

ОАО «РЖД»

Новая Басманная ул., д. 2,
г. Москва, 107174

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о прекращении производства по делу
об административном правонарушении № 4-9.21-1736/77-18

24 января 2019 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (...), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 4-9.21-1736/77-18, возбужденного в отношении ОАО «РЖД» (дата регистрации в качестве юридического лица 23.09.2003, ОГРН: 1037739877295, ИНН: 7708503727, КПП: 7700801001, адрес: 107174, г. Москва, Новая Басманная ул., д. 2) (далее также - Общество), уведомленного надлежащим образом Определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 4-9.21-1736/77-18 об административном правонарушении (исх. от 15.01.2019 № НП/1020/19), в присутствии защитников ОАО «РЖД» (...), действующего на основании доверенности (...), (...), действующего на основании доверенности от 06.06.2018 № ТЭ-220/Д,

УСТАНОВИЛ:

Протоколом № 4-9.21-1736/77-18 об административном правонарушении от 11.01.2019 № 542/19 зафиксирован факт административного



правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

В Московское УФАС России из Ставропольского УФАС России поступило заявление АО «Ессентукская сетевая компания» (далее также — АО «ЕСК», Заявитель) (вх. от 13.08.2018 № 40442/18) о нарушении ОАО «РЖД» 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, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27 декабря 2004 г. № 861 (далее - Правила технологического присоединения), при рассмотрении заявки на технологическое присоединение энергопринимающих устройств объекта, расположенного по адресу: Ставропольский край, г. Ессентуки, Лесопарковая ул., д. 21, к/н 26:30:070331:187 (далее по тексту - Объект).

Согласно выписке из ЮГРЮЛ от 23.11.2016 ОАО «РЖД» осуществляет деятельность железнодорожного транспорта: междугородние и международные пассажирские перевозки (код по ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС. Ред. 2 — 49.10), в качестве дополнительного вида деятельности — распределение электроэнергии (код по ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС. Ред. 2 — 35.13).

Согласно Реестру субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль, ОАО «РЖД» осуществляет деятельность в сфере услуг по передаче электрической энергии и включено в I Раздел «Услуги по передаче электрической энергии и (или) тепловой энергии» под регистрационным номером 77.1.15.

Таким образом, ОАО «РЖД» является организацией, оказывающей услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, в том числе услуги по технологическому присоединению энергопринимающих устройств физических лиц к электрическим сетям. При этом данная услуга может быть оказана только сетевой организацией, к электрическим сетям которой потребитель намерен подключить принадлежащие ему энергопринимающие устройства.

Согласно статье 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Передача электрической энергии неразрывно связана с технологическим присоединением к электрическим сетям, мероприятия по технологическому присоединению к электрической сети осуществляется непосредственно с целью последующей передачи электрической энергии для потребителя

(технологическое присоединение является обязательной составной частью единого технологического процесса по оказанию услуг по передаче электрической энергии). Возможность заключения договора на передачу электроэнергии обусловлена необходимостью заключения обязательного для сетевой организации договора на технологическое присоединение.

Следовательно, технологическое присоединение не образует отдельного вида экономической деятельности, является нераздельной частью рынка передачи электрической энергии, в связи с чем, не составляет самостоятельного товарного рынка. Данная позиция подтверждена Постановлением Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.09.2009 № 6057/09, от 15.05.2011 № 16008/10.

Таким образом, ОАО «РЖД» является субъектом естественной монополии на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии, то есть является сетевой организацией.

В соответствии с Регламентом 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», а также объектов электросетевого хозяйства ОАО «РЖД» к объектам электросетевого хозяйства сетевых организаций, утверждённым распоряжением ОАО «РЖД» от 30.03.2013 г. № 799р, «Желдорэнерго» – филиал ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» является уполномоченной организацией, осуществляющей юридические и иные действия (мероприятия), связанные с технологическим присоединением сторонних потребителей к электрическим сетям ОАО «РЖД».

Желдорэнерго является агентом ОАО «РЖД» в части обеспечения приема заявок на осуществление технологического присоединения к электрическим сетям ОАО «РЖД» и заключения соответствующих договоров, на основании агентского договора от 28.02.2018 № 2803955.

Следовательно, на ОАО «РЖД», действующее в качестве сетевой организации, в лице ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ», лежит обязанность по контролю за деятельностью уполномоченной организации (ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» (в лице его филиала «Желдорэнерго»)) от лица ОАО «РЖД».

Таким образом, ООО «ЭНЕРГОПРОМСБЫТ» («Желдорэнерго»), не являясь сетевой организацией и осуществляя действия, связанные с технологическим присоединением к электрическим сетям ОАО «РЖД»,

выступает от имени и за счет ОАО «РЖД», действующего в качестве сетевой организации.

При нарушении порядка технологического присоединения к электрическим сетям, субъектом административной ответственности, предусмотренной статьей 9.21 КоАП РФ, является сетевая организация как лицо, на которое возложена непосредственная обязанность по выполнению возложенных на него государством функций.

Таким образом, непосредственно на сетевой организации ОАО «РЖД» лежит обязанность по соблюдению Правил технологического присоединения в рамках технологического присоединения энергопринимающих устройств Объекта к электрическим сетям.

На основании изложенного сетевой организацией, оказывающей непосредственно услуги по передаче электрической энергии, в том числе по технологическому присоединению объектов заявителей к электрическим сетям, является ОАО «РЖД».

В связи с изложенным отклоняется довод ОАО «РЖД» о том, что Общество не является субъектом правонарушения, предусмотренного [статьей 9.21 КоАП РФ](#), приведенный в письменных пояснениях (вх. от 11.12.2018 № 63408/18).

В соответствии с частью 1 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащим сетевым организациям и иным лицам, осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и носит однократный характер.

Процедура технологического присоединения объектов заявителей к электрическим сетям определена Правилами технологического присоединения.

В соответствии с пунктом 3 Правил технологического присоединения сетевая организация обязана выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица мероприятия по технологическому присоединению при условии соблюдения им Правил технологического присоединения и наличия технической возможности технологического присоединения.

АО «ЕСК» была подана заявка на технологическое присоединение энергопринимающих устройств Объекта, зарегистрированная 10.11.2017 за № 3420д.

Пунктом 30 Правил технологического присоединения предусмотрено, что, в случае если у сетевой организации отсутствует техническая возможность технологического присоединения энергопринимающих устройств, указанных в

заявке, технологическое присоединение осуществляется по индивидуальному проекту в порядке, установленном настоящими Правилами, с учетом особенностей, установленных настоящим разделом.

В соответствии с пунктом 30.1 Правил технологического присоединения если присоединение энергопринимающих устройств требует строительства (реконструкции) объекта электросетевого хозяйства, не включенного в указанные в пункте 29 настоящих Правил инвестиционные программы на очередной период регулирования, и (или) строительства (реконструкции) генерирующего объекта, не включенного в обязательства производителей электрической энергии по предоставлению мощности, сетевая организация в 30-дневный срок после получения заявки направляет в уполномоченный орган исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов заявление об установлении платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту (далее - заявление об установлении платы).

Пунктом 30.5 Правил технологического присоединения установлено, что в случае если для осуществления технологического присоединения энергопринимающего устройства заявителя по индивидуальному проекту сетевой организации необходимо осуществление строительства (реконструкции) объекта электросетевого хозяйства, не включенного в инвестиционные программы на очередной период регулирования, и при этом сетевой организации необходимо подать заявку на осуществление технологического присоединения в вышестоящую сетевую организацию, срок направления сетевой организацией заявителю проекта договора, индивидуальных технических условий, являющихся неотъемлемым приложением к договору, и расчета платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту продлевается на срок, установленный для заключения договора с вышестоящей сетевой организацией, и на срок расчета уполномоченным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту, определяемой для вышестоящей сетевой организации в отношении объектов указанного заявителя.

При этом уполномоченным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов при расчете платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту в составе указанной платы учитывается размер платы за технологическое присоединение, утвержденный (рассчитанный) для присоединения сетевой организации к вышестоящей сетевой организации в целях присоединения указанного заявителя в запрошенных им объемах.

В случае если в целях осуществления технологического присоединения

объектов заявителя по индивидуальному проекту необходимо осуществить технологическое присоединение сетевой организации (к электрическим сетям которой непосредственно планируется присоединение заявителя) к сетям вышестоящей сетевой организации, плата за технологическое присоединение такого заявителя по индивидуальному проекту утверждается уполномоченным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов при условии наличия утвержденной (рассчитанной) в установленном порядке платы за технологическое присоединение сетевой организации к электрическим сетям вышестоящей сетевой организации.

Так, в связи с наличием ограничения на максимальную мощность в объектах электросетевого хозяйства, к которым ОАО «РЖД» надлежало произвести технологическое присоединение энергопринимающих устройств АО «ЕСК», ОАО «РЖД» направило в адрес ПАО «МРСК Северного Кавказа», являющегося вышестоящей сетевой организацией, заявку от 01.12.2017 на заключение договора об осуществлении технологического присоединения в целях увеличения максимальной мощности ПС 110 кВ Тяговая 39 км., г. Ессентуки.

Оферта договора об осуществлении технологического присоединения была получена «Желдорэнерго» - филиал ООО «Энергопромсбыт» 23.03.2018, вместе с тем договор был заключен лишь 28.05.2018 № 250/2018.

После получения оферты договора об осуществлении технологического присоединения с рассчитанной платой от вышестоящей сетевой организации письмом от 30.03.2018 № 3912и-ЖДЭ «Желдорэнерго» - филиал ООО «Энергопромсбыт» обратился в адрес Региональной тарифной комиссии Ставропольского края с заявлением об установлении платы на технологическое присоединение Объекта АО «ЕСК» по индивидуальному проекту.

Согласно пункту 30.2 Правил технологического присоединения сетевая организация уведомляет заявителя о направлении заявления об установлении платы с приложенными к нему материалами в уполномоченный орган исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов в срок не позднее 3 рабочих дней со дня их направления.

ОАО «РЖД» указало на то, что во исполнение указанного пункта в адрес АО «ЕСК» 04.04.2018 было направлено уведомление от 02.04.2018 № 4190-ЖДЭ, которое было приобщено ОАО «РЖД» при рассмотрении настоящего дела 24.01.2019. Вместе с тем данное уведомление не было представлено в антимонопольный орган в рамках проведения административного расследования. Кроме того, представленными ОАО «РЖД» в подтверждение отправки указанного уведомления документами однозначно не подтверждается получение названного документа АО «ЕСК».

В соответствии с пунктом 30.3 Правил технологического присоединения уполномоченный орган исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов утверждает плату за технологическое присоединение по индивидуальному проекту с разбивкой стоимости по каждому мероприятию, необходимому для осуществления технологического присоединения по индивидуальному проекту, в течение 30 рабочих дней со дня поступления заявления об установлении платы.

Пунктом 30.4 Правил технологического присоединения установлено, что сетевая организация направляет заявителю проект договора, индивидуальные технические условия (в случае, если индивидуальные технические условия в соответствии с настоящими Правилами подлежат согласованию с системным оператором, - индивидуальные технические условия, согласованные с системным оператором), являющиеся неотъемлемым приложением к этому договору, а также решение уполномоченного органа исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов об утверждении платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту не позднее 3 рабочих дней со дня вступления в силу указанного решения.

Плата за технологическое присоединение энергопринимающих устройств Объекта была установлена постановлением Региональной тарифной комиссии Ставропольского края от 23.05.2018 № 20 (далее — Постановление № 20), в соответствии с пунктом 3 которого срок вступления в силу является дата его принятия — 23.05.2018.

Согласно Положению о региональной тарифной комиссии Ставропольского края (далее — Положение) Региональная тарифная комиссия Ставропольского края издает в пределах своей компетенции нормативные правовые акты (часть 2 пункта 8 Положения). При этом решения правления издаются в форме постановления комиссии (пункт 14 Положения) и подлежат опубликованию в установленном порядке (пункт 8.19 Положения).

В соответствии с пунктом 30 постановления Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 № 1178 «О ценообразовании в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике» орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов в течение 7 дней со дня принятия решения об установлении тарифов доводит указанное решение, а также протокол до организаций, осуществляющих регулируемую деятельность. Регулирующий орган публикует на своем сайте в сети Интернет решения, в том числе об установлении цен (тарифов) и (или) их предельных уровней, протоколы и материалы к заседанию правления (коллегиального органа).

Согласно письменным пояснениям ОАО «РЖД» Постановление № 20

не было опубликовано на официальном сайте регулирующего органа и не было направлено в установленном порядке на юридический адрес сетевой организации, а было направлено исходящим письмом от 25.05.2018 № 01-11/1370 и получено в рабочем порядке лишь 30.05.2018 посредством электронной почты на адрес должностного лица «Желдорэнерго» - филиал ООО «Энергопромсбыт».

Таким образом, на дату вступления в силу Постановления № 20 «Желдорэнерго» - филиал ООО «Энергопромсбыт» не обладал текстом указанного постановления в силу отсутствия опубликованного указанного нормативного акта Региональной тарифная комиссия Ставропольского края, в связи с чем не имел возможности соблюдения установленного пунктом 30.4 Правил технологического присоединения срока направления проекта договора, индивидуальных технических условий, являющихся неотъемлемым приложением к этому договору, а также решения уполномоченного органа исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов об утверждении платы за технологическое присоединение по индивидуальному проекту. В связи с чем должностное лицо считает возможным считать датой исчисления срока направления в адрес АО «ЕСК» указанных документов со дня получения Постановления № 20, а именно с 30.05.2018.

Вместе с тем «Желдорэнерго» - филиал ООО «Энергопромсбыт» в отсутствие надлежащим образом оформленного и опубликованного решения Региональной тарифной комиссии Ставропольского края об установлении тарифов письмом от 14.06.2018 исх. № 8206и-ЖДЭ направил в адрес АО «ЕСК» проект договора об осуществлении технологического присоединения № 3450-06-18/С-КАВ (далее - проект договора) и технические условия, являющиеся неотъемлемым приложением к проекту договора.

Таким образом, в случае если датой получения Постановления № 20 считать 30.05.2018, проект договора и технические условия направлены Заявителю по истечении срока, установленного пунктом 30.4 Правил технологического присоединения.

ОАО «РЖД» было заявлено ходатайство (исх. от 11.12.2018 № ИСХ-9168/С-КАВИТЭ) (вх. от 12.12.2018 № 63812-эп/18) об объединении дел об административных правонарушениях №№ 4-9.21-1736/77-18, 4-9.21-1839/77-18 в одно производство, потому как данные дела возбуждены по результатам проведенной проверки исполнения требований законодательства, регулирующих отношения по осуществлению мероприятий по осуществлению технологического присоединения, по одному обращению АО «ЕСК» (вх. от 13.08.2018 № 4442/18) и по вопросу рассмотрения одной заявки в отношении одного объекта.

Учитывая вышеизложенное, должностное лицо, уполномоченное на рассмотрение настоящих дел об административных правонарушениях, пришло к следующему.

Согласно пункту 4 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» установлено, что если из протоколов об административных правонарушениях усматривается наличие оснований для назначения административного наказания по правилам части 2 статьи 4.4 КоАП РФ, то следует вынести определение об объединении таких материалов и рассмотреть их в одном производстве с вынесением одного постановления.

В соответствии с частью 2 статьи 4.4 КоАП РФ при совершении лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) КоАП РФ и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же должностному лицу, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие), более строгого административного наказания.

Ссылка ОАО «РЖД» на указанную норму КоАП РФ отклоняется должностным лицом, так как указанной нормой регламентирован порядок административного наказания в случае нарушения различных статей КоАП РФ.

При рассмотрении материалов указанных дел об административных правонарушениях должностным лицом установлено, что ОАО «РЖД» совершены нарушения разных, неоднородных пунктов Правил технологического присоединения в рамках рассмотрения Заявки. Кроме того, указанные действия совершены не в одну и ту же дату. Указанное свидетельствует о совершении нескольких административных правонарушений.

Данная позиция подтверждается, в том числе Постановлением Пленума Верховного Суда от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», в пункте 24 которого указано, что в случае совершения лицом двух и более административных правонарушений за каждое из них в силу части 1 статьи 4.4 КоАП РФ назначается наказание, предусмотренное санкцией соответствующей статьи КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации, даже если дела об этих правонарушениях рассматриваются судьей одновременно.

В соответствии с частью 1 статьи 4.4 КоАП РФ при совершении лицом двух и более административных правонарушений административное наказание

назначается за каждое совершенное административное правонарушение.

Учитывая вышеизложенное, должностное лицо отклоняет ходатайство ОАО «РЖД» об объединении дел об административном правонарушении №№ 4-9.21-1736/77-18, 4-9.21-1839/77-18 в одно производство.

За нарушение субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к магистральным нефтепроводам и (или) магистральным нефтепродуктопроводам, электрическим сетям, тепловым сетям, газораспределительным сетям или централизованным системам горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения, либо нарушение собственником или иным законным владельцем объекта электросетевого хозяйства правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, либо препятствование собственником или иным законным владельцем водопроводных и (или) канализационных сетей транспортировке воды по их водопроводным сетям и (или) транспортировке сточных вод по их канализационным сетям предусмотрена административная ответственность по статье 9.21 КоАП РФ.

Вина ОАО «РЖД» заключается в несоблюдении порядка и установленных Правилами технологического присоединения требований рассмотрения Заявки.

Ответственность за рассматриваемые нарушения предусмотрена в соответствии со статьей 9.21 КоАП РФ.

Вместе с тем должностным лицом отмечается следующее.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, может освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

С учетом совершения действий по обращению в уполномоченный орган исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов с заявлением об установлении платы за технологическое присоединение Объекта АО «ЕСК» по индивидуальному проекту до заключения договора с вышестоящей сетевой организацией и направлению в адрес заявителя проекта договора и технических условий в отсутствие надлежащим образом и опубликованного решения Региональной тарифной комиссии Ставропольского края об установлении платы на технологическое присоединение Объекта АО «ЕСК» по индивидуальному проекту, правонарушение, совершенное ОАО «РЖД», является малозначительным.

Руководствуясь статьями 2.9 и пунктом 2 части 1.1 статьи 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении № 4-9.21-1736/77-18, возбужденному в отношении ОАО «РЖД» (дата регистрации в качестве юридического лица 23.09.2003, ОГРН: 1037739877295, ИНН: 7708503727, КПП: 7700801001, адрес: 107174, г. Москва, Новая Басманная ул., д. 2) прекратить на основании статьи 2.9 КоАП РФ в связи с малозначительностью административного правонарушения и ограничиться устным замечанием.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя

(...)

(...)