**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ**

**ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

**о наложении штрафа по делу об административном правонарушении**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  **13 декабря 2018 года** | **№ Э-214адм/2018** | **г. Калининград** |

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее - Калининградское УФАС России, Управление) – Г…., рассмотрев протокол и другие материалы дела об административном правонарушении № Э-214адм/2018, возбужденного ведущим специалистом-экспертом правового отдела Калининградского УФАС России – К…..07.12.2018, по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в отношении

**Акционерного общества «Янтарьэнерго» (236022, г. Калининград, ул. Театральная, 34; ИНН 3903007130; ОГРН 1023900764832)**

в отсутствии законного представителя Акционерного общества «Янтарьэнерго», в присутствии защитника, действующего на основании доверенности № 320/10 от 01.01.2018 – Б…..,

**УСТАНОВИЛ:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее – Калининградское УФАС России, Управление) поступила жалоба Ш…..(далее – Заявитель) (вх. № 7578 от 14.11.2018) на действия Акционерного общества «Янтарьэнерго» (далее – Общество, АО «Янтарьэнерго»), выразившиеся в нарушении пунктов 16.1, 16.3, 25(1) 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 27.12.2004 № 861 (далее – Правила № 861), а именно включением в технические условия № Z-7424/18 к Договору от №416/12 (ЗЭС) от 20.03.2012 (далее – Договор) об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям энергопринимающего устройства индивидуального жилого дома, расположенного по адресу: Калининградская область, ….. пункта 7, предусматривающего точку присоединения к электрическим сетям – зажим провода на опоре № 7-1 (уточнить при подключении) ВЛ 0,4 кВ Л-3 от ТП 145-07, которая расположена за пределами границ участка Заявителя.

На основании статей 28.1, 28.7 КоАП РФ, ведущим специалистом-экспертом правового отдела Калининградского УФАС России К……был составлен протокол об административном правонарушении № Э-214адм/2018 и проведении административного расследования по признакам совершения Обществом административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ.

По итогам административного расследования 07.12.2018 в присутствии защитника Общества, действующего на основании доверенности от 01.01.2018 № 320/10 – Б……. составлен протокол об административном правонарушении по факту совершения АО «Янтарьэнерго» административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ. Вместе с этим, Обществом представлены истребуемые уведомлением о составлении протокола от 27.11.2018 документы (сведения) в установленный срок.

Определением должностного лица от 07.12.2018 рассмотрение дела об административном правонарушении № Э-214адм/2018 назначено на 13.12.2018 в 16 часов 00 минут. Копия указанного протокола вручена 07.12.2018 под роспись защитнику Общества – Б…..

Дело рассмотрено в присутствии защитника Общества, Б…..., действующей на основании доверенности № 320/10 от 01.01.2018, которая вины Общества в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ, не признала, считает, что в действиях Общества отсутствует состав административного правонарушения, предусмотренный ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ, что в силу п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ является обстоятельством, исключающим производство по делу об административном правонарушении. Защитник Общества считает, что Общество приступило к исполнению Договора последовательно, добросовестно выполняло все необходимые и зависящие от него меры, а неисполнение условий Договора связано с отсутствием вины в действиях Общества и наличием объективных обстоятельств.

Заслушав защитника Общества, изучив протокол и материалы дела об административном правонарушении № Э-214адм/2018, нахожу вину Общества в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ, выразившегося в нарушении пунктов 16.1, 16.3, пп .«г» п. 25.1 Правил № 861, в части нарушения порядка технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителя к электрическим сетям АО «Янтарьэнерго» установленной и доказанной, исходя при этом из следующего:

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

Передача электрической энергии неразрывно связана с технологическим присоединением к электрическим сетям. Мероприятия по технологическому присоединению к электрической сети осуществляются 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). 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 правовая позиция отражена в постановлении Президиума ВАС РФ от 08.09.2009 № 6057/09).

Согласно п. 1 ст. 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, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам (далее также – технологическое присоединение), осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и носит однократный характер.

В соответствии со ст. 21 Закона об электроэнергетике постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 утверждены Правила 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.

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 осуществляется в сроки, определяемые в порядке, установленном Правительством Российской Федерации или уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти.

Согласно п. 16.1 Правил № 861 заявители несут балансовую и эксплуатационную ответственность в границах своего участка, до границ участка заявителя балансовую и эксплуатационную ответственность несет сетевая организация, если иное не установлено соглашением между сетевой организацией и заявителем, заключенным на основании его обращения в сетевую организацию.

П. 16.3 Правил № 861 определено, 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 том числе в части урегулирования отношений с иными лицами) до границ участка, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства заявителя.

Исходя из положений пункта 15 Правил №861 технические условия являются неотъемлемым приложением к договору технологического присоединения.

В соответствии с пунктом 19 Правил № 861 запрещается навязывать заявителю услуги и обязательства, не предусмотренные Правилами.

Согласно п. 25(1) Правил № 861 в технических условиях для заявителей, предусмотренных пунктами 12.1 и 14 настоящих Правил, должны быть указаны:

а) точки присоединения, которые не могут располагаться далее 25 метров от границы участка, на котором располагаются (будут располагаться) присоединяемые объекты заявителя;

а(1)) максимальная мощность в соответствии с заявкой и ее распределение по каждой точке присоединения к объектам электросетевого хозяйства;

б) обоснованные требования к усилению 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), обязательные для исполнения сетевой организацией за счет ее средств;

 в) требования к приборам учета электрической энергии (мощности), устройствам релейной защиты и устройствам, обеспечивающим контроль величины максимальной мощности;

г) распределение обязанностей между сторонами по исполнению технических условий (мероприятия по технологическому присоединению в пределах границ участка, на котором расположены энергопринимающие устройства заявителя, осуществляются заявителем, а мероприятия по технологическому присоединению до границы участка, на котором расположены энергопринимающие устройства заявителя, включая урегулирование отношений с иными лицами, осуществляются сетевой организацией).

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного суда Российской Федерации (постановление Президиума ВАС РФ от 18.05.2011 N 16008/10 по делу N А53-4325/2010), норма подпункта «а» пункта 25.1 Правил устанавливает пределы возможного расположения точки присоединения в пределах участка заявителя и не позволяет сетевой организации возлагать на заявителя дополнительные, не предусмотренные Правилами технологического присоединения, обязанности по выполнению мероприятий по технологическому присоединению за пределами границ участка заявителя.

По итогам административного расследования установлено следующее.

20.03.2012 между Заявителем и Обществом заключен Договор № 416/12 (ЗЭС) с двумя приложениями: техническими условиями № Z-782/12 для технологического присоединения энергопринимающих устройств к электрическим сетям и № 325/12-С для технологического присоединения энергопринимающих устройств строительной площадки Заявителя к электрическим сетям. К договору было заключено дополнительное соглашение № 1 от 20.05.2017, в котором стороны пришли к соглашению о продлении данных технических условий сроком на 1 год.

27.08.2018 Заявитель получила дополнительное соглашение № 2 и технические условия № Z-782/12 на рассмотрение. Заявитель отказалась от подписания и ей был направлен мотивированный отказ от 29.08.2018 (вх. № ЯЭ/ЦОК/6827) от подписания дополнительного соглашения № 2, где было указано на нарушения действующего законодательства со стороны АО «Янтарьэнерго». В своём ответе от 17.09.2018 (исх. № ЯЭ/19/6096) Общество направило оферту дополнительного соглашения № 3 с техническими условиями № Z-6396/18 и указало, что указанная в технических условиях точка присоединения зажим провода на опоре № 7-1 (уточнить при подключении) ВЛ 0,4 кВ Л-3 от ТП 145-07 будет расположена на границе участка Заявителя с учетом особенностей местности.

21.09.2018 Заявитель получила дополнительное соглашение № 3 на рассмотрение. Заявитель отказалась от подписания и ей был направлен мотивированный отказ от 02.10.2018 (вх. № ЯЭ/ЦОК/7825) от подписания дополнительного соглашения № 3, где было указано на нарушения действующего законодательства со стороны АО «Янтарьэнерго». В своём ответе от 12.09.2018 (исх. № ЯЭ/19/7090) Общество предложило повторно рассмотреть оферту дополнительного соглашения № 3.

В ответе на вх. № ЯЭ/ЦОК/8528 от 23.10.2018 о рассмотрении мотивированного отказа от подписания дополнительного соглашения № 3 Общество указало, что в целях соблюдения п. 16.3 Правил № 861, АО «Янтарьэнерго» осуществило строительство линии электропередач 0,4 кВ до границ участка Заявителя.

12.10.2018 Общество направило Заявителю ответ на претензию оферту дополнительного соглашения №4 к Договору и технические условия № Z-7424/18 на рассмотрение.

По мнению Заявителя, Общество пытается навязать дополнительные обязательства техническими условиями № Z-7424/18 и длительно не исполняет обязательств по договору технологического присоединения № 416/12 (ЗЭС) от 20.03.2012 года.

27.11.2018 Общество в ответ на запрос информации от 15.11.2018 (исх. № 3419/06) предоставило в Калининградское УФАС России письменные пояснения (исх. № ЯЭ/5/9426 от 27.11.2018), которыми сообщало следующее.

В рамках исполнения своих обязательств по Договору, Общество осуществило строительство воздушной линии электропередач ВЛИ 0,4 кВ, с возможностью присоединения энергопринимающих устройств Заявителя к сети в точке «зажим провода на опоре ВЛ 0,4 кВ Л-3 от ТП 145-07». Опора № 7-1 ВЛ 0,4 кВ, на которой в соответствии с техническими условиями № Z-7424/18 определена точка присоединения энергопринимающих устройств индивидуального жилого дома Заявителя к электрической сети, установлена АО «Янтарьэнерго» хозяйственным способом в качестве дополнительной опоры, с целью соблюдения пункта 16.3 Правил № 861. Место расположения опоры № 7-1 ВЛ 0,4 кВ было устно согласовано с собственником земельного участка № 146 с кадастровым номером 39:03:040501:124 , который в тот момент также представлял интересы Заявителя. Участок № 146 является смежным к участку Заявителя. В случае несогласия Заявителя на предложенную точку присоединения АО «Янтарьэнерго» готово демонтировать опору № 7-1 ВЛ 0,4 кВ и оставить существующую точку. В связи со стесненными условиями перенос опоры на расстояние 2 м (охранная зона ВЛ 0,4 кВ) не представляется возможным. Технологическое присоединение без возведения электросетевого объекта технически не выполнимо, любой электросетевой объект (опора ВЛ, кабельная линия, СП и пр.) создаст свою охранную зону. Кроме того, на сегодняшний день осуществлено временное технологическое присоединение энергопринимающих устройств объекта Ш…….., мощностью 15,00 кВт, которое полностью соответствует схеме для постоянного электроснабжения по ТУ Z-782/12, в связи с чем Заявитель не понесет дополнительных финансовых затрат при осуществлении технологического присоединения по постоянной схеме электроснабжения в существующей точке.

Вышеуказанные положения технических условий не соответствуют требованиям пунктов 16.1, 16.3, подпункта «г» пункта 25.1 Правил технологического присоединения и возлагают на Заявителя не предусмотренные Правилами № 861 обязательства.

Обществом не представлено доказательств отсутствия возможности выполнить перечисленные мероприятия, что свидетельствует о его неправомерном бездействии.

Доказательств, подтверждающих, что Обществом предпринимались все возможные и необходимые меры для исполнения требований Правил № 861 в предусмотренные законом сроки, в материалах дела не имеется.

Роль сетевой организации при осуществлении возложенной на нее обязанности по осуществлению технологического присоединения энергопринимающих устройств Заявителя предполагает ее активное поведение во взаимодействие как с обратившимся к нему лицом, так и иными хозяйствующими субъектами, тем самым обеспечивая права такого лица в установленном законодательством порядке и сроки.

Именно действия Общества в части включения в технические условия № Z-7424/18 к Договору №416/12 (ЗЭС) от 20.03.2012 об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям энергопринимающего устройства жилого дома, расположенного по адресу: Калининградская область, ……. пункта 7, предусматривающего точку присоединения к электрическим сетям – зажим провода на опоре №7 (уточнить при подключении) ВЛ 0,4 кВ л-3 от ТП 145-07, которая расположена за пределами границ участка Заявителя, привели к нарушению императивных требований, установленных пунктами 16.1, 16.3, подпунктом «г» пункта 25.1 Правил № 861 и интересов Заявителя.

Изложенное свидетельствует, что АО «Янтарьэнерго», как субъект естественной монополии, при выполнении своих обязательств по договору от 20.03.2012 №416/12 (ЗЭС) нарушило пункты 16.1, 16.3, пп. «г» пункта 25.1 Правил № 861, в части нарушения порядка технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителя к электрическим сетям АО «Янтарьэнерго».

Вина АО «Янтарьэнерго» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ, установлена и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № Э-214адм/2018.

Ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность 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, влекущая наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от десяти тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с Приложением № 1 к постановлению Федеральной энергетической комиссии от 19.12.1997 № 127/8 «Об утверждении перечня субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, включаемых в Реестр по разделу I «Услуги по передаче электрической и тепловой энергии» АО «Янтарьэнерго» включено в Реестр субъектов естественных монополий по разделу I «Услуги по передаче электрической и тепловой энергии». Решением Правления энергетической комиссии Калининградской области от 24.02.2000 № 11-1/00 ОАО «Янтарьэнерго» включено в реестр энергоснабжающих организаций Калининградской области, осуществляющих услуги по передаче и распределению электрической энергии (регистрационный номер 3.1).

Также в соответствии с п. 3.2 Устава АО «Янтарьэнерго» к основным видам деятельности Общества относится оказание услуг по передаче электрической энергии, технологическому присоединению энергопринимающих устройств юридических и физических лиц к электрическим сетям и прочие виды деятельности.

Передача электрической энергии неразрывно связана с технологическим присоединением к электрическим сетям, мероприятия по технологическому присоединению к электрической сети осуществляются 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).

Исходя из положений ст. 3 Закона о естественных монополиях, п. 10 ст. 2 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», пункта 3 Основ ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденных постановлением Правительства РФ от 29.12.2011 № 1178, услуги по передаче электрической энергии относятся к регулируемым видам деятельности и осуществляются по регулируемым ценам (тарифам).

Учитывая вышеизложенное, нельзя признать обоснованными доводы защитника АО «Янтарьэнерго» о последовательном и добросовестном исполнении Обществом принятых на себя в рамках Договора № 87/12(ЗЭС) обязательств и выполнении всех необходимых и зависящих от него мер. Объективных обстоятельств, не позволивших Обществу выполнить свои обязательства по Договору № 87/12(ЗЭС), в ходе административного производства не установлено.

Таким образом, действиями АО «Янтарьэнерго», выразившимися в части нарушения порядка технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителя к электрическим сетям АО «Янтарьэнерго», установленных пунктами 16.1, 16.3, пп. «г» п. 25.1 Правил № 861, совершено административное правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: г. Калининград, ул. Театральная, д. 34.

Время совершения административного правонарушения: 12.10.2018

По итогам рассмотрения дела № Э-214адм/2018 обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.2 КоАП РФ, не выявлено.

Вместе с этим, по итогам рассмотрения дела № Э-214адм/2018 обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, также не выявлено.

Учитывая вышеизложенное, считаю необходимым назначить Акционерному обществу «Янтарьэнерго» административный штраф в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

**ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать **Акционерное общество «Янтарьэнерго**» (236022, г. Калининград, ул. Театральная, 34; ИНН 3903007130; ОГРН 1023900764832) **виновным** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

2. Назначить **Акционерному обществу «Янтарьэнерго**» (236022, г. Калининград, ул. Театральная, 34; ИНН 3903007130; ОГРН 1023900764832) наказание в виде административного штрафа в размере **100 000 (сто тысяч) рублей**.

|  |  |
| --- | --- |
| Заместитель руководителя | В…… |

Отметка о вручении (направлении) копии постановления согласно статьи 29.11 КоАП РФ

**В соответствии с подпунктом 3 частью 1 статьи 30.1 и статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.**

**В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным** **законодательством****.**

**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.**

**На основании 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.**

**Частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ предусмотрено, что при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.**

**Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до 15 суток.**

Сумма штрафа зачисляется в федеральный бюджет РФ по следующим реквизитам:

Получатель: ИНН: 3905011090 КПП: 390601001; ОКТМО: 27 701 000

УФК по Калининградской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области)

Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по Калининградской области г. Калининград

БИК: 042748001 р/с 40101810000000010002

Назначение платежа: **КБК 161 1 16 02010 01 6000 140 - денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о естественных монополиях (дело № Э-214адм/2018)**