



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде административного штрафа по делу № 06-05/68 об административном правонарушении (ч. 2 ст. 9.21 КоАП РФ)

Резолютивная часть объявлена: 12.10.2016 года
В полном объеме изготовлено: 14.10.2016 года

14 октября 2016 года

город Екатеринбург

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области <.....>, рассмотрев на основании ст. 23.48 КоАП РФ и в порядке ст. 29.7 КоАП РФ протокол от 23.08.2016 об административном правонарушении и другие материалы дела № 06-05/67 в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» (105064, г. Москва, ул. Земляной Вал, д. 8, ИНН 7706284445, далее также ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ», Общество, Сетевая организация),

У С Т А Н О В И Л :

Поводом к возбуждению дела согласно п. 3 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ явилось заявление <.....> (вх. № 01-8668 от 08.06.2016) о нарушении территориальной сетевой организацией в лице ОАО «РЖД» и ее поверенным в лице ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» в рамках деятельности его филиала «Желодорэнерго» Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащего сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям (утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861, далее – Правила № 861/4).

Дело согласно п. 3 ч. 4 ст. 28.1 КоАП РФ возбуждено 23.08.2016 путём составления в соответствии с ч. 4.1. ст. 28.2 КоАП РФ протокола об административном правонарушении в отсутствие законного представителя юридического лица, извещённого в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о месте и времени его составления, что подтверждается уведомлением о вручении 05.08.2016 почтового отправления (исх. № 8287 от 13.07.2016), но с участием допущенного в качестве защитника <.....> (доверенность от 16.08.2016 № <.....>).

Определением от 23.08.2016 дело назначено к рассмотрению на 07.09.2016 с отложением на 12.10.2016, когда и была объявлена резолютивная часть постановления.

Дело в соответствии с ч. 3 ст. 25.4 КоАП РФ рассмотрено 12.10.2016 в отсутствие законного представителя юридического лица, извещённого в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о месте и времени рассмотрения дела, что подтверждается оттиском штампа на сопроводительном письме (исх. № 11556 от 12.09.2016 / вх. № 1102эпс от 28.09.2016), но

с участием допущенного в качестве защитника <.....> (доверенность от 07.10.2016 № <.....>), который счел возможным рассмотреть дело только с его участием.

Отводов не заявлено, а обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения дела об административном правонарушении должностным лицом Свердловского УФАС России (ст. 29.2 КоАП РФ) и участвующих в качестве защитника, специалиста (ст. 25.12 КоАП РФ) не выявлено.

Ходатайств (ст. 24.4 КоАП РФ) не заявлено.

Оценив в порядке ст. 26.11 КоАП РФ имеющиеся в деле доказательства, должностное лицо пришло к следующим выводам относительно подлежащих согласно ст. 26.1 КоАП РФ выяснению обстоятельств.

1. Событие предусмотренного ч. 2 ст. 9.21 КоАП РФ административного правонарушения проявляется в повторном совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 настоящей статьи, событие которого проявляется в нарушении Правил № 861/4.

Доступ к электрическим сетям и услугам по передаче электрической энергии согласно ч. 1 ст. 26 ФЗ от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» осуществляется на основании публичного договора об осуществлении технологического присоединения к объектам электросетевого хозяйства, заключаемого в порядке, установленном Правилами № 861/4.

Независимо от наличия или отсутствия технической возможности технологического присоединения на дату обращения заявителя сетевая организация в силу п. 3 и п. 14 Правил № 861/4 обязана заключить договор с физическими лицами, направившими заявки в целях технологического присоединения энергопринимающих устройств, максимальная мощность которых составляет до 15 кВт включительно (с учетом ранее присоединенных в данной точке присоединения энергопринимающих устройств), которые используются для бытовых и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, и электроснабжение которых предусматривается по одному источнику, а также выполнить в отношении энергопринимающих устройств таких лиц мероприятия по технологическому присоединению.

В соответствии с п. 15 Правил № 861/4 в адрес указанных заявителей сетевая организация направляет в бумажном виде для подписания заполненный и подписанный проект договора в 2 экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к договору **в течение 15 дней** со дня получения заявки от заявителя.

Из представленных материалов следует, что <.....> подала 10.03.2016 заявку на технологическое присоединение в связи с изменением уровня напряжения с 0,23 кВ на 0,4 кВ за № 1090д, на которую получила необоснованный отказ в заключении договора об осуществлении технологического присоединения энергопринимающего устройства на принадлежащем Заявителю земельном участке, находящемся по адресу: <.....>, с кадастровым номером: <.....>.

Так, поверенным Сетевой организации в адрес Заявителя направлено письмо от 10.03.2016 № <.....> о невозможности принятия к рассмотрению заявки в связи с тем, что фактическое присоединение энергопринимающих устройств Заявителя уже осуществлено. Отказ мотивирован абз. 1 ч. 1 ст. 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», в соответствии с которым технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии носит однократный характер.

Исходя из представленных Сетевой организацией объяснений (вх. № 01-12475 от 08.08.2016) изменение уровня напряжения энергопринимающих устройств не относится к предусмотренным п. 2 Правил № 861/4 основаниям для осуществления технологического присоединения ранее присоединенных энергопринимающих устройств.

Вместе с тем, в соответствии с п. 2 Правил № 861/4 действие настоящих Правил распространяется на случаи присоединения, при которых в отношении ранее присоединенных энергопринимающих устройств изменяются точки присоединения, не влекущие пересмотр величины максимальной мощности, но изменяющие схему внешнего электроснабжения таких энергопринимающих устройств. Установленной Правилами № 861/4 процедурой технологического присоединения предусмотрена подача заявки физическим лицом, которое имеет намерение изменить точки присоединения, не влекущие пересмотр (увеличение) величины максимальной мощности, но изменяющие схему внешнего электроснабжения энергопринимающих устройств заявителя (пп. «а» п. 7).

Согласно п. 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (утв. Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, далее – Правила № 861/1) **точка присоединения к электрической сети** - место физического соединения энергопринимающего устройства (энергетической установки) потребителя услуг по передаче электрической энергии (потребителя электрической энергии, в интересах которого заключается договор об оказании услуг по передаче электрической энергии) с электрической сетью сетевой организации.

Из письма Главного инженера Красноуфимской дистанции электроснабжения структурного подразделения Горьковской дирекции инфраструктуры структурного подразделения Центральной дирекции инфраструктуры – филиала ОАО «РЖД» <.....> от 06.09.2016 (исх. № <.....>) следует, что для увеличения уровня напряжения энергопринимающих устройств <.....>.

При этом, как считает защитник, Заявителю требуется лишь изменение класса напряжения воздушной линии электропередачи фидера 0,4 кВ «Водоснабжение» с 0,22 кВ (двухпроводная сеть) на 0,4 кВ (четырёхпроводная сеть), а точка присоединения остается неизменной и находится на опоре 30, поскольку в соответствии с Актом разграничения балансовой принадлежности сторон (далее – Акт РБП) от 29.06.2015 точкой присоединения является ВЛ-0,23 кВ ф. «Водоснабжение» из ТП-35 оп. 30 Красноуфимской подстанции электроснабжения ГДИ - структурного подразделения ЦДИ.

Между тем, сама по себе опора 30 не является точкой технологического присоединения, а является лишь ее дислокацией. При этом изменение уровня напряжения энергопринимающих устройств влечет изменение как точки присоединения, так и схемы внешнего энергоснабжения, что является основанием для направления <.....> проекта договора и Технических условий для осуществления технологического присоединения. В данном случае изменение точки технологического присоединения выражается в изменении количества физически соединенных проводов, которое хотя и не влечет пересмотр величины максимальной мощности, но заведомо изменяет схему внешнего электроснабжения энергопринимающих устройств Заявителя (в соответствии с Правилами выполнения электрических схем (Межгосударственный стандарт. ГОСТ 2.702-2011)).

Вышеизложенное подтверждается приложенной к Акту РБП схемой внешнего электроснабжения фидер «Водоснабжение» из ТП-<.....>, согласно спецификации которой, <.....>.

Таким образом, имеет место нарушение п. 15 Правил № 861/4, выразившееся в ненаправлении <.....> по заявке от 10.03.2016 № <.....> договора об осуществлении технологического присоединения и технических условий, как неотъемлемого приложения к нему.

Административное правонарушение, выразившееся в форме бездействия, считается совершенным в день, следующий за последним днем периода, предоставленного для исполнения соответствующей обязанности, а местом его совершения следует считать

место, где должно было быть совершено действие, выполнена возложенная на лицо обязанность (п. 14 и п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5).

В пункте 19.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 указано, что повторность проявляется в совершении однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный ст. 4.6 КоАП РФ.

Согласно ст. 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

Постановлением Свердловского УФАС России от 01.10.2015 по делу 06-05/41 об административном правонарушении (ч. 2 ст. 9.21 КоАП РФ) ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» уже было подвергнуто административному наказанию.

Решением Арбитражного суда Свердловской области от 04.02.2016 по делу № А60-503307/2015, вступившим в законную силу 07.04.2016, указанное Постановление Свердловского УФАС России оставлено без изменений.

Указанное Постановление Свердловского УФАС России исполнено 10.05.2016, что подтверждается Платежным поручением № 1064.

Таким образом, имеет место наличие события повторно совершенного **10.03.2016** по месту осуществления деятельности по технологическому присоединению к эксплуатируемым ОАО «РЖД» электрическим сетям административного правонарушения, выразившегося в нарушении п. 15 Правил № 861/4.

2. Юридические лица согласно ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ подлежат административной ответственности за те административные правонарушения, за совершение которых их ответственность предусмотрена статьями особенной части КоАП РФ, а ч. 2 ст. 9.21 КоАП РФ установлена административная ответственность юридических лиц.

Согласно ФЗ от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий (п. 1 ст. 4), которые обязаны предоставлять доступ на товарные рынки на недискриминационных условиях (п. 3 ст. 8) и обеспечивать свободный доступ к информации о своей регулируемой деятельности, в том числе о порядке выполнения мероприятий, связанных с технологическим присоединением к их инфраструктуре (п. 5 ст. 8). Субъект естественной монополии - хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии (ст. 3).

Стороной договора об осуществлении технологического присоединения к объектам электросетевого хозяйства согласно п. 1 ст. 26 ФЗ от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» выступают сетевые организации, под которыми в п. 2 Правил № 861/1 понимаются организации, владеющие на праве собственности или на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такие организации оказывают услуги по передаче электрической энергии и осуществляют в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям.

Вступившими в законную силу судебными актами по делам № А60-34039/2014, № А40-10123/2015, № А60-1463/2015, № А60-50307/2015, № А60-48788/2015, № А60-20720/2016 установлено что, ОАО «РЖД», от чьего имени и в чьих интересах действует ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ», является Сетевой организацией.

Между ОАО «РЖД» и ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» заключен договор поручения от <.....> № <.....> и дополнительное соглашение к нему от <.....> № <.....> к нему, в рамках которого от имени и за счет ОАО «РЖД» (Доверителя) ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» (Поверенный) осуществляет комплекс юридических действий, связанных с технологическим присоединением энергопринимающих устройств третьих лиц к электрическим сетям Доверителя, в том числе заключает от имени и за счет Доверителя договоры с заявителями на осуществление технологического присоединения их энергопринимающих устройств к сетям ОАО «РЖД» (пп. <.....> договора поручения). <.....> (п. <.....> договора), <.....> (п. <.....> договора поручения).

Разделом 2 Регламента взаимодействия структурных подразделений, филиалов ОАО «РЖД» с ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» по вопросам технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к объектам электросетевого хозяйства ОАО «РЖД» (утв. Распоряжением ОАО «РЖД» от 30.03.2013 № 799р, далее - Регламент взаимодействия) заявки на технологическое присоединение поступают от заявителей в адрес ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ», которое несет обязанность по приему заявок на технологическое присоединение, их проверки и организации дальнейшей работы по ним. Аналогичное положение содержится также в п. п 2.1.6.7. заключенного между ОАО «РЖД» и ООО «Энергопромсбыт» договора поручения от 08.08.2016 № 2037901.

Разделом 2 Регламента установлен Порядок рассмотрения заявок на технологическое присоединение энергопринимающих устройств заявителей к электрическим сетям ОАО «РЖД», в соответствии с п.п. 2.1. и 2.3. которого основанием для принятия в работу Желдорэнерго заявки на технологическое присоединение энергопринимающих устройств заявителя к электрическим сетям ОАО «РЖД» является получение им:

заявки, направленной заявителем письмом;

заявки, переданной заявителем через уполномоченного представителя;

заявки, направленной письмом подразделения ОАО «РЖД»;

копии заявки, направленной факсом или электронной почтой подразделением ОАО «РЖД» в порядке, установленном настоящим Регламентом.

Желдорэнерго, получив заявку, в установленном порядке подпунктом 2.1 настоящего Регламента регистрирует заявку как входящий документ и в течение 5 рабочих дней с даты получения проводит ее проверку на предмет полноты содержащихся в ней сведений и комплектности приложенных документов в соответствии с требованиями Правил.

Если в ходе проверки заявки не выявлено замечаний, то Желдорэнерго направляет в адрес заявителя письменное уведомление о принятии заявки в работу и в течение 3 рабочих дней с даты определения соответствия заявки требованиям Правил направляет ее копию ОАО «СО ЕЭС» (далее - системному оператору) в случаях, предусмотренных Правилами.

В течение 7 рабочих дней с даты определения соответствия заявки требованиям Правил Желдорэнерго направляет в вышестоящую сетевую организацию информацию о планируемом технологическом присоединении, содержащую указание на присоединенную и максимальную мощность, характер нагрузки, категорию электроприемников по надежности электроснабжения.

Желдорэнерго несет ответственность за соблюдение сроков заключения договоров об осуществлении технологического присоединения, установленных Правилами.

Желдорэнерго направляет заявителю для подписания заполненный и подписанный им проект договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим

сетям в 2 экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к договору в течение 30 дней со дня получения заявки, а при присоединении по индивидуальному проекту - со дня утверждения размера платы за технологическое присоединение уполномоченным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов. При отсутствии сведений и документов, указанных в Правилах, Желдорэнерго направляет ему для подписания заполненный и подписанный ею проект договора в 2 экземплярах и технические условия как неотъемлемое приложение к договору в течение 30 дней с даты получения недостающих сведений.

Согласно п. 4.5. Регламента Желдорэнерго осуществляет ведение реестра поданных и аннулированных заявок, а также ежеквартально представляет указанный реестр в Управление электрификации и электроснабжения.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте ОАО «РЖД», его доля в уставном капитале ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» составляет <.....> %. Таким образом, ОАО «РЖД» и ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» образуют группу лиц по основаниям, указанным в п. 1 и п. 3 ч. 1 ст. 9 Закона о защите конкуренции. При этом понятия "хозяйствующий субъект" и "группа лиц" в соответствии с частью второй ст. 3 ФЗ от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» применяются в значениях, указанных в п. 5 ст. 4 и ч. 1 ст. 9 ФЗ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а потому субъект естественной монополии, как и любой хозяйствующий субъект, может быть представлен группой лиц, которая рассматривается как единый хозяйствующий субъект (п. 6 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 30.03.1998 № 32, п.п. 10, 12, 14 и 25 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30).

Выполнение от имени сетевой организации третьими лицами юридических и иных действий, предусмотренных процедурой технологического присоединения, согласно письму ФАС России от 05.07.2013 № АГ/26172/13, действующему законодательству не противоречит, а действия данных лиц можно рассматривать как действия группы лиц, т.е. как одного хозяйствующего субъекта.

Причастность ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» к совершению административного правонарушения подтверждается письменными объяснениями Общества (вх. № 01-12921 от 15.08.2016 и вх. № 01-16563 от 14.10.2016) и проявляется в его обязанности как поверенного Сетевой организации и наряду с ней занятого производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии соблюдать требования Правил № 861/4.

3. Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ).

По обстоятельствам дела у ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ», действующего в качестве поверенного ОАО «РЖД», имелась возможность в установленный п. 15 Правил № 861/4 срок направить в адрес <.....> договор об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям ОАО «РЖД» и технические условия, как неотъемлемое приложение к договору, однако данным лицом не предпринималось для этого никаких мер, поскольку оно считает свое бездействие правомерным.

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

Обстоятельством, отягчающим административную ответственность, признается повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со [статьей 4.6](#) настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения (п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ).

В соответствии с ч. 2 ст. 4.3 КоАП РФ обстоятельства, предусмотренные частью 1 настоящей статьи, не могут учитываться как отягчающие в случае, если указанные обстоятельства предусмотрены в качестве квалифицирующего признака административного правонарушения соответствующими нормами об административной ответственности за совершение административного правонарушения.

Иные обстоятельства, отягчающие административную ответственность не выявлены.

5. Помимо причиненного гр. <.....> иной ущерб, причиненный административным правонарушением, не выявлен.

6. Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст.24.5 КоАП РФ), не выявлено.

Срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства об электроэнергетике и о естественных монополиях составляет 1 год со дня совершения административного правонарушения (ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ).

7. Причины и условия, способствовавшие совершению административного правонарушения, не выявлены.

8. За совершение юридическим лицом предусмотренного ч. 2 ст. 9.21 КоАП РФ административного правонарушения установлено административное наказание в виде административного штрафа в размере от шестисот тысяч до одного миллиона рублей.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 1.7, ч. 1 и ч. 3 ст. 4.1, ч. 2 ст. 9.21, п. 1 ч. 1 ст. 29.9, ст. 29.10, ч. 2 ст. 29.11 и ст. 23.48 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать Общество с ограниченной ответственностью «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» (105064, г. Москва, ул. Земляной Вал, д. 8, ИНН 7706284445) виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в минимальном размере 600 000 (шестьсот тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 2 статьи 29.5 КоАП РФ дело об административном правонарушении, по которому было проведено административное расследование, рассматривается по месту нахождения органа, проводившего административное расследование.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

При неуплате административного штрафа в указанный срок законному представителю ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» надлежит явиться в первый следующий за ним рабочий день в 10 часов 00 минут в Свердловское УФАС России (г. Екатеринбург, ул. Московская, д. 11, каб. 219) для составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа нарушителю надлежит представить в Свердловское УФАС России заверенные копии платежных документов.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения антимонопольного законодательства, зачисляются в соответствии с приказом Минфина РФ от 30.12.2009 № 150н «Об утверждении указаний о порядке применения бюджетной классификации Российской Федерации» по следующим реквизитам:

Получатель: ИНН 6658065103 КПП 665801001

УФК по Свердловской области (Свердловское УФАС России)

Р/с 40101810500000010010 в Уральском ГУ Банка России г. Екатеринбург

БИК 046577001

Назначение платежа: КБК (код бюджетной классификации) - 161 141 0000 160 00 140 (Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере электроэнергетики, налагаемые федеральными органами государственной власти)

ОКТМО 65701000

Заместитель руководителя управления

<.....>