



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде административного штрафа по делу
№ 03-17/34-2019 об административном правонарушении (ч. 2 ст. 9.21 КоАП РФ)

Резолютивная часть объявлена: 14.03.2019

В полном объеме изготовлено: 15.03.2019

15 марта 2019 года

город Екатеринбург

Заместитель руководителя Свердловского УФАС России <...>, рассмотрев на основании ст. 23.48 КоАП РФ и в порядке ст. 29.7 КоАП РФ протокол об административном правонарушении и другие материалы дела в отношении Открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (адрес, место нахождения: 107174, г. Москва, ул. Басманная нов, д. 2, ОГРН 1037739877295, ИНН/КПП 7708503727/770801001, зарегистрировано в качестве юридического лица 23.09.2003, далее – ОАО «РЖД», Общество),

УСТАНОВИЛ:

Поводом к возбуждению дела согласно п. 3 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ является заявление <...> (вх. № 01-28066 от 24.12.2018).

Дело согласно п. 3 ч. 4 ст. 28.1 КоАП РФ возбуждено 28.02.2019 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 20.02.2019 почтового отправления (исх. № 2465 от 14.02.2019), но с участием допущенного в качестве защитника <...> (доверенность № СВЕРД НЮ-34/Д от 12.09.2018), в отсутствие потерпевшего, извещённого в установленном ст. 25.15 КоАП РФ порядке.

Определением от 28.02.2019 дело назначено к рассмотрению на 14.03.2019, когда и была объявлена резолютивная часть постановления.

Дело в соответствии с ч. 3 ст. 25.4 КоАП РФ рассмотрено 14.03.2019 в отсутствие законного представителя юридического лица, извещенного в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о месте и времени рассмотрения дела, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления (исх. № 3682 от 28.02.2019) с почтовым идентификатором 80080634014235 (список № 9 (партия 902) внутренних почтовых отправлений от 04.03.2019), сформированном на официальном сайте Федерального государственного унитарного предприятия «Почта России», но с участием допущенного в качестве защитника <...> (доверенность № СВЕРД НЮ-16/Д от 12.09.2018), который счел возможным рассмотреть дело только с его участием, в отсутствие потерпевшего, извещённого в установленном ст. 25.15 КоАП РФ порядке, что подтверждается уведомлением о вручении 06.03.2019 почтового отправления (исх. № 3682 от 28.02.2019).

Отводов заявлено не было, обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения дела данным должностным лицом (ст. 29.2 КоАП РФ) и участия в производстве по делу участвующих в нём лиц (ст. 25.12 КоАП РФ), не выявлено.

Защитником заявлено устное ходатайство (ст. 24.4 КоАП РФ) о приобщении к делу

письменных пояснений.

Должностным лицом заявленное ходатайство рассмотрено и удовлетворено.

Иных ходатайств не заявлено.

Оценив в порядке ст. 26.11 КоАП РФ имеющиеся в деле доказательства, должностное лицо, рассматривающее дело, пришло к следующим выводам относительно подлежащих (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 указанной статьи, а именно в нарушении субъектом естественной монополии 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).

В соответствии с ч. 1 ст. 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, осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Действие Правил № 861 распространяется на случаи присоединения впервые вводимых в эксплуатацию, ранее присоединенных энергопринимающих устройств и объектов электроэнергетики, принадлежащих садоводческому, огородническому или дачному некоммерческому объединению либо его членам, а также гражданам, ведущим садоводство, огородничество или дачное хозяйство в индивидуальном порядке на территории садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения, и иным лицам, расположенным на территории садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения, максимальная мощность которых изменяется (п. 2(2) Правил № 861).

Пунктом 3 Правил № 861 установлено, что сетевая организация обязана выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица мероприятия по технологическому присоединению при условии соблюдения им Правил № 861 и наличии технической возможности технологического присоединения.

Из представленных документов следует, что <...> обратился в ОАО «РЖД» с заявкой на технологическое присоединение распределительного устройства по адресу: <...>, максимальной мощностью 70 кВт, уровень напряжения 0,4 кВ.

Технологическое присоединение осуществляется на основании договора, заключаемого между сетевой организацией и юридическим или физическим лицом, в сроки, установленные Правилами № 861. Заключение договора является обязательным для сетевой организации (п. 6 Правил № 861).

Согласно заявлению между ОАО «РЖД» и <...> заключен договор № 8178-07-17/СВЕРД об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям ОАО «РЖД» от 11.08.2017 (далее – договор № 8178-07-17/СВЕРД). Выданы технические условия.

Одним из существенных условий договора, в соответствии с п. 16 Правил № 861, является срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению, который исчисляется со дня заключения договора и не может превышать срока, установленного Правилами № 861.

Из п. 1.4 договора № 8178-07-17/СВЕРД следует, что срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению составляет 1 год со дня его заключения, то есть с 11.08.2017 до 11.08.2018.

Заявитель в своем заявлении указывает, что на дату обращения в Свердловское УФАС России (24.12.2018) обязательства со стороны сетевой организации не исполнены. Строительство линии электропередачи напряжением 0,4 кВ, предусмотренное техническими условиями, не осуществлено. При этом заявитель указывает на выполнение со своей стороны технических условий, а также на то, что оплата по договору произведена, что подтверждается приложенными к заявлению платежными поручениями.

В письменных объяснениях (вх. № 01-1585 от 25.01.2019) ОАО «РЖД» поясняет, что договором № 8178-07-17/СВЕРД предусмотрены мероприятия, требующие инвестиционных затрат со стороны сетевой организации: строительство линии электропередачи напряжением 0,4 кВ. Технологическое присоединение мощностей энергопринимающих устройств <...> включено в инвестиционную программу ОАО «РЖД», выполнены проектно-изыскательские работы.

Таким образом, мероприятия по технологическому присоединению в срок 11.08.2018 сетевой организацией не выполнены, следовательно, ОАО «РЖД» не соблюден срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению, предусмотренный п. 16 Правил № 861 и публичным договором № 8178-07-17/СВЕРД.

Также из заявления следует, что заявителем все мероприятия по технологическому присоединению выполнены, о чем сетевая организация была уведомлена 29.08.2018.

ОАО «РЖД» в своих письменных объяснениях указывает, что со стороны заявителя мероприятия не выполнены, подтверждением чего является акт о выполнении технических условий от 11.09.2018, согласно которому мероприятия по технологическому присоединению не выполнены ни одной из сторон.

При рассмотрении дела защитник поддержал ранее представленные письменные объяснения, дополнив, что на дату рассмотрения дела технологическое присоединение не осуществлено. Строительно-монтажные работы запланированы на 2019 год.

Также защитник отметил, что заявитель не заинтересован в подключении, так как его энергопринимающие устройства технологически присоединены опосредованно через электросети ООО «СРСУ-2» к сетям ОАО «РЖД», а мероприятия по договору № 8178-07-17/СВЕРД заявителем были выполнены только в январе 2019.

Свердловским УФАС России доводы защитника относительно его незаинтересованности в осуществлении технологического присоединения отклоняются на основании следующего.

Правилами № 861 срок осуществления сетевой организацией мероприятий по технологическому присоединению не обусловлен исполнением договора заявителем.

Согласно п. 2.1.1 договора № 8178-07-17/СВЕРД сетевая организация обязуется надлежащим образом исполнить обязательства по договору, в том числе по выполнению возложенных на сетевую организацию мероприятий по технологическому присоединению (включая урегулирование отношений с иными лицами) до границы участка, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства заявителя, указанные в технических условиях.

Заявитель обязуется надлежащим образом исполнить обязательства по договору, в том числе по выполнению возложенных на заявителя мероприятий по технологическому присоединению, указанных в технических условиях (п. 2.3.2 договора № 8178-07-17/СВЕРД).

<...> 29.01.2019 в Свердловское УФАС России представлен акт о выполнении технических условий от 29.01.2019 (вх. № 01-1830 от 29.01.2019), где указано, что со стороны заявителя мероприятия выполнены полностью, а со стороны сетевой организации не выполнены пункты 10.3, 10.4, 10.5 Технических условий.

<...> в заявке на осуществление технологического присоединения максимальная мощность энергопринимающего устройства указана 70 кВт, уровень напряжения 0,4 кВ, тогда как в акте разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон от 15.10.2017, составленном ООО «СРСУ-2» и <...>, на который ссылается защитник, максимальная мощность энергопринимающего устройства 25,0 кВт, уровень напряжения 0,38 кВ.

Именно нарушение сетевой организацией срока выполнения мероприятий по договору № 8178-07-17/СВЕРД, предусмотренного Правилами № 861 и самим договором № 8178-07-17/СВЕРД, явилось причиной обращения в Свердловское УФАС России.

Согласно пунктам 3, 14 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях») местом совершения административного правонарушения является место совершения противоправного действия независимо от места наступления его последствий; если правонарушение совершено в форме бездействия, то местом его совершения следует считать место, где должно было быть совершено действие, выполнена возложенная на лицо обязанность. В случае совершения административного правонарушения, выразившегося в форме бездействия, срок привлечения к административной ответственности исчисляется со дня, следующего за последним днем периода, предоставленного для исполнения соответствующей обязанности.

Согласно позиции Арбитражного суда Московской области, изложенной в постановлении от 21.02.2018 по делу № А40-95223/17, предусмотренный п. 16 Правил № 861 и договором срок, должен быть соблюден сетевой организацией, исполняющей публичный договор.

В пользу такого толкования свидетельствует состояние сторон в договоре, при котором потребитель (абонент) является более слабой стороной и должен обладать определенными гарантиями и повышенной защитой в правоотношениях с сетевой организацией - профессиональным участником товарного рынка.

Заключая двусторонний возмездный договор, порядок исполнения которого предусмотрен императивными нормами публичного права, сетевая организация, как профессиональный участник рынка, берет на себя все риски его исполнения, исходя из статуса сторон, а также с учетом того, что такие риски являются неотъемлемо сопутствующими коммерческой деятельности сетевой организации в силу п. 1 ст. 2 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Таким образом, вне зависимости от наличия технических и технологических трудностей, связанных с проведением мероприятий по договору о технологическом присоединении, сетевая организация обязана надлежаще исполнить соответствующие мероприятия в установленный законом и договором срок.

В соответствии с позицией Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в решении от 12.08.2011 № ВАС-9742/11, на сетевую организацию в соответствии с Правилами № 861 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. Неверно

определяемые условия договора и ошибочно составленные технические условия ущемляют именно права абонента, а не сетевой организации.

Следовательно, имеет место наличие события административного правонарушения, совершенного 12.08.2018 по месту нахождения ОАО «РЖД», выразившегося в бездействии относительно осуществления мероприятий по технологическому присоединению по договору № 8178-07-17/СВЕРД об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям от 11.08.2017 в срок, предусмотренный п. 16 Правил № 861, п. 1.4 договора № 8178-07-17/СВЕРД, лицом, считающимся с 14.07.2018 до 18.09.2019 подвергнутым административному наказанию.

В ходе рассмотрения дела защитник наличие события административного правонарушения признал.

2. Юридическое лицо согласно ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ подлежит административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями особенной части КоАП РФ.

На отношения, которые возникают на товарных рынках Российской Федерации и в которых участвуют субъекты естественных монополий, потребители, федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органы местного самоуправления распространяется Федеральный закон от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон № 147-ФЗ).

Субъект естественной монополии - хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии (ст. 3 Закона № 147-ФЗ).

Согласно п. 1 ст. 4 Закона № 147-ФЗ услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии со ст. 3 Закона об электроэнергетике и п. 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (утв. постановлением Правительства от 27.12.2004 № 861) ОАО «Российские железные дороги» является субъектом естественной монополии, территориальной сетевой организацией, оказывающей услуги по передаче электрической энергии, что подтверждается, постановлениями Региональной энергетической комиссии Свердловской области от 30.10.2017 № 114-ПК «Об опубликовании информации о территориальных сетевых организациях», от 24.12.2014 № 256-ПК «Об установлении индивидуальных тарифов на услуги по передаче электрической энергии для взаиморасчетов между сетевыми организациями, расположенными на территории Свердловской области».

3. В соответствии с ч. 2 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.

Неисполнение договора в установленный срок обусловлено неприятием ОАО «РЖД» своевременных, необходимых и достаточных мер по реализации мероприятий технологического присоединения.

Сетевая организация, с учетом баланса интересов сторон, статуса сторон, значимости услуги по технологическому присоединению, своевременно обязана предпринимать все зависящие от нее меры для установления правильной, оптимальной схемы подключения, отвечающей требованиям законодательства на любой стадии заключения и исполнения договора.

Доказательств невозможности принятия соответствующих необходимых, адекватных мер в пределах срока действия договора Общество не представило.

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

В качестве обстоятельства, отягчающего административную ответственность, признано продолжение противоправного поведения (ст. 4.3 КоАП РФ). На дату рассмотрения дела технологическое присоединение не осуществлено.

5. 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, выявлены и отражены во вносимом Представлении.

За повторное совершение юридическим лицом предусмотренного ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ административного правонарушения установлено административное наказание в виде административного штрафа в размере от шестисот тысяч до одного миллиона рублей.

Защитником заявлено ходатайство о применении положений ст. 2.9 КоАП РФ.

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

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Согласно п. 18, п. 18.1 Постановления Пленума Высший Арбитражный Суд Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

При квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного судам надлежит учитывать, что ст. 2.9 КоАП РФ не содержит оговорок о ее неприменении к каким-либо составам правонарушений, предусмотренным КоАП РФ.

Возможность или невозможность квалификации деяния в качестве малозначительного не может быть установлена абстрактно, исходя из сформулированной в КоАП РФ конструкции состава административного правонарушения, за совершение которого установлена ответственность. Так, не может быть отказано в квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного только на том основании, что в соответствующей статье особенной части КоАП РФ ответственность

определена за неисполнение какой-либо обязанности и не ставится в зависимость от наступления каких-либо последствий.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям может выражаться не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении субъекта предпринимательской деятельности к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права в течение длительного периода без уважительных причин.

Доказательств наличия каких-либо исключительных обстоятельств, позволяющих квалифицировать правонарушение как малозначительное, не представлено.

Таким образом, положения ст. 2.9 КоАП РФ в данном случае не применимы. Ходатайство удовлетворению не подлежит.

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, ст. 29.13 и ст. 23.48 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать Открытое акционерное общество «Российские железные дороги» (адрес, место нахождения: 107174, г. Москва, ул. Басманная нов, д. 2, ОГРН 1037739877295, ИНН/КПП 7708503727/770801001, зарегистрировано в качестве юридического лица 23.09.2003) 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 600000 (шестьсот тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и части 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 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 ОАО «РЖД» 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. 320) 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 01.07.2013 № 65н «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 1 16 41000 01 6000 140
(Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации об электроэнергетике, налагаемые федеральными органами государственной власти)

ОКТМО 65701000

УИН 16100500000000035345

Копия постановления вручена или получена _____

_____ что подтверждается _____

Постановление (решение от _____ по жалобе, протесту) вступило в законную силу _____ (ст. 31.1 КоАП РФ).

Заместитель руководителя управления

<...>