным лицам, расположенным на территориях этого объединения.

Положения, содержащиеся в пункте 8(5) Правил, соответствуют пункту 2 статьи 8 Федерального закона № 66-ФЗ, согласно которому граждане, ведущие садоводство, огородничество или дачное хозяйство в индивидуальном порядке на территории садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения, вправе пользоваться объектами инфраструктуры и другим имуществом общего пользования садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения за плату на условиях договоров, заключенных с таким объединением в письменной форме в порядке, определенном общим собранием членов садоводческого, огороднического дачного некоммерческого объединения.

Подпункт "з" пункта 10 Правил устанавливает, что в случае технологического присоединения энергопринимающих устройств, указанных в абзаце третьем пункта 8(5) настоящих Правил, к заявке прилагается копия договора об использовании объектов инфраструктуры и другого имущества общего пользования.

Данное положение основано на положениях, содержащихся в пункте 2 статьи 8 Федерального закона № 66-ФЗ.

Согласно п. 40 (5) и 40 (6) Правил №861 при опосредованном присоединении владелец ранее присоединенных энергопринимающих устройств перераспределяет максимальную мощность принадлежащих ему энергопринимающих устройств в пользу энергопринимающих устройств иного лица.

При технологическом присоединении энергопринимающих устройств иного лица к объектам электросетевого хозяйства владельца ранее присоединенных энергопринимающих устройств являющиеся сторонами опосредованного присоединения, направляют подписанное ими уведомление об опосредованном присоединении в сетевую организацию.

Таким образом, <...> имеет законом установленную возможность осуществить технологическое присоединение как гражданин, ведущий

садоводство в индивидуальном порядке, заключив договор пользования инфраструктурой, или посредством опосредованного присоединения, заключив соглашение о перераспределении максимальной мощности с владельцем объектов электросетевого хозяйства, расположенного на минимальном расстоянии к земельному участку <...> СНТ «Ветеран СЭМ», а последнее не может отказать Заявителю в заключении договора пользования инфраструктурой СНТ «Ветеран СЭМ».

Согласно п. 8(3) Правил №861 <...> местного самоуправления, на территории которого расположены соответствующие объекты электросетевого хозяйства, с указанием расположения объектов электросетевого хозяйства, принадлежность которых необходимо определить, а орган местного самоуправления обязан предоставить заявителю в течение 15 дней информацию о принадлежности указанных в запросе объектов электросетевого хозяйства, следовательно, сетевая компания не обладает информацией о всех владельцах объектов электросетевых хозяйств, а также по информации, установленной в рамках судебного разбирательства по делу А67-259/2017 СНТ «Ветеран СЭМ» является владельцем ближайшего объекта электросетевого хозяйства по отношению к земельному участку <...>

Согласно части 1 статьи 9.21 Кодекса нарушение правил технологического присоединения к электрическим сетям, правил подключения (технологического присоединения) к системам теплоснабжения либо правил: подключения (технологического присоединения) к системам водоснабжения и водоотведения, выразившееся в несоответствии предлагаемых потребителю для заключения проекта договора об осуществлении технологического присоединения к объектам электросетевого хозяйства или о подключении (технологическом присоединении) к системам теплоснабжения или системам водоснабжения и водоотведения и (или) технических условий (если получение технических условий требуется в соответствии с законодательством Российской Федерации) правилам, обязательным для сторон при заключении и исполнении соответствующих договоров, и (или) правилам определения и предоставления технических условий в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Объективную сторону данного правонарушения по части 1 статьи 9.21 КоАП РФ образует, в том числе, и нарушение правил технологического присоединения к электрическим сетям.

В силу ст. 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 настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП лицо подлежит административной

ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, считается невиновным, пока его вина не будет доказана в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом, и установлена вступившим в законную силу постановлением судьи, органа, должностного лица, рассмотревших дело.

Объективная сторона вменяемого ПАО «ТРК» правонарушения, предусмотренного частью 1 ст. 9.21 КоАП, заключается в несоблюдении виновным лицом при подключении к электросетям требований указанных нормативных актов. При этом противоправные действия должны быть выражены в:

- противоречии указанных в предложенном потребителю для заключения проекте договора технических условий установленным действующим законодательством требованиям;

- нарушении законодательно установленных сроков представления такого проекта;

- отказе в заключении указанного договора без наличия предусмотренных законодательством к этому оснований.

В ФАС России 11.07.2017 была подана Жалоба (на вынесенное определение).

В Жалобе заявитель указывает на необходимость отмены определения по обстоятельству:

- 1) ПАО «ТРК», не исполняет обязанности по технологическому присоединению земельного участка <...>

Доводы заявителя подтверждаются материалами дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 1 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее — Закон 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.

Технологическое присоединение осуществляется на основании договора об осуществлении технологического присоединения к объектам электросетевого хозяйства, заключаемого между сетевой организацией и обратившимся к ней лицом. Указанный договор является публичным. Технологическое присоединение регламентируется Правилами технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а

также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 (далее – Правила).

Согласно пункту 3 Правил, сетевая организация обязана выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица мероприятия по технологическому присоединению при условии соблюдения им настоящих Правил и наличии технической возможности технологического присоединения. Оснований для отказа в заключение договора об осуществлении технологического присоединения Правилами не предусмотрено.

Частью 2 статьи 23.2 Закона об электроэнергетике установлено, что с 1 января 2011 года не допускается включение в состав платы за технологическое присоединение инвестиционной составляющей на покрытие расходов, связанных с развитием существующей инфраструктуры.

Как указывается в решении Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 12.08.2011 № ВАС-9742/11, на сетевую организацию в соответствии с Правилами, возлагается не только обязанность по осуществлению собственно мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающих устройств к электрическим сетям, но и целого ряда подготовительных мероприятий, необходимых для осуществления такого технологического присоединения, включая усиление существующей электрической сети в связи с присоединением новых мощностей (строительство новых линий электропередачи, подстанций, увеличение сечения проводов и кабелей, замена или увеличение мощности трансформаторов, расширение распределительных устройств, модернизация оборудования, реконструкция объектов электросетевого хозяйства, установка устройств регулирования напряжения для обеспечения надежности и качества электрической энергии).

При этом из подпункта «б» пункта 25 и подпункта «б» пункта 25.1 Правил следует, что сетевая организация обязана осуществить эти подготовительные мероприятия за свой счет в отношении любых заявителей.

Согласно пункту 87 Основ ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике (далее — Основы ценообразования), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 № 1178, регулирующий орган в своем решении по утверждению цен (тарифов) на услуги по передаче электрической энергии отражает учтенные расходы сетевой организации, связанные с осуществлением технологического присоединения к электрическим сетям, не включенные в плату за технологическое присоединение.

Не допускается включение в состав платы за технологическое присоединение инвестиционной составляющей на покрытие расходов, связанных с развитием существующей инфраструктуры, в том числе связей между объектами территориальных сетевых организаций и объектами единой

национальной (общероссийской) электрической сети, за исключением расходов на строительство объектов электросетевого хозяйства - от существующих объектов электросетевого хозяйства до присоединяемых энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики. Указанные требования не применяются в случае технологического присоединения генерирующих объектов к объектам электросетевого хозяйства, соответствующим критериям отнесения к единой национальной (общероссийской) электрической сети. Методическими указаниями по определению размера платы за технологическое присоединение к электрическим сетям (далее — Методические указания), утвержденными приказом ФСТ России от 11.09.2012 № 209-э/1, определен состав расходов на проведение мероприятий по технологическому присоединению, включаемых в состав платы за технологическое присоединение.

Пунктами 8, 12, 13 Методических указаний установлено, что инвестиционная составляющая на покрытие расходов, связанных с развитием существующей инфраструктуры, в том числе связей между объектами территориальных сетевых организаций и объектами ЕНЭС, в целях присоединения новых и (или) увеличения мощности устройств, присоединенных ранее, не учитываются при установлении платы за технологическое присоединение к электрическим сетям.

В соответствии с пунктом 32 Основ ценообразования при установлении тарифов на услуги по передаче электрической энергии учитываются расходы сетевой организации на инвестиции, которые связаны с фактическим осуществленным технологическим присоединением, в том числе не учтенные в инвестиционной программе, за исключением включаемых в соответствии с пунктом 87 Основ ценообразования в плату за технологическое присоединение расходов на строительство объектов электросетевого хозяйства от существующих объектов электросетевого хозяйства до присоединяемых энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики.

Согласно техническим условиям от 22.09.2016 № 20.70.3074.16 (далее - ТУ), выданным ПАО «ТРК» для осуществления технологического присоединения энергопринимающих устройств <...> в стоимость платы за технологическое присоединение включены такие мероприятия как:

- строительство воздушной ЛЭП-10 кВ проводом СИП-3 сеч.1х70 на опорах СВ-110-5 протяженностью 3,82 км (ориентировочно) от фидера ЛК-7 (номер опоры определить проектом) с монтажом РЛНД-10 на первой отпаечной опоре (пункт 10.1 ТУ).

- монтаж КТПн-10/100 кВА с трансформатором 100 кВА. Место установки определить проектом (пункт 10.2 ТУ).

Включение в состав платы за технологическое присоединение энергопринимающих устройств заявителей инвестиционной составляющей на покрытие расходов, связанных с развитием существующей инфраструктуры, в

том числе связей между объектами территориальных сетевых организаций и объектами единой национальной (общероссийской) электрической сети, за исключением расходов на строительство объектов электросетевого хозяйства от существующих объектов электросетевого хозяйства до границы участка заявителя, не допускается (пункт 17 Правил). Итоговой размер платы за технологическое присоединение определен сетевой организацией составил 2 679 618,3 руб., что составляет 334 952,3 руб. за 1 кВт присоединяемой мощности по III категории надежности.

Статьей 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ) установлена административная ответственность за нарушение правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа, порядка подключения (технологического присоединения) к электрическим сетям. Таким образом, в случае нарушения сетевой организацией положений Правил, за такие действия (бездействие) сетевая организация может быть привлечена к административной ответственности по статье 9.21 КоАП РФ.

На основании изложенного, учитывая характер и обстоятельства совершенного правонарушения, руководствуясь пунктом 4 части 1 статьи 30.7 КоАП,

РЕШИЛ:

Определение об отказе в возбуждении дела об административном нарушении № ТБ/4992 от 16.06.2017 в отношении ПАО «Томская распределительная компания» (634041, Томская область, г. Томск, Проспект Кирова, д. 3, ОГРН 1057000127931, ИНН 7017114672), отменить и возвратить на новое рассмотрение, а жалобу <...> удовлетворить.

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