

ОАО «Тываэнерго»

667001,  
Республика  
Тыва, г. Кызыл,  
ул. Рабочая, 4

МУП УК «Городские рынки»

667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул.  
Красноармейская, 135

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 04-06-08/58-10-15**

24 февраля 2016 года

г. Кызыл

*Резолютивная часть решения оглашена 11.02.2016 г.*

*В полном объеме решение изготовлено 24.02.2016 г.*

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии – Хаджиев Ф.А., руководитель Тывинского УФАС России;

Члены Комиссии: Ооржак Ш.А-Х., ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Орус-оол Е.А., специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

в присутствии исполняющего обязанности директора МУП УК «Городские рынки» Санчай Романа Ивановича, действующего на основании приказа № 3 от 11.01.2016 года, представителя ОАО «Тываэнерго» по доверенности № 00/221/40 от 11.08.2015 года Муромцева Романа Сергеевича,

рассмотрев материалы дела № 04-06-08/58-10-15, возбужденного в отношении Открытого акционерного общества «Тываэнерго» (далее – ОАО «Тываэнерго») (ИНН 1701029232, 667000, г. Кызыл, ул. Рабочая, д. 4), по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в нарушении порядка составления акта о безучетном потреблении электроэнергии от 19.03.2015 года б/н и неправомерного предъявления безучетного потребления электроэнергии МУП УК «Городские рынки», и руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

#### УСТАНОВИЛА:

В адрес Тывинского УФАС России 30.11.2015 года (вх. № 5611) поступило заявление Муниципального унитарного предприятия Управляющая компания «Городские рынки» (далее – МУП УК «Городские рынки») на действия Открытого акционерного общества «Тываэнерго» (далее – ОАО «Тываэнерго») в части неправомерного взимания денежных средств за бездоговорное потребление электроэнергии в торговом павильоне, расположенном по адресу: г. Кызыл, ул. Дружбы (с восточной стороны жилого дома № 1/2).

Согласно Акту б/н от 19.03.2015 года о неучтенном (бездоговорном) потреблении электроэнергии представителем ОАО «Тываэнерго» обнаружено нарушение норм, регулирующих сферу обращения электроэнергии, со стороны МУП УК «Городские рынки», выраженных в самовольном подключении к электрическим сетям ОАО «Тываэнерго» в отсутствие заключенного договора энергоснабжения с АО «Тываэнергосбыт».

Таким образом, представителем ОАО «Тываэнерго» выявлен факт бездоговорного потребления электроэнергии, о чем был составлен вышеуказанный Акт, согласно которому объем бездоговорного потребления составил 91 010 кВт\*ч.

Согласно Акту допуска приборов учета в эксплуатацию № 28 от 02.10.2014 года прибор учета Нева 303 ISO опломбирован инспектором сетевой организации Ондар М.К. в присутствии представителя МУП УК «Городские рынки» Монгуш Е.С. 02.10.2014 года.

В свою очередь, акт об осуществлении технологического присоединения № 192 объекта МУП УК «Городские рынки» составлен 26.03.2015 года.

Согласно информации, представленной представителем МУП УК «Городские рынки», о составлении Акта от 19.03.2016 года о бездоговорном потреблении законный представитель МУП УК «Городские рынки» уведомлен не был, в связи с чем был лишен права присутствовать на составлении данного Акта, более того, после составления Акта от 19.03.2015 года копию данного Акта сетевая организация в адрес МУП УК «Городские рынки» не направила.

Согласно информации, представленной АО «Тываэнергосбыт» 27.01.2016 года (вх. № 283), МУП УК «Городские рынки» обратилось в адрес гарантирующего поставщика с заявлением о заключении договора энергоснабжения торгового павильона, расположенного по адресу: г. Кызыл, ул. Дружбы (с восточной стороны

жилого дома № 1/2), 15.05.2015 года.

Согласно представленной АО «Тываэнергосбыт» 28.01.2016 года (вх. № 301) ведомости об объемах переданной потребителям (юридическим лицам) Заказчика электроэнергии и переданной в/из каждой ТСО электроэнергии за июнь 2015 года гарантирующий поставщик в июне 2015 года выставил МУП УК «Городские рынки» (по торговому павильону, расположенному с восточной стороны жилого дома по ул. Дружбы 1/2) в качестве предыдущих показаний прибора учета -1, а в качестве текущих - показания прибора учета – 13989, то есть гарантирующим поставщиком были взяты показания с момента допуска прибора учета в эксплуатацию, за фактически потребленную электроэнергию, в свою очередь, согласно Акту сверки взаимных расчетов потребитель своевременно оплатил выставленную сумму и задолженности перед АО «Тываэнергосбыт» не имеет.

Согласно решению Арбитражного суда Республики Тыва от 04.09.2015 года по делу № А 69-1151/2015, представленному в материалы настоящего дела, ОАО «Тываэнерго» обратилось с заявлением к МУП УК «Городские рынки» о взыскании неосновательного обогащения вследствие бездоговорного потребления электрической энергии и процентов в сумме 439 341, 34 рублей.

Указанным решением суда исковые требования ОАО «Тываэнерго» удовлетворены в полном объеме.

Явившийся на рассмотрение представитель Заявителя указал, что фактически бездоговорного потребления электроэнергии со стороны МУП УК «Городские рынки» не было, поскольку приборы учета надлежащим образом были допущены в эксплуатацию и после заключения договора энергоснабжения МУП УК «Городские рынки» намеревалось оплатить фактически потребленную электроэнергию по показаниям прибора учета. Более того, законный представитель МУП УК «Городские рынки» не был уведомлен о составлении акта о бездоговорном потреблении электроэнергии от 19.03.2015 года и не имел возможности присутствовать при составлении акта, копия акта о бездоговорном потреблении электроэнергии от 19.03.2015 года в адрес МУП УК «Городские рынки» сетевой организацией не направлялась, о выставленной задолженности за бездоговорное потребление электроэнергии МУП УК «Городские рынки» узнало лишь в результате возбужденного в отношении юридического лица исполнительного производства. Вместе с тем, представитель заявителя пояснил, что к акту не приложены доказательства того, что представителем сетевой организации была осуществлена проверка в отношении торгового киоска МУП УК «Городские рынки», поскольку на данной территории находится несколько торговых киосков.

В ходе рассмотрения дела представитель ОАО «Тываэнерго» по доверенности Муромцев Р.С. пояснил, что в связи с тем, что на данном объекте потребление электрической энергии осуществлялось в отсутствие заключенного договора энергоснабжения и надлежащего технологического присоединения к электрическим сетям, был составлен акт о бездоговорном потреблении электрической энергии, расчет объема бездоговорного потребления электроэнергии был произведен на основании формулы, указанной в приложении к Правилам № 442, кроме этого, решением Арбитражного суда Республики Тыва от 04.09.2015 года по делу № А 69-1151/2015 исковые требования ОАО «Тываэнерго» о взыскании с МУП УК «Городские рынки» неосновательного обогащения вследствие

безоговорочного потребления электрической энергии в размере 436 010, 70 рублей удовлетворены.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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.

Обязательным элементом состава нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, является специальный субъект – хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Сетевая организация, оказывающая услуги по передаче электроэнергии, является субъектом естественной монополии в силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.95 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», определяющей, что услуги по передаче электрической энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии со статьей 3 Закона об электроэнергетике территориальная сетевая организация - коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии, которая включает комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с требованиями технических регламентов.

Согласно пункта 4 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 N 861 потребителями услуг по передаче электрической энергии являются лица, владеющие на праве собственности или на ином законном основании энергопринимающими устройствами и (или) объектами электроэнергетики, технологически присоединенные в установленном порядке к электрической сети (в том числе опосредованно) субъекты оптового рынка электрической энергии, осуществляющие экспорт (импорт) электрической энергии, а также энергосбытовые организации и гарантирующие поставщики в интересах обслуживаемых ими потребителей электрической энергии.

Согласно справке из ЕГРЮЛ к основной экономической деятельности ОАО «Тываэнерго» относится передача электроэнергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих на праве собственности, с диапазоном напряжения 110 – 0,4кВ, к дополнительной относится распределение электрической энергии.

ОАО «Тываэнерго» согласно статье 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ

"Об электроэнергетике" (далее – Закон об электроэнергетике) является сетевой организацией и с 06.10.2000г. Постановлением Федеральной Энергетической комиссии Российской Федерации включено в реестр субъектов естественных монополий в топливно – энергетическом комплексе.

Кроме этого Приказом Красноярского УФАС России от 18.10.2001г. № 462 включено в Реестр хозяйствующих субъектов имеющих долю более 35 процентов на рынке снабжения электрической энергией (ОКДП 9440100) на территории Республики Тыва.

Таким образом, ОАО «Тываэнерго» является субъектом естественной монополии занимающим доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии на территории Республики Тыва. Для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением, то есть нарушения антимонопольного законодательства достаточно наличия или угрозы наступления любого из следующих последствий: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц (хозяйствующих субъектов).

Согласно [пункту 2](#) Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442 (далее – Правила № 442) "бездоговорное потребление электрической энергии" - самовольное подключение энергопринимающих устройств к объектам электросетевого хозяйства и (или) потребление электрической энергии в отсутствие заключенного в установленном порядке договора, обеспечивающего продажу электрической энергии (мощности) на розничных рынках, кроме случаев потребления электрической энергии в отсутствие такого договора в течение 2 месяцев с даты, установленной для принятия гарантирующим поставщиком на обслуживание потребителей.

В соответствии со статьей 192 Правил № 442 по факту выявленного безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии сетевой организацией составляется акт о неучтенном потреблении электрической энергии и не позднее 3 рабочих дней с даты его составления передается в адрес:

гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), обслуживающего потребителя, осуществившего безучетное потребление;

лица, осуществившего бездоговорное потребление.

Согласно статье 193 Правил функционирования розничных рынков электроэнергии в акте о неучтенном потреблении 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).

При составлении акта о неучтенном потреблении электрической энергии должен присутствовать потребитель, осуществляющий безучетное потребление (обслуживающий его гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация)), или лицо, осуществляющее бездоговорное потребление электрической энергии.

Следует обратить внимание на тот факт, что Акте ОАО «Тываэнерго» от 19.03.2015 года б/н о неучтенном (бездоговорном) потреблении электроэнергии в качестве лица, осуществляющего бездоговорное потребление указан директор МУП УК «Городские рынки» Чолдак А.В., однако, Акт в нарушение пункта 193 Правил № 442 составлен в отсутствие законного представителя МУП УК «Городские рынки», в присутствии продавца (как указано в Акте), являющегося неуполномоченным лицом.

Вместе с тем, законный представитель МУП УК «Городские рынки» был лишен возможности участвовать при составлении сетевой организацией Акта о бездоговорном потреблении электроэнергии, поскольку ОАО «Тываэнерго» не направило уведомление в адрес законного представителя МУП УК «Городские рынки» о возможности участия при составлении Акта о бездоговорном потреблении электроэнергии, более того, составив Акт о неучтенном (бездоговорном) потреблении электроэнергии от 19.03.2015 года, сетевая организация в нарушение пункта 192 Правил № 442 не направила копию данного Акта в адрес МУП УК «Городские рынки».

Таким образом, составление Акта сотрудником ОАО «Тываэнерго» без привлечения вопреки указанным выше нормам законного представителя МУП УК «Городские рынки» к участию в осуществлении проверки и составлению акта бездоговорного потребления, а после составления акта – не направление копии данного акта в адрес МУП УК «Городские рынки», позволяет усомниться в достоверности сведений о мощности токоприемников с учетом отсутствия таких данных в Акте.

На основании вышеизложенного, ОАО «Тываэнерго» в нарушение требований Правил № 442 составило акт бездоговорного потребления электроэнергии в отношении МУП УК «Городские рынки» в отсутствие законного представителя юридического лица, не пригласив и не уведомив его о дате и времени проведения проверки, а после составления Акта в нарушение требований Правил № 442 не направила копию Акта в адрес МУП УК «Городские рынки».

Более того, в материалах дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие о самовольном подключении энергопринимающих устройств МУП УК «Городские рынки» к электрическим сетям ОАО «Тываэнерго».

Ведомость об объемах переданной электроэнергии, представленная АО «Тываэнергосбыт» 28.01.2016 года (вх. № 301) подтверждает факт начисления гарантирующим поставщиком показаний прибора учета за фактически потребленную электроэнергию, начиная с момента допуска прибора учета в эксплуатацию.

Потребление электрической энергии в отсутствие заключенного договора электроснабжения с АО «Тываэнергосбыт», само по себе, при условии произведенного фактического технологического присоединения энергопринимающих устройств МУП УК «Городские рынки» к электрическим сетям ОАО «Тываэнерго» в надлежащем порядке, о чем свидетельствует акт допуска приборов учета в эксплуатацию № 28 от 02.10.2014 года, не является фактом бездоговорного потребления, так как процедура технологического присоединения, основанная на принципе однократности, фактически соблюдена.

Решение Арбитражного суда Республики Тыва от 04.09.2015 года по делу № А 69-1151/2015, представленное в материалы дела, согласно которому искивые требования ОАО «Тываэнерго» к МУП УК «Городские рынки» о взыскании неосновательного обогащения вследствие бездоговорного потребления электрической энергии и процентов в сумме 439 341, 34 рублей удовлетворены, не может рассматриваться в качестве судебного акта, имеющего преюдициальное значение для настоящего дела, поскольку в данном судебном акте судом не дана оценка Акту о неучтенном (бездоговорном) потреблении электрической энергии от 19.03.2015 года на соответствие требованиям законодательства Российской Федерации об электроэнергетике.

Таким образом, ОАО «Тываэнерго» в нарушение требований, установленных Правилами № 442, составило Акт о неучтенном (бездоговорном) потреблении электроэнергии от 19.03.2015 года в отношении потребителя МУП УК «Городские рынки» в отсутствие законного представителя юридического лица, а также составив Акт от 19.03.2015 года, сетевая организация в нарушение Правил № 442 не направила копию акта в адрес МУП УК «Городские рынки», тем самым ущемив законные интересы юридического лица.

На основании вышеизложенного, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/58-10-15 пришла к выводу о наличии в действиях ОАО «Тываэнерго» признаков нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части нарушения порядка составления акта о неучтенном (бездоговорном) потреблении электроэнергии от 19.03.2015 года б/н и неправомерного предъявления бездоговорного потребления электроэнергии МУП УК «Городские рынки».

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 2 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/58-10-15 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать Открытое акционерное общество «Тываэнерго» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части нарушения порядка составления акта о неучтенном (бездоговорном) потреблении электроэнергии от 19.03.2015 года б/н и неправомерном предъявлении бездоговорного потребления электроэнергии Муниципальному унитарному предприятию Управляющая компания «Городские рынки».

2. Выдать Открытому акционерному обществу «Тываэнерго» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела № 04-0608/58-10-15 уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для принятия решения и возбуждении административного производства.

Председатель Комиссии

\_\_\_\_\_

Ф.А. Хаджиев

Члены Комиссии

\_\_\_\_\_

Ш.А-Х. Ооржак

\_\_\_\_\_

Е.А. Орус-оол

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Республика Тыва.