

РЕШЕНИЕ

город Липецк

Резолютивная часть решения оглашена «09» августа 2018 года

В полном объеме решение изготовлено «23» августа 2018 года

Комиссия Липецкого УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии

Заместитель руководителя управления -

начальник отдела защиты конкуренции <...>

Члены комиссии:

Ведущий специалист-эксперт

отдела защиты конкуренции <...>

Государственный инспектор

отдела защиты конкуренции <...>

в присутствии:

от АО «Липецкая городская энергетическая компания» - представитель представитель <...> по доверенности №325 от 25.12.2018г., представитель <...> по доверенности №170 от 25.12.2018г.,

от ИП <...> – представители не явились, надлежащим образом уведомлены,

от ООО «СУ-27 «Липецкстрой» – представители не явились, надлежащим образом уведомлены,

рассмотрев дело № 048/01/10-258/2019 по признакам нарушения АО «Липецкая городская энергетическая компания» (далее – АО «ЛГЭК») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением и ущемлении интересов ИП <...> и ООО «СУ-27 «Липецкстрой» в сфере предпринимательской деятельности путем ненадлежащего исполнения возложенных законодательством на сетевую организацию обязанностей по предварительному уведомлению о проведении проверок, неправомерного установления фактов безучетного потребления и расчетов объемов электроэнергии по ним,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Липецкого УФАС России поступили заявления от Индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>) и ООО «СУ-27 «Липецкстрой» (далее – ООО «СУ-27») на неправомерные действия АО «Липецкая городская энергетическая компания», по вопросу ненадлежащего исполнения возложенных законодательством на данную организацию обязанностей по ежегодному проведению проверок приборов учета потребителей, предварительному уведомлению по их проведению, а также ненадлежащего составления актов проверок и расчетов объемов электроэнергии по ним.

С целью объективного и всестороннего рассмотрения данного заявления Липецким УФАС России была получена необходимая информация и документы, в результате анализа которых установлено следующее.

В соответствии с п. 9 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства российской федерации от 04.05.2012г. №442 (далее – Основных положений), Гарантирующий поставщик обязан: заключать в соответствии с разделом III настоящего документа договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) с любым обратившимся к нему физическим или юридическим лицом в отношении энергопринимающих устройств, расположенных в границах зоны деятельности гарантирующего поставщика; в порядке, установленном в разделе III настоящего документа, определять по итогам каждого расчетного периода объемы продажи электрической энергии (мощности) по договорам купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), заключенным производителями электрической энергии (мощности) на розничных рынках с потребителями, энергосбытовыми (энергоснабжающими) организациями и (или) с указанным в настоящем абзаце гарантирующим поставщиком, в отношении энергопринимающих устройств, расположенных в границах зоны деятельности гарантирующего поставщика, в которых также расположены точки поставки производителей электрической энергии (мощности), в которых в соответствии с указанными договорами исполняются обязательства по поставке электрической энергии (мощности) такими производителями, и по договорам купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) в целях компенсации потерь электрической энергии, заключенным производителями электрической энергии (мощности) на розничных рынках с сетевыми организациями в отношении объектов электросетевого хозяйства, расположенных в границах зоны деятельности гарантирующего поставщика, в которых также расположены точки поставки производителей электрической энергии (мощности), в которых в соответствии с указанными договорами исполняются обязательства по поставке электрической энергии (мощности) такими

производителями, а также осуществлять в отношении таких энергопринимающих устройств и объектов электросетевого хозяйства продажу электрической энергии (мощности) в объеме, не обеспеченном продажей по указанным договорам; надлежащим образом исполнять обязательства перед потребителями (покупателями), поставщиками электрической энергии (мощности) на оптовом рынке и на розничных рынках, сетевыми организациями, системным оператором и субъектами оперативно-диспетчерского управления в технологически изолированных территориальных электроэнергетических системах, организациями коммерческой инфраструктуры оптового рынка.

Расчеты за электрическую энергию (мощность) по договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) осуществляются с учетом того, что: стоимость электрической энергии (мощности) по договору энергоснабжения включает стоимость объема покупки электрической энергии (мощности), стоимость услуг по передаче электрической энергии, бытовую надбавку, а также стоимость иных услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям; стоимость электрической энергии (мощности) по договору купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) включает стоимость объема покупки электрической энергии (мощности), бытовую надбавку, стоимость иных услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, и не включает стоимость услуг по передаче электрической энергии.

Стоимость электрической энергии (мощности) в объеме выявленного бездоговорного потребления электрической энергии (далее - стоимость объема бездоговорного потребления) рассчитывается сетевой организацией, к сетям которой присоединены энергопринимающие устройства лица, осуществлявшего бездоговорное потребление электрической энергии, и взыскивается такой сетевой организацией с указанного лица на основании акта о неучтенном потреблении электрической энергии, составленного в соответствии с разделом X настоящего документа.

Согласно п. 136 и п. 137 Основных положений, определение объема потребления (производства) электрической энергии (мощности) на розничных рынках, оказанных услуг по передаче электрической энергии, а также фактических потерь электрической энергии в объектах электросетевого хозяйства осуществляется на основании данных, полученных: с использованием указанных в настоящем разделе приборов учета электрической энергии, в том числе включенных в состав измерительных комплексов, систем учета; при отсутствии приборов учета и в определенных в настоящем разделе случаях - путем применения расчетных способов, предусмотренных настоящим документом и приложением N 3. Под измерительным комплексом для целей настоящего документа понимается

совокупность приборов учета и измерительных трансформаторов тока и (или) напряжения, соединенных между собой по установленной схеме, через которые такие приборы учета установлены (подключены) (далее - измерительные трансформаторы), предназначенная для измерения объемов электрической энергии (мощности) в одной точке поставки. Под системой учета для целей настоящего документа понимается совокупность измерительных комплексов, связующих и вычислительных компонентов, устройств сбора и передачи данных, программных средств, предназначенная для измерения, хранения, удаленного сбора и передачи показаний приборов учета по одной и более точек поставки. Под интегральным прибором учета для целей настоящего документа понимается прибор учета, обеспечивающий учет электрической энергии суммарно по состоянию на определенный момент времени.

Приборы учета, показания которых в соответствии с настоящим документом используются при определении объемов потребления (производства) электрической энергии (мощности) на розничных рынках, оказанных услуг по передаче электрической энергии, фактических потерь электрической энергии в объектах электросетевого хозяйства, за которые осуществляются расчеты на розничном рынке, должны соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации об обеспечении единства измерений, а также установленным в настоящем разделе требованиям, в том числе по их классу точности, быть допущенными в эксплуатацию в установленном настоящим разделом порядке, иметь неповрежденные контрольные пломбы и (или) знаки визуального контроля (далее - расчетные приборы учета).

Согласно п. 145 Основных положений, обязанность по обеспечению оснащения энергопринимающих устройств потребителей, объектов по производству электрической энергии (мощности) производителей электрической энергии (мощности) на розничных рынках, объектов электросетевого хозяйства сетевых организаций приборами учета, а также по обеспечению допуска установленных приборов учета в эксплуатацию возлагается на собственника энергопринимающих устройств, объектов по производству электрической энергии (мощности) и объектов электросетевого хозяйства соответственно. При этом обязанность по обеспечению оснащения приборами учета объектов электросетевого хозяйства одной сетевой организации в точках их присоединения к объектам электросетевого хозяйства другой сетевой организации, если иное не установлено соглашением между такими сетевыми организациями, возлагается на ту сетевую организацию, центры питания которой в данной точке присоединения имеют более низкий класс напряжения, а при равенстве классов напряжения центров питания в точке присоединения - на сетевую организацию, в объекты электросетевого хозяйства которой за год до планируемой даты установки приборов учета преимущественно осуществлялся переток электрической энергии. Обязанность по обеспечению эксплуатации установленного и допущенного в эксплуатацию

прибора учета, сохранности и целостности прибора учета, а также пломб и (или) знаков визуального контроля, снятию и хранению его показаний, своевременной замене возлагается на собственника такого прибора учета.

Согласно п. 167 Основных положений, субъекты электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в том числе гарантирующие поставщики (энергосбытовые, энергоснабжающие организации) и сетевые организации, в соответствии с настоящим разделом проверяют соблюдение потребителями (производителями электрической энергии (мощности) на розничных рынках) требований настоящего документа, определяющих порядок учета электрической энергии, условий заключенных договоров энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, договоров оказания услуг оперативно-диспетчерского управления, а также проводят проверки на предмет выявления фактов безучетного и бездоговорного потребления электрической энергии. Гарантирующие поставщики (энергосбытовые, энергоснабжающие организации), осуществляющие поставку электрической энергии (мощности) в многоквартирный дом, и (или) сетевые организации вправе провести проверку в отношении надлежащего технологического присоединения строений, зданий и (или) сооружений, расположенных на земельном участке многоквартирного дома или граничащих с ним земельных участках, к электрическим сетям, в том числе к внутридомовым электрическим сетям многоквартирного дома, с привлечением лиц, отвечающих за содержание указанных сетей, в целях выявления фактов бездоговорного потребления электрической энергии.

Также согласно п. 172 Основных положений, проверки расчетных приборов учета осуществляются сетевой организацией, к объектам электросетевого хозяйства которой непосредственно или опосредованно присоединены энергопринимающие устройства (объекты по производству электрической энергии (мощности)), в отношении которых установлены подлежащие проверке расчетные приборы учета, если иное не установлено в договоре оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенном такой сетевой организацией с другой сетевой организацией. Проверки расчетных приборов учета включают визуальный осмотр схемы подключения энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности)) и схем соединения приборов учета, проверку соответствия приборов учета требованиям настоящего документа, проверку состояния прибора учета, наличия и сохранности контрольных пломб и знаков визуального контроля, а также снятие показаний приборов учета. Указанная проверка должна проводиться не реже 1 раза в год и может проводиться в виде инструментальной проверки. Соглашением между сетевой организацией и гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) может быть определено, что проверка расчетных приборов учета осуществляется гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) в отношении всех или

части точек поставки. В случае если в отношении каких-либо точек поставки сетевой организацией не были проведены проверки расчетных приборов учета в соответствии с планом-графиком, указанным в пункте 173 настоящего документа, а также если в отношении каких-либо точек поставки за прошедшие 12 месяцев сетевой организацией не были проведены проверки приборов учета, то проверки приборов учета в отношении соответствующих точек поставки вправе провести гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация), который в отношении таких точек поставки осуществляет продажу электрической энергии. В указанных случаях гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация) осуществляет проверки приборов учета в порядке, аналогичном установленному в настоящем разделе порядку для их проведения сетевой организацией.

Согласно п. 177 Основных положений, в случае, если для проведения проверки приборов учета сетевой организации требуется допуск к энергопринимающим устройствам потребителя (объекту по производству электрической энергии (мощности)), то сетевая организация за 5 рабочих дней до планируемой даты проведения проверки уведомляет потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) о дате и времени проведения такой проверки, а также о последствиях ее недопуска к расчетным приборам учета. При несогласии потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) с предложенными датой и (или) временем проведения проверки этот потребитель (производитель электрической энергии (мощности) на розничном рынке) направляет сетевой организации предложение об иных дате и (или) времени, после чего стороны обязаны согласовать иные дату и (или) время. В случае недопуска потребителем (производителем электрической энергии (мощности) на розничном рынке) сетевой организации к расчетным приборам учета в согласованные дату и время сетевая организация повторно направляет потребителю (производителю электрической энергии (мощности) на розничном рынке) уведомление с указанием даты и времени проведения проверки расчетных приборов учета, а также информацию о последствиях ее недопуска к таким приборам учета. Для проведения проверки приборов учета, установленных в отношении энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности)), опосредованно присоединенных к объектам электросетевого хозяйства сетевой организации, такая сетевая организация приглашает лицо, к энергопринимающим устройствам и объектам электроэнергетики которого непосредственно присоединены такие энергопринимающие устройства (объекты по производству электрической энергии (мощности)).

В соответствии с п. 2 Основных положений, безучетное потребление - потребление электрической энергии с нарушением установленного договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), договором оказания услуг по передаче электрической

энергии) и настоящим документом порядка учета электрической энергии со стороны потребителя (покупателя), выразившимся во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета), обязанность по обеспечению целостности и сохранности которого (которой) возложена на потребителя (покупателя), в том числе в нарушении (повреждении) пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета (систему учета), в несоблюдении установленных договором сроков извещения об утрате (неисправности) прибора учета (системы учета), а также в совершении потребителем (покупателем) иных действий (бездействий), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности).

В рамках рассмотрения дела №048/01/10-258/2019 Липецким УФАС России установлено, что АО «ЛГЭК» не исполняло своих обязательств, определенных в п. 172-174, п. 177, п.193-196 Основных положений, а именно:

1. АО «ЛГЭК» проводило проверки приборов учета электроэнергии, установленных на объектах заявителей, без предварительного уведомления заявителей (с нарушением порядка, определенного п. 177 Основных положений) (в результате данного нарушения не соблюден порядок проведения проверок, установленный действующим законодательством: потребитель, не зная о проведении проверки, не смог обеспечить присутствие надлежащих представителей либо предложить иную дату и время проверки).

Согласно п. 177 Основных положений, если для проведения проверки приборов учета сетевой организации требуется допуск к энергопринимающим устройствам потребителя (объекту по производству электрической энергии (мощности)), то сетевая организация **за 5 рабочих дней до планируемой даты проведения проверки уведомляет потребителя** (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) **о дате и времени проведения такой проверки**, а также о последствиях ее недопуска к расчетным приборам учета. При несогласии потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) с предложенными датой и (или) временем проведения проверки этот потребитель (производитель электрической энергии (мощности) на розничном рынке) направляет сетевой организации предложение об иных дате и (или) времени, после чего стороны обязаны согласовать иные дату и (или) время.

Согласно представленной информации, уведомление о проведении проверки приборов учета энергопринимающих устройств получено ООО «СУ-27» 24.07.2018г. (№ 79-12СК/18) за 3 дня до фактического проведения проверки.

Доказательств, подтверждающих надлежащее уведомление ИП <...>а О.В. о предстоящей проверке и необходимости направления своего представителя

для участия в проведении проверки работы прибора учета, удостоверения соответствующих фактов и дачи объяснений, со стороны АО «ЛГЭК» не представлено. Данное уведомление фактически было вручено непосредственно в день проведения проверки, т.е. 09.08.2018г. при появлении сотрудников сетевой организации.

2. В действиях АО «ЛГЭК» также признается неправомерное установление факта безучетного потребления электроэнергии на объекте потребителя.

Так, 09.08.2018 г. в соответствии с графиком проверок на август 2018 г. сотрудниками АО «ЛГЭК» проводилось обследование расчетного прибора учета электроэнергии и схемы подключения с использованием контрольно-диагностического оборудования на объекте ИП <...>, расположенном по адресу: <...> (модуль-склад стройматериалов, далее – объект).

В ходе проведения данной проверки было выявлено нарушение пломбы АО «ЛГЭК» (антимагнитной пломбы 91800, расположенной на корпусе счетчика) в виде срабатывания индикатора воздействия магнитным полем, были составлены акт проверки состояния схемы измерений электрической энергии и работы/замены/допуска в эксплуатацию прибора учета № А 010563 от 09.08.2018 г. и акт о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии № Н 64/18 от 09.08.2018 г.

АО «ЛГЭК» пришло к выводу о наличии безучетного потребления электроэнергии со стороны ИП <...>, основываясь лишь на том, что в ходе проведения плановой проверки было установлено нарушение антимагнитной пломбы, каких-либо других нарушений порядка учета электроэнергии выявлено не было.

Каких-либо факторов, свидетельствующих о вмешательстве потребителя в работу прибора учета, не выявлено, возможности потребителя самостоятельно выявить его неисправность, также не следует. Соответственно, повреждение установленной антимагнитной пломбы не подтверждает факт воздействия магнита на прибор учета потребления электроэнергии, и, соответственно, факт безучетного потребления.

На пломбы, применяемые для пломбирования различных стационарных объектов, в том числе приборов учета, распространяется Межгосударственный стандарт ГОСТ 31283-2004 «Пломбы индикаторные. Общие технические требования» (далее-Стандарт).

Согласно пункту 4.1 Стандарта, пломбирование объектов осуществляется с целью обеспечения их сохранности, а также выявления и индикации фактов несанкционированного доступа к объектам при хранении и транспортировки. Пломбирование осуществляется с помощью пломб индикаторных, соответствующих требованиям раздела 6 стандарта, который содержит ряд технических требований к ним.

В частности, установлено, что пломбы индикаторные должны быть одноразовыми. Конструкция пломб должна препятствовать снятию их с объекта пломбирования без нарушения целостности конструкции, что должно определяться как визуально, так и в случае необходимости, с применением приборов и специальных методов исследования. Конструкция пломб должна исключать возможность повторного использования, как самих пломб, так и их составных частей после снятия.

Перечисленные в пункте 6.2 Стандарта требования к конструкции пломб регламентируют параметры, отражающие стойкость пломб к внешним воздействиям, направленным на разрыв пломбировочного материала и блокирующих элементов (предельно допустимое растягивающее усилие, диапазон усилий разрыва, стойкость к механическим и климатическим воздействиям и так далее). Определено, что критериями разрушения (разрыва) пломб индикаторных является полное или частичное разрушение корпуса и/или блокирующего элемента (проволоки, ленты, стержня и т.п.).

Таким образом, защитные свойства пломб определяются созданием преграды для доступа к объектам (к конструктивным элементам объекта), невозможной к преодолению без разрыва самой пломбы и (или) ее элементов.

Согласно п. 145 Основных положений, обязанность по обеспечению эксплуатации установленного и допущенного в эксплуатацию прибора учета, сохранности и целостности прибора учета, а также пломб и (или) знаков визуального контроля, снятию и хранению его показаний, своевременной замене возлагается на собственника такого прибора учета.

Действующим законодательством регламентированы места, которые подлежат обязательному пломбированию для обеспечения надлежащего учета электрической энергии. В частности, указанный вопрос урегулирован Правилами технической эксплуатации электроустановок потребителей, утвержденными Приказом Минэнерго России от 13.01.2003 №6 (далее – Правила технической эксплуатации).

Согласно п. 2.11.17 Правил технической эксплуатации, обо всех дефектах или случаях отказов в работе расчетных счетчиков электрической энергии Потребитель обязан немедленно поставить в известность энергоснабжающую организацию.

В соответствии с п. 2.11.18 Правил технической эксплуатации, опломбировке подлежат: клеммники трансформаторов тока; крышки переходных коробок, где имеются цепи к электросчетчикам; токовые цепи расчетных счетчиков в случаях, когда к трансформаторам тока совместно со счетчиками присоединены электроизмерительные приборы и устройства защиты; испытательные коробки с зажимами для шунтирования вторичных обмоток трансформаторов тока и места соединения цепей напряжения при отключении расчетных счетчиков для их замены или поверки; решетки и

дверцы камер, где установлены трансформаторы тока; решетки или дверцы камер, где установлены предохранители на стороне высокого и низкого напряжения трансформаторов напряжения, к которым присоединены расчетные счетчики; приспособления на рукоятках приводов разъединителей трансформаторов напряжения, к которым присоединены расчетные счетчики.

Во вторичных цепях трансформаторов напряжения, к которым подсоединены расчетные счетчики, установка предохранителей без контроля за их целостностью с действием на сигнал не допускается.

Поверенные расчетные счетчики должны иметь на креплении кожухов пломбы организации, производившей поверку, а на крышке колодки зажимов счетчика пломбу энергоснабжающей организации.

Для защиты от несанкционированного доступа электроизмерительных приборов, коммутационных аппаратов и разъемных соединений электрических цепей в цепях учета должно производиться их маркирование специальными знаками визуального контроля в соответствии с установленными требованиями.

Согласно акту № 016640 от 14.03.2017, сотрудником АО «ЛГЭК» на корпусе прибора учета ИП <...> была установлена антимагнитная пломба 91800. Как следует из пояснений АО «ЛГЭК» от 14.06.2019 № 1340, при установке антимагнитной пломбы представителю потребителя <...> были разъяснены особенности данной пломбы, о чем в акте № 016640 от 14.03.2017 была сделана соответствующая запись, закрепленная подписью представителем потребителя <...>

Однако, данный акт и сделанная в нем запись, что была установлена именно антимагнитная пломба, не свидетельствуют о том, что ИП <...> О.В. либо его законный представитель были ознакомлены с принципами работы и эксплуатации антимагнитных пломб.

Кроме того, условия об использовании магнитной пломбы и последствиях ее нарушения не были предусмотрены договором энергоснабжения № 12962 от 01.01.2007 г., заключенного между ООО «ГЭСК» и ИП <...>

Согласно п. 1.3 Положения о порядке проведения ревизии и маркирования специальными знаками визуального контроля средств учета электрической энергии, утв. Минтопэнерго РФ 16.09.1998, Госстандартом РФ 03.10.1998, защищенный знак представляет собой специальную голограмму, изготовленную на диэлектрической основе, разрушаемой при малейшем физическом воздействии. Знак состоит из 2-х компонентов: полимерного листа (подосновы) и защищенного знака.

Однако, установленная антимагнитная пломба не отвечает указанному описанию знаков визуального контроля. Следовательно, антимагнитная

пломба является иным, не предусмотренным законом, средством контроля за использованием электроэнергии, примененным АО «ЛГЭК» по собственному усмотрению, без оформления условия применения в договоре на электроснабжение.

В связи с вышеизложенным, акт безучетного потребления № Н 64/18 от 09.08.2018 г. не может свидетельствовать о безучетном потреблении электроэнергии и являться достоверным и допустимым доказательством факта безучетного потребления, поскольку указанная сетевой организацией в акте запись «Имеются признаки нарушения пломбы АО «ЛГЭК» (антимагнитная 91800)», не является достаточной для квалификации потребления заявителем электроэнергии как безучетного. Кроме того, установка антимагнитной пломбы прямо не предусмотрена Основными положениями, а является лишь дополнительной мерой контроля.

Данная позиция подтверждается сложившейся судебной практикой, в частности, судебными актами по делам № А06-7146/2016, № А43-36016/2018 № А43-53406/2018.

Таким образом, в нарушение п. 193 Основных положений, акт безучетного потребления № Н 64/18 от 09.08.2018 г. не содержит выявленных фактов вмешательства со стороны потребителя в работу прибора учета, отсутствуют данные о способе осуществления безучетного потребления электроэнергии.

3. С нарушением установленных требований произведен расчет безучетного потребления электрической энергии, результатом чего явилось ущемление интересов потребителя.

Согласно п. 194 Основных положений, расчет объема безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии (мощности) осуществляется сетевой организацией в соответствии с пунктами 195 или 196 настоящего документа соответственно в течение 2 рабочих дней со дня составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии на основании материалов проверки (акта о неучтенном потреблении электрической энергии, акта предыдущей проверки приборов учета), а также на основании документов, представленных потребителем, осуществляющим безучетное потребление (обслуживающим его гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией)), или лицом, осуществляющим бездоговорное потребление электрической энергии. Расчет объема безучетного потребления электрической энергии (мощности) направляется сетевой организацией гарантирующему поставщику (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), обслуживающему потребителя, осуществляющего безучетное потребление, вместе с актом о неучтенном потреблении электрической энергии в срок, установленный пунктом 192 настоящего документа.

Согласно п. 195 Основных положений, в отношении потребителя, при

осуществлении расчетов за электрическую энергию с которым используется ставка за мощность, помимо объема безучетного потребления электрической энергии также определяется величина мощности, приобретаемой по договору, обеспечивающему продажу электрической энергии (мощности), и величина мощности, оплачиваемой в части услуг по передаче электрической энергии, исходя из почасовых объемов потребления электрической энергии, определяемых в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 приложения № 3 к настоящему документу. Объем безучетного потребления электрической энергии (мощности) определяется с даты предыдущей контрольной проверки прибора учета (в случае если такая проверка не была проведена в запланированные сроки, то определяется с даты, не позднее которой она должна была быть проведена в соответствии с настоящим документом) до даты выявления факта безучетного потребления электрической энергии (мощности) и составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии. Стоимость электрической энергии в определенном в соответствии с настоящим пунктом объеме безучетного потребления включается гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) в выставленный потребителю (покупателю) счет на оплату стоимости электрической энергии (мощности), приобретенной по договору, обеспечивающему продажу электрической энергии (мощности), за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления и составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии. Указанный счет также должен содержать расчет объема и стоимости безучетного потребления. Потребитель (покупатель) обязан оплатить указанный счет в срок, определенный в договоре, обеспечивающем продажу электрической энергии (мощности). С даты составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии объем потребления электрической энергии (мощности) и объем оказанных услуг по передаче электрической энергии определяются в порядке, предусмотренном требованиями пункта 166 настоящего документа к расчету объемов потребления электрической энергии (мощности) и оказанных услуг по передаче электрической энергии для случая непредоставления показаний прибора учета в установленные сроки начиная с 3-го расчетного периода.

Согласно п. 196 Основных положений, объем бездоговорного потребления электрической энергии определяется расчетным способом, предусмотренным пунктом 2 приложения № 3 к настоящему документу, за период времени, в течение которого осуществлялось бездоговорное потребление электрической энергии, но не более чем за 1 год. При этом: период времени, в течение которого осуществлялось бездоговорное потребление электрической энергии в виде самовольного подключения энергопринимающих устройств к объектам электросетевого хозяйства, определяется с даты предыдущей контрольной проверки технического состояния объектов электросетевого хозяйства в месте, где позже был выявлен факт бездоговорного потребления электрической энергии, до даты

выявления факта бездоговорного потребления и составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии; период времени, в течение которого осуществлялось бездоговорное потребление электрической энергии в период введенного полного ограничения потребления электрической энергии, определяется с даты предыдущей проверки введенного ограничения режима потребления электрической энергии или с даты составления предыдущего акта о неучтенном потреблении (в зависимости от того, какая из них наступила позднее) до даты выявления факта бездоговорного потребления и составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии. Если проверка введенного ограничения ранее не проводилась, и составление акта о неучтенном потреблении не осуществлялось, период времени, в течение которого осуществлялось бездоговорное потребление электрической энергии в период введенного полного ограничения потребления электрической энергии, определяется с даты введения полного ограничения режима потребления электрической энергии, указанной в направленном инициатором ограничения режима потребления исполнителю (субисполнителю) уведомлении о необходимости введения ограничения режима потребления (даты, следующей за датой получения исполнителем (субисполнителем) от потребителя уведомления о готовности к введению полного ограничения режима потребления), до даты выявления факта бездоговорного потребления и составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии.

АО «ЛГЭК» производит расчет безучетного потребления по максимальной мощности 24 часа в сутки. Вместе с тем, договорный режим отпуска электроэнергии может содержать условия, регламентирующие дневной, недельный, месячный, годовой режим отпуска в меньшем объеме, чем 24 часа в сутки.

Эти условия договора должны применяться при расчете безучетного потребления в приоритетном порядке по отношению к порядку расчета безучетного потребления, определённого Основными положениями.

Основными положениями предусмотрено, что общее количество времени, в течении которого может осуществляться безучетное потребление, может составлять не более 8 760 часов, однако данная норма не может быть истолкована как исключаящая возможность определения безучетного потребления в течении меньшего количества часов приведенной нормой установлен лишь предельный лимит количества часов.

Согласно приложению № 1 к договору № 12962 от 01.01.2007г., заключенного между ООО «ГЭСК» и ИП <...>, общее годовое количество часов электроэнергии составляет 20 800 кВт*ч.

В расчете объема неучтенного (безучетного) потребления электрической энергии в период с 01.05.2018г. по 09.08.2018г. начислено 72 720 кВт*ч, хотя

согласно приложению к договору, должно быть не более 4 000 кВт*ч.

Доказательств того, что ИП <...> потреблял электроэнергию 24 часа в сутки, со стороны АО «ЛГЭК» не представлено.

Согласовав количество часов работы токоприемников, АО «ЛГЭК» должно подчиниться условиям, определенным договором энергоснабжения.

В этой связи отступление сетевой организацией от согласованного порядка, при этом в значительной мере ухудшающее положение более слабой и зависимой стороны в правоотношении, - потребителя, - очевидно не соответствует ни стабильности и определенности его статуса, ни основными принципами гражданского и публичного права. Подобная позиция заявителя направлена на злоупотребление правом, запрещенное законом (статья 10 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В силу ч. 1 ст. 442 Гражданского кодекса РФ, договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Таким образом, договор также является регулятивным правовым актом и моделирует договорные правоотношения.

Кроме того, из п. 84 Основных положений прямо следует, что стоимость объема безучетного потребления рассчитывается с учетом условий договора.

В данном случае имело место фактическое ущемление интересов ИП <...> и ООО «СУ-27», так как в случае принятия АО «ЛГЭК» вышеприведенных актов, составленных в отношении указанных потребителей, и необоснованных начислений по ним платы за потребленную электрическую энергию, возникшая в связи с этим задолженность могла явиться причиной введения ограничения режима потребления электрической энергии.

Согласно ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135 «О защите конкуренции» (далее – Закона), запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе следующие действия (бездействие): навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных

федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

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

Согласно аналитическим отчетам за 2018 г. АО «ЛГЭК», является субъектом естественной монополии в сфере оказания услуг по передаче электроэнергии и занимает доминирующее положение на данном товарном рынке, в географических границах г. Липецк Липецкой области.

Согласно п. 193 Основных положений в акте о неучтенном потреблении электрической энергии, за исключением случая составления такого акта при выявлении бездоговорного потребления в период приостановления поставки электрической энергии по договору в связи с введением полного ограничения режима потребления электрической энергии, должны содержаться: данные: о лице, осуществляющем безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии; о способе и месте осуществления безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии; о приборах учета на момент составления акта; о дате предыдущей проверки приборов учета - в случае выявления безучетного потребления, дате предыдущей проверки технического состояния объектов электросетевого хозяйства в месте, где выявлено бездоговорное потребление электрической энергии, - в случае выявления бездоговорного потребления; объяснения лица, осуществляющего безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии, относительно выявленного факта; замечания к составленному акту (при их наличии).

Согласно материалам дела № 048/01/10-258/2019, в акте безучетного потребления № Н 64/18 от 09.08.2018 г., составленном в отношении потребителя ИП <...>, не указан способ осуществления безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии. Соответственно, установление факта безучетного потребления электроэнергии по данному акту, является неправомерным.

Основными положениями в целом предусмотрена возможность определения безучетного потребления договорным способом (то есть допускается диспозитивное правило) и не содержится императивного предписания применять при расчетах по формуле только 24 часа; следует также учитывать специфику такого технологического процесса как энергоснабжение: абонент должен располагать повышенными гарантиями при определении объемов безучетного потребления, поскольку в каждом конкретном случае потребление электроэнергии может происходить менее

24 часов в сутки.

В этой связи, учитывая, что при заключении договора стороны не отступили от нормы, предусмотрев в целом индивидуальное, но укладывающееся в правовое регулирование условие, то после заключения договора стороны должны соблюдать договорное условие так же, как и императивную норму.

В рассматриваемом случае следование такому порядку необходимо для соблюдения прав более слабой и зависимой стороны – абонента. Основными положениями предусмотрено (пункты 194, 195), что общее количество времени, в течении которого может осуществляться безучетное потребление, может составлять не более 8760 часов, однако данная норма не может быть истолкована как исключаящая возможность определения безучетного потребления в течение меньшего количества часов: приведенной нормой установлен лишь предельный лимит количества часов.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Таким образом, Комиссия Липецкого УФАС России делает вывод о том, что АО «ЛГЭК», занимая доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электроэнергии в географических границах г. Липецка, злоупотребило своим доминирующим положением путём ненадлежащего исполнения возложенных законодательством на данную организацию обязанностей по предварительному уведомлению проведения проверок приборов учета потребителей по их проведению, неправомерного установления факта безучетного потребления и расчета объема электроэнергии по нему, что привело к ущемлению (угрозе ущемления) прав заявителей, то есть к ущемлению интересов хозяйствующих субъектов в сфере предпринимательской деятельности.

23.07.2019 г. комиссией, в связи с установлением в действиях ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства, было принято заключение об обстоятельствах дела, копия которого была направлена лицам, участвующим в деле. Рассмотрение дела было отложено на 08.08.2019 г. в 14.10.

08.08.2019 г. в рассмотрении дела был объявлен перерыв до 09.08.2019 г. на 14.10.

В соответствии с п. 4 ст. 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной

форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Как следует из материалов, до окончания рассмотрения дела от АО «ЛГЭК» не поступало письменных возражений на заключение об обстоятельствах дела.

Каких-либо иных доводов в поддержку своей позиции по делу от ответчика также не поступало.

Из всего вышеизложенного следует, что действия АО «ЛГЭК», выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением путем ненадлежащего исполнения возложенных законодательством на сетевую организацию обязанностей по предварительному уведомлению о проведении проверок, неправомерного установления факта безучетного потребления и расчета объема электроэнергии по нему, приводят к ущемлению интересов ИП <...> и ООО «СУ-27 «Липецкстрой» в сфере предпринимательской деятельности и нарушают ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Оснований для прекращения рассмотрения дела № 048/01/10-258/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в соответствие со статьей 48 Закона о защите конкуренции комиссией Липецкого УФАС России не установлено.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать наличие нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях АО «Липецкая городская энергетическая компания» (398001, г. Липецк, пл. Петра Великого, д. 4-А), выразившихся в злоупотреблении доминирующим положением и ущемлением интересов ИП <...> и ООО «СУ-27 «Липецкстрой» в сфере предпринимательской деятельности путем ненадлежащего исполнения возложенных законодательством на сетевую организацию обязанностей по предварительному уведомлению о проведении проверок, неправомерного установления факта безучетного потребления и расчета объема электроэнергии по нему.

2. Выдать АО «Липецкая городская энергетическая компания» предписание

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы должностному лицу Липецкого УФАС России для решения вопроса о привлечении лиц виновных в нарушении антимонопольного законодательства к административной ответственности.

Председатель
К о м и с с и и

<...>

Члены Комиссии

<...>

>

<...>

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в установленном законом порядке.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.