

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 02 сентября 2016 г.

Решение изготовлено в полном объеме 30 сентября 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области (далее – Комиссия, Костромское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

Радаева М.В. – заместитель руководителя управления – начальник отдела антимонопольного контроля и информационного анализа Костромского УФАС России

члены Комиссии:

Дунаев И.В. – главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля и информационного анализа Костромского УФАС России;

Нахмуров С.А. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и информационного анализа Костромского УФАС России,

рассмотрев дело №04-28/1299 по признакам нарушения публичным акционерным обществом «Костромская сбытовая компания» (156000, г. Кострома, пр-т Мира, д. 37-39/28) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при определении объема оказанных услуг по передаче электрической энергии по договору, заключенному между публичным акционерным обществом «Костромская сбытовая компания» и публичным акционерным обществом «Межрегиональная распределительная сетевая компания Центра» №07-6/30(2009КС) от 05.02.2009 г.,

в присутствии на заседании:

от публичного акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Центра» – представитель <Б...> (по доверенности от 26.05.2016 г. №Д-КМ/27/61);

от публичного акционерного общества «Костромская сбытовая компания» – представитель <С...> (по доверенности от 01.01.2016 г. №07/09);

УСТАНОВИЛА:

Поводом для возбуждения данного дела о нарушении антимонопольного законодательства послужило перенаправленное прокуратурой города Костромы в адрес Костромского УФАС России заявление публичного акционерного

общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Центра» (далее – ПАО «МРСК Центра», Заявитель, Сетевая организация), поданное в отношении Публичного акционерного общества «Костромская сбытовая компания» (далее – ПАО «КСК», Общество, Гарантирующий поставщик), по факту неправомерного отказа Общества в принятии к расчетам допущенных в эксплуатацию общедомовых приборов учета электрической энергии в многоквартирных жилых домах (далее – МКЖД) города Костромы.

Как указано в заявлении ПАО «МРСК Центра» и подтверждено представленными в рамках рассмотрения настоящего дела документами, во исполнение требований частей 1, 2, 12 статьи 13 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» (далее – Закон №261-ФЗ), Заявитель в лице филиала «Костромаэнерго» своевременно, и, начиная с 20.03.2014 г., неоднократно направлял в адрес ПАО «КСК» акты проверки (замены) установленных в МКЖД общедомовых приборов учета электрической энергии, для принятия их и использования в расчетах. Однако, из 2284 МКЖД, оборудованных общедомовыми приборами учета электрической энергии, в адрес Филиала, в виде уведомлений о принятии к расчетам общедомовых приборов учета электрической энергии, установленных в МКЖД, от Общества поступили данные только по 274 МКЖД.

Кроме того, в письме от 10.10.2013 г. №03-2/1/10644 ПАО «КСК» указало на то, что, фактически, все расчеты производятся без учета показаний общедомовых приборов учета электрической энергии.

ПАО «МРСК Центра» считает, что, отказавшись принимать к расчетам имеющиеся в МКЖД города Костромы общедомовые приборы учета электрической энергии, Общество нарушает требования действующего законодательства Российской Федерации в сфере учета потребляемых энергетических ресурсов, ущемляет права и интересы граждан, которые вынуждены оплачивать коммунальную услугу по электроснабжению по нормативам энергоснабжения с повышающими коэффициентами при наличии общедомовых приборов учета, ввиду неприменения ПАО «КСК» фактического расхода электрической энергии, фиксируемого общедомовыми приборами учета электрической энергии при расчетах с гражданами, в связи с чем, действия Общества следует расценивать как нарушение антимонопольного законодательства.

В рамках рассмотрения указанного заявления ПАО «МРСК Центра» Костромским УФАС России были сделаны соответствующие запросы в адрес ПАО «КСК» и ПАО «МРСК Центра».

Так, на запрос Управления, Общество пояснило следующее.

С марта 2014 г. в адрес ПАО «КСК» филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» направляются копии актов проверки общедомовых (коллективных) приборов учета и копии актов допуска общедомовых (коллективных) приборов учета в эксплуатацию. Однако, по мнению Общества, у ПАО «КСК» отсутствуют правовые основания для принятия к коммерческим расчетам большинства общедомовых (коллективных) приборов учета в силу нарушения филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» норм действующего законодательства при составлении указанных актов.

В соответствии с пунктом 154 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 №442 (далее — Основные положения), лицо, составившее акт допуска прибора учета в эксплуатацию, обязано в течение 2 рабочих дней со дня проведения такой процедуры направить копии такого акта лицам из числа лиц, указанных в пункте 152 Основных положений, не явившимся для участия в процедуре допуска прибора учета в эксплуатацию. Однако, акты проверок приборов учета и акты допуска приборов учета в эксплуатацию направляются в адрес ОАО «Костромская сбытовая компания» с нарушением указанного срока.

В соответствии с пунктом 137 Основных положений приборы учета, показания которых используются при определении объемов потребления электрической энергии, за которые осуществляются расчеты на розничном рынке, должны соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации об обеспечении единства измерений, а также требованиям, установленным в разделе X Основных положений, в том числе по их классу точности, быть допущенными в эксплуатацию в установленном Основными положениями порядке, иметь неповрежденные контрольные пломбы и (или) знаки визуального контроля. Однако, в актах проверок приборов учета и в актах допуска приборов учета в эксплуатацию содержатся сведения о непригодности приборов учета электрической энергии к коммерческим расчетам, о нарушении пломбирочного материала, а также об иных нарушениях, при наличии которых невозможно сделать вывод о пригодности приборов учета к коммерческим расчетам.

В некоторых актах содержатся сведения о выдаче уведомлений на замену (поверку) измерительных трансформаторов тока. При этом в этих же актах содержатся выводы о пригодности приборов учета для осуществления расчетов за потребленную электрическую энергию.

Некоторые акты содержат сведения об истечении сроков государственной поверки измерительных трансформаторов тока.

Трансформаторы тока являются элементом измерительного комплекса. Неисправности, обнаруженные в трансформаторах тока, являющихся составной частью измерительного комплекса системы учета, следует расценивать как свидетельствующие о выходе из строя в целом измерительного комплекса.

Информация о замене (поверке) измерительных трансформаторов тока в адрес Гарантирующего поставщика не направляется.

В соответствии с пунктом 152 Основных положений при допуске в эксплуатацию общедомового (коллективного) прибора учета, установленного на границе раздела централизованных электрических сетей и внутридомовых инженерных систем многоквартирного дома в состав комиссии должен входить уполномоченный представитель исполнителя коммунальных услуг в лице управляющей организации, товарищества собственников жилья, жилищного кооператива и иного специализированного потребительского кооператива, а при непосредственном управлении собственниками помещений в многоквартирном доме – уполномоченный представитель лица, привлекаемого собственниками помещений в многоквартирном доме по договорам оказания услуг по содержанию и (или) выполнению работ по ремонту внутридомовых электрических

систем. Таким образом, при проведении процедуры допуска прибора учета в эксплуатацию необходимо выяснять вопрос о наличии у участников процедуры допуска соответствующих полномочий. При отсутствии указанных полномочий процедура допуска прибора учета в эксплуатацию не может быть признана соответствующей действующему законодательству.

Документы, подтверждающие полномочия представителей, участвовавших в проверках общедомовых (коллективных) приборов учета, результатами которых являлось принятие решения о пригодности приборов учета к коммерческим расчетам, в адрес ПАО «КСК» филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» не предоставляются.

ПАО «КСК» принимает к коммерческим расчетам коллективные (общедомовые) приборы учета, проверка и допуск которых в эксплуатацию осуществлены в соответствии с нормами действующего законодательства. При этом сведения о принятии коллективных (общедомовых) приборов учета к коммерческим расчетам направляются в адрес ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго».

Дополнительно Общество сообщило, что по состоянию на май 2015 г. по данным ПАО «КСК» всего в г. Кострома 2549 МКЖД, в отношении которых рассчитывается плата за электроэнергию на ОДН; из них принято на расчеты по показаниям общедомовых (коллективных) приборов учета 425 МКЖД.

На основании поступивших в рамках рассмотрения заявления ПАО «МРСК Центра» материалов и в виду наличия в действиях ПАО «КСК» признаков нарушения антимонопольного законодательства, Управлением было возбуждено дело №04-28/1299. Вменяемые Обществу признаки нарушения антимонопольного законодательства были квалифицированы по части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), и сформулированы в виде отказа в принятии к расчетам допущенных в эксплуатацию общедомовых приборов учета электрической энергии в многоквартирных жилых домах города Костромы.

Заявленные на этапе подачи заявления и поддерживаемые в самом начале его рассмотрения требования ПАО «МРСК Центра», в ходе настоящего дела, были уточнены. Дополнительно Заявителем были представлены сведения и документы, подтверждающие ущемление прав и законных интересов ПАО «МРСК Центра» в сфере предпринимательской деятельности, что выражалось в существенном снижении прибыли, полученной в рамках оказываемых Обществу услуг по передаче электрической энергии.

По результатам рассмотрения представленных в дело доказательств, Комиссия установила в действиях ПАО «КСК» наличие признаков нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при определении объема оказанных услуг по передаче электрической энергии по договору, заключенному между ПАО «КСК» и ПАО «МРСК Центра» №07-6/30(2009КС) от 05.02.2009 г.

Комиссия, рассмотрев имеющиеся в деле №04-28/1299 материалы, информацию, документы, пришла к следующим выводам.

В силу части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции целями данного Закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В части 1 статьи 3 названного Закона указано, что указанный Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Согласно части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции к полномочиям антимонопольного органа относится, в том числе возбуждение и рассмотрение дел о нарушениях антимонопольного законодательства; выдача в случаях, указанных в данном Федеральном законе, хозяйствующим субъектам обязательных для исполнения предписаний о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и (или) согласованных действий хозяйствующих субъектов и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, о прекращении нарушения правил недискриминационного доступа к товарам, о прекращении недобросовестной конкуренции, о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, в том числе об обеспечении в установленном федеральным законом или иными нормативными правовыми актами порядке доступа к производственным мощностям.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона 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, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования (пункт 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции).

В пункте 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» разъяснено, что арбитражным судам следует обратить внимание на то, что исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для

квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Также надлежит иметь в виду, что суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции установлено, что доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Согласно пункту 1 части 1 указанной статьи Закона доминирующим также признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

В соответствии с пунктом 3.2 Устава ПАО «КСК», утвержденного Протоколом общего собрания акционеров Компании от 26.06.2015 г. №19, одним из видов деятельности ПАО «КСК» является реализация (продажа) электрической энергии на оптовом и розничных рынках электрической энергии (мощности) потребителям (в том числе гражданам).

Указанные услуги предоставляются Обществом на основании тарифов, установленных для нее исполнительным органом государственной власти Костромской области в области государственного регулирования цен (тарифов).

Согласно пункту 198 Основных положений гарантирующими поставщиками со дня вступления в силу настоящего документа являются организации, которые на эту дату имеют присвоенный им в установленном законодательством Российской

Федерации об электроэнергетике порядке статус гарантирующего поставщика.

В соответствии с постановлением Региональной службы по тарифам администрации Костромской области от 23.10.2006 г. №06/51 «О присвоении статуса гарантирующего поставщика и согласовании границ зон деятельности гарантирующего поставщика» ПАО «КСК», как хозяйствующему субъекту, осуществляющему деятельность в сфере услуг по розничной реализации электрической энергии, на основании статьи 3 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике», присвоен статус гарантирующего поставщика электрической энергии на территории Костромской области.

По результатам анализа конкуренции на розничном рынке электрической энергии (мощности) на территории Костромской области за 2015 год аналитическим отчетом от 09.03.2016 г. №442/10 установлено, что гарантирующий поставщик ПАО «КСК» занимает доминирующее положение на розничном рынке по купле-продаже (поставке) электрической энергии (мощности) конечному потребителю в административных границах Костромской области, за исключением зоны деятельности ООО «Русэнергосбыт» и ОАО «Оборонэнергосбыт», с долей участия 74,73%.

Согласно аналитического отчета по результатам анализа конкуренции на розничном рынке электрической энергии (мощности) на территории Костромской области за 2014 год, ПАО «КСК» занимало доминирующее положение на вышеуказанном рынке с размером доли 96%, в тех же границах рынка.

Кроме того, в соответствии с информацией «Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов» ПАО «КСК», состояло в указанном реестре, как хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на рынке розничной реализации электрической энергии на территории Костромской области (приказ Костромского УФАС России от 17.08.2005 г. №92).

Из материалов дела №04-28/1299 следует, что не принимаемые к расчетам Обществом акты проверки (замены) установленных в МКЖД г. Костромы общедомовых приборов учета электрической энергии, составлены в отношении конкретных потребителей – управляющих компаний г. Костромы. Учитывая, что управляемые ими МКЖД расположены на территории г. Костромы, входящим в границы Костромской области, то соответственно географическими границами товарного рынка (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) конечному потребителю в административных границах Костромской области, за исключением зоны деятельности ООО «Русэнергосбыт» и ОАО «Оборонэнергосбыт»), следует считать административные границы муниципального образования в лице указанного городского округа город Кострома, в составе административных границ Костромской области, за исключением зоны деятельности ООО «Русэнергосбыт» и ОАО «Оборонэнергосбыт».

Следовательно, в силу пункта 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, ПАО «КСК» занимает доминирующее положение на рынке розничной реализации электрической энергии на территории Костромской области, в связи с чем на ПАО

«КСК», в виду установленного статуса, распространяются ограничения, предусмотренные статьей 10 Закона о защите конкуренции.

Федеральный закон от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике) устанавливает правовые основы экономических отношений в сфере электроэнергетики, определяет полномочия органов государственной власти на регулирование этих отношений, основные права и обязанности субъектов электроэнергетики при осуществлении деятельности в сфере электроэнергетики (в том числе производства в режиме комбинированной выработки электрической и тепловой энергии) и потребителей электрической энергии.

Согласно абзацу 5 статьи 3 Закона об электроэнергетике субъектами электроэнергетики являются лица, осуществляющие деятельность в сфере электроэнергетики, в том числе производство электрической, тепловой энергии и мощности, приобретение и продажу электрической энергии и мощности, энергоснабжение потребителей, оказание услуг по передаче электрической энергии, оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике, сбыт электрической энергии (мощности), организацию купли-продажи электрической энергии и мощности.

В соответствии с абзацем 29 статьи 3 Закона об электроэнергетике гарантирующий поставщик электрической энергии – коммерческая организация, обязанная в соответствии с Законом об электроэнергетике или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электрической энергии с любым обратившимся к ней потребителем электрической энергии либо с лицом, действующим от имени и в интересах потребителя электрической энергии и желающим приобрести электрическую энергию.

Территориальная сетевая организация – коммерческая организация, которая оказывает услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети, а в случаях, установленных Законом об электроэнергетике, - с использованием объектов электросетевого хозяйства или части указанных объектов, входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть, и которая соответствует утвержденным Правительством Российской Федерации критериям отнесения владельцев объектов электросетевого хозяйства к территориальным сетевым организациям (абзац 31 статьи 3 Закона об электроэнергетике).

В соответствии с абзацем 12 статьи 3 Закона об электроэнергетике услуги по передаче электрической энергии – комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, которые обеспечивают передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с обязательными требованиями и совершение которых может осуществляться с учетом особенностей, установленных пунктом 11 статьи 8 Закона об электроэнергетике.

В силу абзаца 6 статьи 3 Закона об электроэнергетике потребителями электрической энергии являются лица, приобретающие электрическую энергию для собственных бытовых и (или) производственных нужд.

Согласно абзацу 10 статьи 3 Закона об электроэнергетике розничные рынки электрической энергии – сфера обращения электрической энергии вне оптового рынка с участием потребителей электрической энергии.

Основы организации розничных рынков электрической энергии нашли свое закрепление в статье 37 Закона об электроэнергетике.

Так, в соответствии с пунктом 1 указанной статьи субъектами розничных рынков являются:

- потребители электрической энергии;
- поставщики электрической энергии (энергосбытовые организации, гарантирующие поставщики, производители электрической энергии, не имеющие права на участие в оптовом рынке в соответствии со статьей 35 Закона об электроэнергетике);
- территориальные сетевые организации, осуществляющие услуги по передаче электрической энергии;
- субъекты оперативно-диспетчерского управления в электроэнергетике, осуществляющие указанное управление на уровне розничных рынков.

В случае, если поставщиком электрической энергии по договору купли-продажи электрической энергии выступает гарантирующий поставщик, заключение такого договора с обратившимся к нему физическим или юридическим лицом в отношении энергопринимающих устройств, расположенных в зоне деятельности гарантирующего поставщика, является обязательным для гарантирующего поставщика (пункт 2 статьи 37 Закона об электроэнергетике).

В силу пункта 4 статьи 37 Закона об электроэнергетике отношения по договору энергоснабжения регулируются утверждаемыми Правительством Российской Федерации Основными положениями в той части, в которой ГК РФ допускает принятие нормативных правовых актов, регулирующих отношения по договору энергоснабжения. Не допускается принятие иных нормативных правовых актов, регулирующих отношения по договору энергоснабжения.

В соответствии с пунктом 1 Основных положений Основные положения устанавливают правовые основы функционирования розничных рынков электрической энергии.

Потребители (покупатели), участвующие в сфере обращения электрической энергии на розничных рынках, вправе приобретать электрическую энергию в порядке, определенном Основными положениями, у гарантирующих поставщиков, энергосбытовых (энергоснабжающих) организаций, производителей электрической энергии (мощности) на розничных рынках (абзац 1 пункта 6 Основных положений).

Согласно пункту 27 Основных положений электрическая энергия (мощность) реализуется на розничных рынках на основании следующих видов договоров, обеспечивающих продажу электрической энергии (мощности):

- договор энергоснабжения;

- договор купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности).

В соответствии с пунктом 28 Основных положений по договору энергоснабжения гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности), а также самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, а потребитель (покупатель) обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги. Договор энергоснабжения, заключаемый с гарантирующим поставщиком, является публичным, в силу чего к нему применимы правила, предусмотренные статьей 426 ГК РФ.

Из обстоятельств настоящего дела следует, что поставка электрической энергии в 2014-2015 гг. в указанные в заявлении МКЖД г. Костромы осуществлялась, о чем свидетельствуют представленные в материалы дела документы, и стороны – участники по делу данного факта не отрицают.

Часть указанных в заявлении ПАО «МРСК Центра» МКЖД находятся в управлении управляющих организаций. Между ПАО «КСК» и данными организациями (управляющими компаниями) имеются заключенные договора энергоснабжения: №03-3/4-110 от 01.01.2016 г. с обществом с ограниченной ответственностью «Управляющая компания Градская»; №03-3/19/3 от 17.02.2015 г. с обществом с ограниченной ответственностью «УК «Жилсервис»; №03-3/19/15 от 01.03.2016 г. с обществом с ограниченной ответственностью «Управляющая компания Жилищно-эксплуатационное ремонтно-строительное управление №2»; №03-3/4-106 от 01.11.2015 г. с закрытым акционерным обществом «Ивановская тепловая блок-станция»; №03-3/4-112 от 01.02.2016 г. с обществом с ограниченной ответственностью «Кострома-сервис»; №03-3/4-102 от 04.09.2015 г. с обществом с ограниченной ответственностью «Управляющая компания «Костромской дом»; №03-3/19/17 от 01.03.2016 г. с обществом с ограниченной ответственностью «Управляющая компания Новая Эра»; №03-3/19-8 от 01.04.2015 г. с обществом с ограниченной ответственностью Управляющая компания «Ремжилстрой+»; №03-3/4-114 от 01.02.2016 г. с обществом с ограниченной ответственностью «Управляющая компания «Кострома»; №03-3/19/1 б/д с обществом с ограниченной ответственностью Управляющая компания «Юбилейный 2007»; №6064313 от 01.05.2015 г. с обществом с ограниченной ответственностью «ЖКХ-сервис»; №6064328 от 12.05.2015 г. с муниципальным унитарным предприятием г. Костромы «Городская управляющая компания»). Указанные договоры заключены для целей предоставления собственникам (пользователям) жилых и нежилых помещений коммунальной услуги по электроснабжению.

Так, в частности, для указанных выше целей между ПАО «КСК» и обществом с ограниченной ответственностью Управляющая компания «Ремжилстрой+» (далее – ООО УК «Ремжилстрой+») был заключен договор энергоснабжения от 01.04.2015 г. №03-3/19-8 в отношении МКЖД, находящихся по адресам: г. Кострома, ул. Шагова, д. 179; г. Кострома, ул. Шагова, д. 199.

Согласно пункту 7 Основных положений субъекты электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в том числе гарантирующие поставщики, энергосбытовые (энергоснабжающие) организации, сетевые организации, системный оператор и субъекты оперативно-

диспетчерского управления в технологически изолированных территориальных электроэнергетических системах, а также производители электрической энергии (мощности), в ходе исполнения своих обязательств по заключаемым ими на оптовом рынке и розничных рынках договорам совместными действиями обеспечивают на розничных рынках надежность снабжения потребителей и качество электрической энергии. Требования к надежности энергоснабжения и качеству электрической энергии устанавливаются в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Гарантии надежного обеспечения потребителей электрической энергией нашли свое закрепление в статье 38 Закона об электроэнергетике.

В силу пункта 5 обозначенной выше нормы в отношении любого обратившегося потребителя гарантирующий поставщик обязан самостоятельно урегулировать отношения, связанные с оперативно-диспетчерским управлением, приобретением и передачей электрической энергии обслуживаемым им потребителям, с иными осуществляющими указанные виды деятельности организациями.

Данная гарантия была отражена в Правилах функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 №530, а затем, ввиду утраты Ими юридической силы, получила развитие в Основных положениях.

Так, в соответствии с абзацем 5 пункта 28 Основных положений для надлежащего исполнения договора энергоснабжения гарантирующий поставщик обязан в порядке, установленном Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 г. №861 (далее – Правила недискриминационного доступа), урегулировать отношения, связанные с передачей электрической энергии, путем заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии с сетевой организацией.

Согласно положениями заключенного между ПАО «КСК» и ООО УК «Ремжилстрой+» договора (договор энергоснабжения от 01.04.2015 г. №03-3/19-8), предметом которого выступает продажа электрической энергии (мощности), оказание через привлеченных третьих лиц услуг по передаче электрической энергии и иных услуг, неразрывно связанных с процессом снабжения электрической энергией (мощностью) потребителей, при этом Общество заключает в интересах ООО УК «Ремжилстрой+» договоры оказания услуг по передаче электрической энергии, по оперативно-диспетчерскому управлению, а также иные необходимые договоры. Порядок передачи указанной электрической энергии и расчетов за оказанные услуги, определен условиями заключенного ПАО «КСК» и ПАО «МРСК Центра» договора от 05.02.2009 г. №07-6/30 (2009) КС (раздел 7 договора).

В силу пункта 2 статьи 26 Закона об электроэнергетике оказание услуг по передаче электрической энергии осуществляется на основании договора возмездного оказания услуг. Договор оказания этих услуг является публичным, в связи с чем, к нему применимы правила, предусмотренные статьей 426 ГК РФ.

Материалами дела установлено, ПАО «КСК», выступающее стороной по договору об оказании услуг по передаче электрической энергии от 05.02.2009 г. №07-6/30

(2009) КС, является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение, поэтому рассматриваемые действия Общества попадают под антимонопольное регулирование и контроль.

Согласно пункту 13 Правил недискриминационного доступа, порядок определения размера обязательств потребителя услуг по оплате услуг по передаче электрической энергии в соответствии с пунктом 15(1) настоящих Правил недискриминационного доступа относится к существенным условиям договора оказания услуг по передаче электрической энергии и включает в себя:

- сведения об объеме электрической энергии (мощности), используемом для определения размера обязательств, или порядок определения такого объема;
- порядок расчета стоимости услуг сетевой организации по передаче электрической энергии.

Пунктом 15(1) Правил недискриминационного доступа определено, что обязательства потребителя услуг определяются в размере стоимости оказанных услуг, установленном в соответствии с настоящим пунктом.

Стоимость услуг по передаче электрической энергии определяется исходя из тарифа на услуги по передаче электрической энергии, определяемого в соответствии с разделом V Правил недискриминационного доступа, и объема (объемов) оказанных услуг по передаче электрической энергии.

При этом определение обязательств гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), действующего в интересах обслуживаемых им по договорам энергоснабжения потребителей электрической энергии (мощности), по оплате им услуг по передаче электрической энергии, осуществляется в соответствии с требованиями настоящего пункта в отношении каждого уровня напряжения по совокупности точек поставки каждого из обслуживаемых им потребителей электрической энергии (мощности) (за исключением населения и приравненных к нему категорий потребителей), соответствующих энергопринимающему устройству (совокупности энергопринимающих устройств) исходя из варианта цены (тарифа), применяемого в отношении соответствующего потребителя электрической энергии (мощности) в соответствии с Основами ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, и объема услуг по передаче электрической энергии, оплачиваемых потребителем электрической энергии (мощности), определенного в порядке, предусмотренном пунктом 15(1) Правил недискриминационного доступа (абзац 11 пункта 15(1) Правил недискриминационного доступа). При этом законодатель определил, что сетевая организация не вправе требовать применения иного способа определения обязательств по оплате услуг по передаче электрической энергии гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации).

Во исполнение требований действовавшего на тот момент и действующего в настоящее время законодательства между ПАО «КСК» и ПАО «МРСК Центра» был заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии от 05.02.2009 №07-6/30 (2009) КС (далее – Договор).

Согласно пункту 2.1. Договора Исполнитель (ПАО «МРСК Центра») обязуется оказывать Заказчику (ПАО «КСК») услуги по передаче электрической энергии посредством осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих Исполнителю (ПАО «МРСК Центра») на праве собственности или ином установленном федеральным законом основании, а так же через сети ТСО, Заказчик (ПАО «КСК») обязуется оплачивать услуги Исполнителя (ПАО «МРСК Центра») в порядке, установленном Договором.

Стоимость услуг Исполнителя (ПАО «МРСК Центра») по передаче определяется как: произведение объема переданной Покупателям Заказчика (ПАО «КСК») электроэнергии на соответствующем уровне напряжения на установленный органом исполнительной власти в области государственного регулирования одноставочный тариф за вычетом из полученного результата стоимости потерь, учтенных в ценах на электроэнергию на оптовом рынке электроэнергии, отнесенной на Заказчика (ПАО «КСК») пропорционально его доле в объеме электроэнергии, отпущенной из сетей Исполнителя (ПАО «МРСК Центра») (пункт 7.6. Договора).

Постановлением Правительства Российской Федерации «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» от 07.03.1995 г. №239 (далее – постановление Правительства № 239) утверждены перечни отдельных видов продукции производственно-технического обеспечения, товаров народного потребления и услуг, в отношении которых осуществляется государственное регулирование цен (тарифов). В силу абзаца 3 постановления Правительства №239 услуги по передаче электрической энергии отнесены к перечню продукции производственно-технического назначения, товаров народного потребления и услуг, на которые государственное регулирование цен (тарифов) на внутреннем рынке Российской Федерации осуществляют Правительство Российской Федерации и федеральные органы исполнительной власти.

Принципы и методы государственного регулирования и контроля в электроэнергетике закреплены в статье 20 Закона об электроэнергетике.

Так, одним из указанных принципов является обеспечение недискриминационного доступа к услугам субъектов естественных монополий в электроэнергетике и услугам организаций коммерческой инфраструктуры оптового рынка (пункт 1 статьи 20 Закона об электроэнергетике).

В соответствии с пунктом 2 статьи 20 Закона об электроэнергетике к методам государственного регулирования и контроля отнесены:

- государственное регулирование и государственный контроль (надзор) в отнесенных законодательством Российской Федерации к сферам деятельности субъектов естественных монополий сферах электроэнергетики, осуществляемые в соответствии с законодательством о естественных монополиях, в том числе регулирование инвестиционной деятельности субъектов естественных монополий в электроэнергетике;
- государственное регулирование цен (тарифов) на отдельные виды продукции

(услуг), перечень которых определяется федеральными законами и государственный контроль (надзор) за регулируемым государством ценами (тарифами) в электроэнергетике.

В силу пункта 1.1. статьи 23.2. Закона об электроэнергетике деятельность по оказанию услуг по передаче электрической энергии осуществляется в условиях естественной монополии и регулируется в соответствии с законодательством о естественных монополиях, Законом об электроэнергетике и другими федеральными законами.

Согласно абзацу 7 пункта 4 статьи 23.1. Закона об электроэнергетике цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, а также предельные (минимальный и (или) максимальный) уровни таких цен (тарифов) подлежат государственному регулированию на оптовом и (или) на розничных рынках.

В соответствии с пунктом 1 статьи 23 Закона об электроэнергетике государственное регулирование цен (тарифов), надбавок осуществляется в порядке, установленном основами ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике и правилами государственного регулирования (пересмотра, применения) цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденными Правительством Российской Федерации. При этом регулируемые цены (тарифы), надбавки могут устанавливаться как в числовом выражении, так и в виде формул или порядка определения таких цен (тарифов) и надбавок.

Основы ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 №1178 (далее – Основы ценообразования), определяют основные принципы и методы регулирования цен (тарифов) в электроэнергетике.

Установление регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике осуществляется регулирующими органами в соответствии с целями и принципами государственного регулирования, предусмотренными Законом об электроэнергетике и нормативными правовыми актами, в том числе устанавливающими правила функционирования оптового и розничных рынков (пункт 4 Основ ценообразования).

Согласно пункту 5 Основ ценообразования регулирование цен (тарифов) основывается на принципе обязательности ведения раздельного учета организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности, объема продукции (услуг), доходов и расходов на производство, передачу, сбыт электрической энергии и технологическое присоединение к электрическим сетям.

В силу пункта 6 Основ ценообразования субъекты электроэнергетики предоставляют для целей государственного регулирования цен (тарифов) данные раздельного учета (в том числе первичного бухгалтерского учета) активов продукции, доходов и расходов в том числе по следующим видам деятельности в сфере электроэнергетики:

- передача электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или на ином законном основании территориальным сетевым

организациям (в том числе эксплуатация объектов электросетевого хозяйства), с разбивкой по субъектам Российской Федерации, в случае если организация осуществляет регулируемую деятельность на территории более одного субъекта Российской Федерации;

- реализация (сбыт) электрической энергии, с разбивкой по субъектам Российской Федерации, в случае если организация осуществляет регулируемую деятельность на территории более одного субъекта Российской Федерации, а также с выделением расходов на обеспечение реализации (сбыта) в объемах потребления электрической энергии населением и (или) приравненными к нему категориями потребителей в рамках и сверх социальной нормы потребления, а также иными категориями потребителей.

В соответствии с абзацем 6 пункта 63 Основ ценообразования органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов в соответствии с методическими указаниями, утверждаемыми Федеральной антимонопольной службой, устанавливают цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям, на очередной финансовый год на розничном рынке.

Так, расчет за оказанные услуги по передаче электрической энергии по сетям Исполнителя (ПАО «МРСК Центра») производится по одноставочному тарифу, утвержденному постановлением Департамента топливно-энергетического комплекса и тарифной политики Костромской области от 29.12.2008 №08/129 (пункт 4.1. Договора).

В соответствии с пунктом 4.3. Договора действующие на момент заключения Договора тарифы могут изменяться в соответствии с постановлениями Департамента топливно-энергетического комплекса и тарифной политики Костромской области в период действия Договора, что не влечет за собой необходимости внесения в него изменений. Тарифы вводятся в действие со дня указанного в постановлении топливно-энергетического комплекса и тарифной политики Костромской области.

Согласно части 1 статьи 13 Закона №261-ФЗ производимые, передаваемые, потребляемые энергетические ресурсы подлежат обязательному учету с применением приборов учета используемых энергетических ресурсов. Расчеты за энергетические ресурсы должны осуществляться на основании данных о количественном значении энергетических ресурсов, произведенных, переданных, потребленных, определенных при помощи приборов учета используемых энергетических ресурсов.

В соответствии с частью 2 статьи 13 Закона №261-ФЗ установленные в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации приборы учета используемых энергетических ресурсов должны быть введены в эксплуатацию не позднее месяца, следующего за датой их установки, и их применение должно начаться при осуществлении расчетов за энергетические ресурсы не позднее первого числа месяца, следующего за месяцем ввода этих приборов учета в эксплуатацию. Расчеты за энергетические ресурсы могут осуществляться без учета данных, полученных при помощи установленных и

введенных в эксплуатацию приборов учета используемых энергетических ресурсов, по договору поставки, договору купли-продажи энергетических ресурсов, включающим в себя условия энергосервисного договора (контракта). До установки приборов учета используемых энергетических ресурсов, а также при выходе из строя, утрате или по истечении срока эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов расчеты за энергетические ресурсы должны осуществляться с применением расчетных способов определения количества энергетических ресурсов, установленных в соответствии с законодательством Российской Федерации. При этом указанные расчетные способы должны определять количество энергетических ресурсов таким образом, чтобы стимулировать покупателей энергетических ресурсов к осуществлению расчетов на основании данных об их количественном значении, определенных при помощи приборов учета используемых энергетических ресурсов.

Пункт 136 Основных положений практически дублирует положения Закона №261-ФЗ, говоря о том, что 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 разделе X Основных положений приборов учета электрической энергии, в том числе включенных в состав измерительных комплексов, систем учета;
- при отсутствии приборов учета и в определенных в разделе X Основных положений случаях – путем применения расчетных способов, предусмотренных Основными положениями и приложением №3 к Основным положениям.

Таким образом, метод расчета объема обязательств по энергоснабжению, при котором используются приборы учета, законодателем признается приоритетным.

Согласно пункту 5.2. Договора ежемесячно в порядке, определенном Сторонами в Приложении №8 к Договору, Исполнитель (ПАО «МРСК Центра») определяет объемы переданной по Договору электроэнергии.

В соответствии с пунктом 2 Приложения №8 к Договору Исполнитель (ПАО «МРСК Центра») по окончании каждого расчетного периода определяет объемы переданной по Договору (поставленной Покупателям Заказчика (ПАО «КСК»)) электроэнергии на основании:

- показаний приборов учета, полученных от Покупателей или снятых Исполнителем (ПАО «МРСК Центра») (порядок передачи показаний Покупателем Исполнителю (ПАО «МРСК Центра») или снятия показаний Исполнителем (ПАО «МРСК Центра») определяются условиями договоров между Заказчиком (ПАО «КСК») и покупателем);
- расчетных способов, применяемых в случаях отсутствия у Покупателя прибора учета, выхода из строя расчетного прибора учета, недопуска Исполнителя (ПАО «МРСК Центра») к приборам учета или непредставления Исполнителю (ПАО «МРСК Центра») показаний прибора учета;
- объемов электроэнергии, рассчитанных на основании актов о неучтенном

потреблении. Полученные данные об объемах переданной по Договору (поставленной Покупателям Заказчика (ПАО «КСК»)) электроэнергии Исполнитель (ПАО «МРСК Центра») включает в прилагаемую к акту приема – передачи оказанных услуг по Договору ведомость.

В силу пункта 150 Основных положений в случае невыполнения собственником энергопринимающих устройств, в том числе собственниками многоквартирных домов, жилых домов и помещений в многоквартирных домах, объектов по производству электрической энергии (мощности), объектов электросетевого хозяйства обязанности по их оснащению приборами учета в сроки, установленные статьей 13 Закона №261-ФЗ, действия по их оснащению приборами учета обязана осуществить сетевая организация, объекты электросетевого хозяйства которой имеют непосредственное или опосредованное присоединение к таким энергопринимающим устройствам, объектам по производству электрической энергии (мощности), объектам электросетевого хозяйства. При этом такая сетевая организация осуществляет действия по оснащению приборами учета энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности), объектов электросетевого хозяйства), опосредованно присоединенных к объектам электросетевого хозяйства такой сетевой организации по согласованию с лицом, которое владеет на праве собственности или ином законном основании объектами, к которым непосредственно присоединены такие энергопринимающие устройства (объекты по производству электрической энергии (мощности), объекты электросетевого хозяйства).

Частью 12 статьи 13 Закона №261-ФЗ на организации, которые осуществляют снабжение водой, природным газом, тепловой энергией, электрической энергией или их передачу и сети инженерно-технического обеспечения которых имеют непосредственное присоединение к сетям, входящим в состав инженерно-технического оборудования объектов, подлежащих в соответствии с требованиями статьи 13 Закона №261-ФЗ оснащению приборами учета используемых энергетических ресурсов, возложена обязанность в срок до 01 июля 2013 г. совершить действия по оснащению приборами учета используемых энергетических ресурсов, снабжение которыми и передачу которых указанные организации осуществляют, объектов, предусмотренных частями 5 и 6 статьи 13 Закона №261-ФЗ (жилых домов и многоквартирных жилых домов), инженерно-техническое оборудование которых непосредственно присоединено к принадлежащим им сетям инженерно-технического обеспечения и которые в нарушение требований частей 3-6.1. статьи 13 Закона №261-ФЗ не были оснащены приборами учета используемых энергетических ресурсов в установленный срок.

Во исполнение требований Закона №261-ФЗ и Основных положений ПАО «МРСК Центра» в лице филиала «Костромаэнерго» были проведены соответствующие мероприятия по энергосбережению и повышению энергетической эффективности.

В соответствии с пунктом 189 Основных положений сетевая организация передает до 10-го числа месяца, следующего за расчетным периодом, соответствующему гарантирующему поставщику способом, позволяющим подтвердить факт получения, информацию об объеме потребления электрической энергии, объеме оказанных услуг по передаче электрической энергии, объеме безучетного потребления электрической энергии, объеме электрической энергии (мощности), подлежащей покупке сетевой организацией в целях компенсации фактических

потерь электрической энергии, за этот расчетный период.

В рамках реализации установленной пунктом 189 Основных положений обязанности по формированию объема оказанных услуг по передаче электрической энергии Сетевой организацией были составлены Акт допуска прибора учета в эксплуатацию от 22.10.2015 №(Ю)/P1/015368 в отношении МКЖД №179 по ул. Шагова г. Костромы и Акт проверки приборов учета от 01.07.2015 №(Ю)/P1/107752 в отношении МКЖД №199 по ул. Шагова г. Костромы. Письмами от 26.10.2015 №МРСК-КМ/4-2/6590 и от 02.07.2015 №МРСК-КМ/4-2/3678 соответственно ПАО «МРСК Центра» направило в адрес ПАО «КСК» вышеуказанные акты.

Каких-либо оснований для непринятия к расчетам за потребленную электрическую энергию в рамках заключенных с указанными выше управляющими компаниями договоров энергоснабжения и за оказанные услуги по передаче электрической энергии в рамках заключенного с ПАО «МРСК Центра» договора оказания услуг по передаче электрической энергии показаний общедомовых приборов учета, установленных в МКЖД города Костромы, находящихся под управлением управляющих организаций, у ПАО «КСК» не имелось, как и соответствующих причин для того, чтобы производить расчеты за оказанные услуги в отношении рассматриваемых МКЖД, имеющих установленные общедомовые приборы учета электрической энергии, с применением соответствующего норматива, то есть, в нарушение установленного Основными положениями для таких случаев порядка.

Следовательно, производство ПАО «КСК» расчетов с ПАО «МРСК Центра» за оказанные в рамках договора №07-6/30 (2009) КС от 05.02.2009 г. услуги, без учета показаний общедомовых приборов учета электрической энергии, установленных в МКЖД, является нарушением установленного порядка ценообразования.

Оценка представленных в материалы дела доказательств показала, что определение объема и стоимости поставленной электрической энергии, осуществлялась не на основании показаний общедомовых приборов учета, которыми были оборудованы многоквартирные дома.

При том, как неоднократные попытки ПАО «МРСК Центра» урегулировать вопрос с ПАО «КСК» о включении дополнительных точек поставки электрической энергии в договор №07-6/30 (2009) КС от 05.02.2009 г., остались безрезультатными.

В свою же очередь, представленные в материалы объяснения Общества со ссылкой на положения Основных положений, не раскрыли оснований, позволявших ПАО «КСК» не принять направленные в его адрес акты и, соответственно, сами приборы учета, к расчетам.

В соответствии с предметом и условиями договора энергоснабжения, заключенного в отношении вышеуказанных точек поставки, договор заключается в целях оказания коммунальной услуги электроснабжения, в рамках которых, ПАО «КСК», как гарантирующий поставщик, обязуется осуществить продажу электрической энергии и через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и иные услуги, неразрывно связанные с процессом снабжения электрической энергией. Расчет объемов электрической энергии выполнять исходя из показаний общедомовых и индивидуальных (квартирных) приборов учета, расчетных способов и нормативов потребления в порядке, предусмотренном нормативно-правовыми актами.

Порядок урегулирования взаимоотношений ПАО «КСК» и ПАО «МРСК Центра», привлекаемого к процессу оказания Обществом услуг по вышеприведенному договору (и аналогичных ему), урегулирован заключенным между сторонами договором №07-6/30 (2009) КС от 05.02.2009 г., который также не предусматривает аналогичных рассматриваемым в действиях ПАО «КСК», оснований по непринятию к расчетам общедомовых приборов учета электрической энергии.

Имеющиеся в рассмотренных материалах информация (сведения), в частности данные в отношении МКЖД, расположенных по адресам: г. Кострома, ул. Шагова, д. 179; г. Кострома, ул. Шагова, д. 199, подтверждают, что о наличии в указанных многоквартирных домах, как и в иных других из приведенного выше перечня домов, установленных общедомовых приборов учета электрической энергии, ПАО «КСК» было уведомлено посредством направленных ПАО «МРСК Центра» в его адрес актов проверки (замены) общедомовых приборов учета электрической энергии.

Вместе с тем, к расчетам указанные приборы так и не были приняты.

Принимая во внимание такие обстоятельства нельзя признать, что определение объема и стоимости поставленной электрической энергии (расчет) соответствовали приведенным положениям законодательства, поскольку не основывались на достоверных и допустимых сведениях об объеме поставленной электрической энергии (были осуществлены без использования общедомовых приборов учета).

ПАО «КСК», как хозяйствующий субъект (гарантирующий поставщик электроэнергии), занимающий доминирующее положение, и действующий на розничном рынке по купле-продаже (поставке) электрической энергии (мощности), в указанных выше географических границах рынка, осуществляющий продажу (поставку) энергии с привлечением сетевой организации (ПАО «МРСК Центра») и оказываемых ей услуг (по передаче электрической энергии), порядок определения объема которых осуществляется в соответствии с положениями законодательства об электроэнергетике и заключенного между сторонами договора (от 05.02.2009 г. №07-6/30 (2009) КС), не вправе самостоятельно определять указанный порядок определения объема услуг по передаче электрической энергии, обязано соблюдать те требования, которые определены положениями норм, регулируемыми соответствующие правоотношения сторон (субъектов электроэнергетики) в рассматриваемой сфере деятельности, не допуская злоупотребления при реализации своих прав. В ином случае, при несоответствии порядка определения объема оказанных услуг по передаче электрической энергии, установленному ПАО «КСК», порядку, установленных соответствующими положениями норм закона и вышеуказанного договора, будет иметь место предусмотренное пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции нарушение порядка ценообразования (его несоблюдение), результатом которого являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Материалы настоящего дела подтверждают, что выбранный ПАО «КСК» порядок определения объема оказанных Обществу в ноябре-декабре 2015 г. услуг по передаче электрической энергии в отношении МКЖД, расположенных по адресам: г. Кострома, ул. Шагова, д. 179; г. Кострома, ул. Шагова, д. 199, привел к тому, что ПАО «КСК» определило объем оказанных за обозначенный выше период в

отношении вышеуказанных МКЖД по договору от 05.02.2009 г. №07-6/30 (2009) КС ПАО «МРСК Центра» услуг по передаче электрической энергии в размере 44477 кВт ч., что на 12889 кВт ч. меньше рассчитанного ПАО «МРСК Центра» объема. В связи с этим разница в рассчитанной ПАО «КСК» и ПАО «МРСК Центра» стоимости оказанных услуг по передаче электрической энергии составила 21721.37 руб.

При таких обстоятельствах ПАО «МРСК Центра» было (могло быть) лишено возможности в получении той прибыли, что Заявитель получал бы в рамках оказываемых Обществу по договору №07-6/30 (2009) КС от 05.02.2009 г. услуг по передаче электрической энергии, в том случае, если общедомовые приборы учета электрической энергии по приведенным МКЖД были бы приняты к расчетам, а расчет за услуги производился бы на основании и с учетом их показаний.

В соответствии со статьями 424, 779, 781 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) заказчик услуг обязан их оплатить в порядке, который указан в договоре возмездного оказания услуг.

Пунктом 15(1) Правил недискриминационного доступа определено, что стоимость услуг по передаче электрической энергии определяется исходя из тарифа на услуги по передаче электрической энергии, определяемого в соответствии с разделом V настоящих Правил, и объема (объемов) оказанных услуг по передаче электрической энергии.

Обязательства же потребителя услуг определяются в размере стоимости оказанных услуг, установленном в соответствии с настоящим пунктом.

Таким образом, непринятие к расчетам установленных в МКЖД города Костромы общедомовых приборов учета, и соответствующая этому оплата услуг потребления электрической энергии с применением нормативов на ОДН, а не за фактическое количество потребленной электрической энергии, приводит и (или) способно будет в своем итоге, к недополученной прибыли для ПАО «МРСК Центра».

В пункте 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» разъяснено, что арбитражным судам следует обратить внимание на то, что исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ, статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Также надлежит иметь в виду, что суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Пункт 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции предусматривает запрет на 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 действия (бездействие), выразившиеся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

ПАО «КСК» как хозяйствующий субъект, являющийся гарантирующим поставщиком электрической энергии занимает доминирующее положение на розничном рынке по купле-продаже (поставке) электрической энергии (мощности) конечному потребителю в административных границах Костромской области, за исключением зоны деятельности ООО «Русэнергосбыт» и ОАО «Оборонэнергосбыт».

Поскольку не принимаемые Обществом, представленные в его адрес акты проверки (замены), составлены в отношении общедомовых приборов учета электрической энергии, установленных в МКЖД, то, соответственно, в качестве продуктовой границы товарного рынка в рамках настоящего дела следует рассматривать куплю-продажу (поставку) электрической энергии (мощности) конечному потребителю в МКЖД. Так как перечень рассматриваемых МКЖД представлен домами, расположенными на территории города Костромы, входящего в границы области, то соответственно географическими границами товарного рынка, следует считать административные границы указанного муниципального образования - городской округ город Кострома, в составе административных границ Костромской области, за исключением зоны деятельности ООО «Русэнергосбыт» и ОАО «Оборонэнергосбыт».

Указанные материалы также подтверждают, что именно действиями ПАО «КСК» по определению объема оказанных услуг по передаче электрической энергии без учета актов проверки/замены общедомовых приборов учета электрической энергии, установленных в МКЖД г. Костромы, находящихся под управлением управляющих организаций, имеющих действующие договоры с ПАО «КСК», затрагиваются и (или) могут быть затронуты права ПАО «МРСК Центра». В результате их ущемляются интересы Заявителя, связанного с Обществом обязательствами по договору №07-6/30 (2009) КС от 05.02.2009 г. услуг по передаче электрической энергии.

Вышеприведенные обстоятельства подтверждают соответствие действий ПАО «КСК» уточненной квалификации нарушения, и перечню обстоятельств, что подлежали установлению в рамках разбирательства по делу.

Материалы и объяснения, в свою очередь, также не содержат оснований, позволяющих утверждать о наличии у сбытовой компании права на безусловный отказ в принятии к расчетам актов проверки (замены) установленных в МКЖД общедомовых приборов учета электрической энергии. Как и не говорят о том, что расчеты за оказанные услуги могут производиться не на основании показаний установленных общедомовых приборов учета электрической энергии, а в ином порядке, самостоятельно определенным сбытовой компанией способом, отличным от определенных положениями об электроэнергетике (Правилами недискриминационного доступа и Основными положениями).

Положения Основных положений, и предусмотренные договором №07-6/30 (2009) КС от 05.02.2009 г. особенности взаимоотношений Общества и Филиала, таких оснований также не предусматривают.

В соответствии с положениями ГК РФ, содержание условий договора может предписываться законом или иными правовыми актами (пункт 4 статьи 421 ГК РФ).

Приведенные Обществом в обоснование своих действий, ссылки на положения заключенного между ПАО «КСК» и ПАО «МРСК Центра» договора и законодательства об электроэнергетике, не предполагают совершения действий, аналогичных тем, что явились предметом рассмотрения настоящего дела.

Согласно приведенных выше положений Правил недискриминационного доступа и Основных положений объем услуг определяется в зависимости от тарифа на услуги по передаче электроэнергии: либо исходя из фактического объема потребления электроэнергии, либо исходя из фактического объема потребления электрической энергии и величины фактически потребленной мощности.

Из материалов следует, что действия ПАО «КСК» выступают тем самым препятствием, исключающим возможность определения фактического объема потребления электрической энергии и произведения расчета за оказанные услуги по передаче данных объемов электрической энергии в соответствии с заключенным между сторонами договором.

Факт неоднократного направления ПАО «МРСК Центра» в адрес Общества актов проверки (замены) установленных в МКЖД общедомовых приборов учета электрической энергии, как и непринятие их к расчетам, установлен материалами дела и сторонами не оспаривается.

Каких-либо оснований для непринятия к расчету данных актов, у ПАО «КСК» не имелось, как и соответствующих причин для того, чтобы производить расчеты за оказанные услуги в отношении рассматриваемых МКЖД, имеющих установленные общедомовые приборы учета электрической энергии, с применением соответствующего норматива, то есть, в нарушение установленного Основными положениями для таких случаев порядка.

Следовательно, произведение ПАО «КСК» расчетов с ПАО «МРСК Центра» за оказанные в рамках договора №07-6/30 (2009) КС от 05.02.2009 г. услуги, без учета показаний общедомовых приборов учета электрической энергии, установленных в МКЖД, является нарушением установленного порядка ценообразования.

При исследованных обстоятельствах дела действия Общества в отношении актов, направляемых Заявителем, не могут быть расценены как соответствующее требованиям действующего законодательства.

На основании изложенного, Комиссия установила в действиях ПАО «КСК», по настоящему делу, наличие нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при определении объема оказанных услуг по передаче электрической энергии по договору, заключенному между ПАО «КСК» и ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» №07-6/30 (2009) КС от 05.02.2009 г.

Вышеприведенные выводы Комиссии о наличии в действиях ПАО «КСК» вмененного

Обществу нарушения антимонопольного законодательства, свидетельствующие об установлении факта злоупотребления доминирующим положением (по обстоятельствам рассматриваемого дела), подтверждаются в том числе и материалами судебной практики (делами): №А40-2452/15, №А46-11376/2013, №А31-5106/2014.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях публичного акционерного общества «Костромская сбытовая компания» (156000, г. Кострома, пр-т Мира, д. 37-39/28) нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при определении объема оказанных услуг по передаче электрической энергии по договору, заключенному между публичным акционерным обществом «Костромская сбытовая компания» и публичным акционерным обществом «Межрегиональная распределительная сетевая компания Центра» №07-6/30 (2009) КС от 05.02.2009 г., путем определения объема оказанных услуг по передаче электрической энергии без учета актов проверки/замены общедомовых приборов учета электрической энергии, установленных в многоквартирных жилых домах города Костромы, находящихся под управлением управляющих организаций, имеющих действующие договоры с публичным акционерным обществом «Костромская сбытовая компания».

2. Выдать публичному акционерному обществу «Костромская сбытовая компания» (156000, г. Кострома, пр-т Мира, д. 37-39/28) предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением, путем совершения необходимых действий по определению объема оказанных услуг по передаче электрической энергии, с учетом актов проверки/замены общедомовых приборов учета электрической энергии, установленных в многоквартирных жилых домах города Костромы, находящихся под управлением управляющих организаций, имеющих действующие договоры с публичным акционерным обществом «Костромская сбытовая компания».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Костромского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административно-производства по выявленному факту нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

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

Председатель Комиссии:

М.В. Радаева

Члены Комиссии:

И.В. Дунаев

С.А. Нахмуров