

РЕШЕНИЕ № 1264/18

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

Председатель Комиссии: <...>;

Члены Комиссии: <...>, <...>;

в присутствии представителя ответчика АО «Братская электросетевая компания», ООО «Братские электрические сети» (заинтересованное лицо): <...> (доверенность), в отсутствие заявителя ООО «У камина», уведомленного надлежащим образом о времени и месте заседания Комиссии,

рассмотрев дело №1-00-107/38--18 по признакам нарушения АО «Братская электросетевая компания» части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», что выразилось в одностороннем изменении схемы учета электрической энергии на объекте: г.Братск, ул.Мечтателей, 14, что может привести к ущемлению интересов ООО «У камина» в предпринимательской деятельности,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступило заявление ООО «У камина» (вх. от 09.07.2018г. №9739/18) о злоупотреблении АО «Братская электросетевая компания» доминирующим положением.

Иркутское УФАС России, рассмотрев представленное заявление ООО «У камина», а также имеющиеся материалы, установило следующее.

<...> между ЗАО «Братская электросетевая компания» и ООО «У камина» был заключен договор №..., согласно которому сетевая организация приняла на себя обязательства по осуществлению временного технологического присоединения заявителя к электрическим сетям.

Согласно техническим условиям для присоединения к электрическим сетям от (<...> года) заявитель должен был во вводном устройстве здания кафе смонтировать вводной защитный автоматический выключатель и прибор учета электрической энергии; осуществить монтаж электроустановок, электропроводок в пределах границ участка (границ недвижимого объекта), на котором (в котором) располагаются присоединяемые объекты ООО «У камина».

<...> составлен акт разграничения границ балансовой принадлежности сторон. Границей балансовой принадлежности сторон установлены: контакты присоединения СИП отпайки на оп.5 ВЛИ-0,4кВ от ТП-370 Ф-27. Акт подписан обеими сторонами без разногласий.

<...> при участии представителей ООО «У камина» и АО «Братские электрические сети» был составлен акт приемки (проверки) (№...) схемы учета, без замечаний, подписан обеими сторонами, в котором отражено, что местом установки электросчетчика (ЦЭ6803В) является эл.щит в кафе в соответствии требованиями Технических условий от (<...>г.)

<...> были составлены акт об осуществлении технологического присоединения №<...>, акт о выполнении технических условий №<...>, подписанные обеими сторонами без разногласий.

<...> сетевой организацией был составлен акт проверки схемы учета (№<...>), по результатам которой замечаний со стороны потребителя не выявлено.

<...> вновь проводилась проверка потребителя ООО «У камина», по результатам которой

составлен акт проверки (приемки) схемы учета (№<....>), замечаний не выявлено, подписан обеими сторонами и представителем гарантирующего поставщика – ООО «Братские электрические сети».

<....> АО «Братская электросетевая компания» направила в адрес ООО «У камина» письмо №3539, в котором сообщалось, что согласно п.144 Постановления Правительства РФ от 04.05.2012г. №442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии..» приборы учета подлежат установке на границе балансовой принадлежности объектов электроэнергетики (энергопринимающих устройств). Границей балансовой принадлежности в данном случае являются: контакты присоединения СИП отпайки на опоре 5 ВЛИ-0,4кВ ТП-370 Ф-27. Прибор учета электроэнергии (№<....>), находящийся в э.щите здания кафе установлен не на границе балансовой принадлежности. Персонал АО «Братская электросетевая компания» установит прибор учета, который в дальнейшем будет применяться как расчетный, в месте, максимально приближенном к границе балансовой принадлежности.

<....> ООО «У камина» (письмо №121) пояснило, что прибор учета электрической энергии № <....> введен в эксплуатацию 11.05.2017г. (акт № <....>), опломбирован антимагнитной пленкой 000231, сохранность и своевременная замена обеспечены собственником нежилого помещения. Со стороны сетевой организации прибор постоянно инспектируется, к нему имеется открытый доступ в любое время.

<....> АО «Братская электросетевая компания» в письме №4106 указало на то, что выполняя требования Постановления №442 персоналом АО «Братская электросетевая компания» были произведены работы по установке расчетного прибора учета электроэнергии типа NP (<....>) №<....> на границе балансовой принадлежности сторон за счет и силами сетевой организации.

Копия акта допуска прибора учета в эксплуатацию №... была направлена потребителю письмом №3981/1 от 19.06.2018г. в связи с тем, что представители ООО «У камина» в ходе составления акта не присутствовали.

Договор энергоснабжения № <....> был заключен (<....> г.) между ООО «У камина» и ООО «Братские электрические сети» (гарантирующий поставщик). В связи с изменением схемы учета электроэнергии сетевой организацией, гарантирующим поставщиком в адрес потребителя был направлен для согласования новый проект договора энергоснабжения №..., согласно которому в случае непредставления потребителем показаний прибора учета или при отсутствии контрольного прибора учета объемы потребления (начиная с третьего периода) определяются как произведение максимальной мощности и количества часов в расчетном периоде без последующего перерасчета.

Однако прибор учета был установлен ООО «У камина» ранее в предусмотренном действующим законодательством порядке и введен в эксплуатацию (Разрешение на допуск прибора учета в эксплуатацию от 2010г.).

При этом установленная пунктами 152-154 Постановления Правительства РФ от 04.05.2012г. №442 процедура допуска вышеуказанного прибора учета в эксплуатацию соблюдена в полном объеме.

В соответствии с п.172 Постановления №442 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.

Ни одним из представленных в материалах рассматриваемого заявления актов не зафиксированы какие-либо замечания (механические повреждения, царапины, потертости) в ходе проведенных визуальных осмотров должностным лицом АО «Братская электросетевая компания». Следовательно, оснований для проведения внеплановой проверки прибора учета на объекте ООО «У камина» у сетевой организации не было.

Так, в соответствии с п.173 Постановления № 442 основанием для проведения внеплановой проверки приборов учета является:

1. полученное от гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), обслуживающего точки поставки, расположенные в границах объектов электросетевого хозяйства сетевой организации, заявление о необходимости проведения внеплановой проверки приборов учета в отношении обслуживаемых им точек поставки, но не более чем 10 процентов точек поставки, планируемых сетевой организацией к проверке в соответствии с указанным планом-графиком в этом же расчетном периоде;

2. полученное от потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке), энергопринимающие устройства (объекты по производству электрической энергии (мощности)) которого непосредственно или опосредованно присоединены к сетевой организации, заявление о необходимости проведения внеплановой проверки в отношении его точек поставки;

3. выявление факта нарушения сохранности пломб и (или) знаков визуального контроля при проведении осмотра состояния расчетного прибора учета перед его демонтажем, осуществляемым в порядке, установленном настоящим разделом.

Ни одно из перечисленных оснований сетевой организацией документально не подтверждено.

Согласно условиям заключенного договора об осуществлении технологического присоединения от (<...> г.) и акту об осуществлении технологического присоединения, в частности техническим условиям к договору, установка прибора была осуществлена в границах земельного участка собственника кафе, внутри помещения кафе, как и требовалось в технических условиях относительно обязательств заявителя. Стороны обоюдно без разногласий выполнили свою часть ТУ, мероприятия по осуществлению процедуры технологического присоединения выполнены АО «Братская электросетевая компания» в (<...> году).

ООО «Братские электрические сети» письменно пояснило, что оплата Потребителем ООО «У камина» за потребленную электрическую энергию по договору энергоснабжения № <...> осуществляется наличными денежными средствами в кассу Общества. Потребителю предъявляются объем электрической энергии в соответствии с показаниями прибора учета, установленного на границе балансовой принадлежности сторон. В свою очередь Потребителем передаются показания прибора учета, установленного в электрощите помещения ООО «У камина». Объем расхода потребленной электрической энергии Потребителем по двум приборам учета фактически совпадает.

Представитель АО «Братская электросетевая компания» устно пояснила, что работы по установке расчетного прибора учета на границе балансовой принадлежности сторон были произведены в соответствии с требованиями п.144 Постановления Правительства №442.

Кроме того, согласно п.156 Постановления 442 «...если прибор учета, соответствующий требованиям п.137 Постановления 442 расположены по обе стороны границы балансовой принадлежности смежных субъектов розничного рынка, то выбор расчетного прибора учета осуществляется исходя из одного из следующих критериев (в порядке убывания приоритета):

в качестве расчетного принимается прибор учета, в том числе входящий в измерительный комплекс, обеспечивающий проведение измерений с минимальной величиной потерь электрической энергии от места его установки до точки поставки (при номинальных токах и напряжениях). Величина потерь электрической энергии определяется в соответствии с актом уполномоченного федерального органа, регламентирующим расчет нормативов технологических потерь электрической энергии при ее передаче;

при равных величинах потерь электрической энергии от места установки такого прибора учета до точки поставки в качестве расчетного принимается прибор учета, в том числе входящий в измерительный комплекс, обеспечивающий минимальную величину погрешности измерительного канала. Погрешность измерительного канала определяется в соответствии с нормативным правовым актом уполномоченного федерального органа, регламентирующим расчет нормативов технологических потерь электрической энергии при ее передаче;

при равенстве условий, указанных в абзацах втором и третьем настоящего пункта, в качестве расчетного принимается прибор учета, позволяющий измерять почасовые объемы потребления (производства) электрической энергии, в том числе входящий в измерительный комплекс;

при равенстве условий, указанных в абзацах втором - четвертом настоящего пункта, в качестве расчетного принимается прибор учета, входящий в состав автоматизированной информационно-измерительной системы учета.

На этом основании прибор учета электроэнергии, установленный на границе балансовой принадлежности сторон, принимается как расчетный в данном случае.

Иркутским УФАС России было проведено исследование конкурентной среды на рынке услуг по передаче электрической энергии 2017г.

Товарный рынок по передаче электрической энергии является единым и не делится на категории покупателей, мощность и т.д.

Оказание услуги по передаче электрической энергии осуществляется сетевой организацией в пределах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электрических сетей АО «Братская электросетевая компания», расположенных на территории г.Братска.

АО «Братская электросетевая компания» является субъектом естественной монополии, оказывает услугу по передаче электрической энергии по электрическим сетям. В силу статьи 4 ФЗ «О естественных монополиях», оказание услуги по передаче электрической энергии относится к сфере деятельности субъектов естественной монополии.

В качестве географических границ принимаются границы балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электрических сетей и (или) объектов электросетевого хозяйства АО «Братская электросетевая компания», расположенных на территории г.Братска.

Доля АО «Братская электросетевая компания» на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии, в географических границах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электрических сетей АО «Братская электросетевая компания», расположенных на территории г.Братска, входящих в состав Иркутской области, составляет 100%.

Следовательно, АО «Братская электросетевая компания» в силу пункта 1 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» занимает доминирующее положение на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии, в географических границах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электрических сетей АО «Братская электросетевая компания», расположенных на территории г.Братска.

На рынке услуг по передаче электрической энергии, в географических границах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электрических сетей АО «Братская электросетевая компания», расположенных на территории г.Братска, в силу технологических особенностей оказания услуги и принадлежности электрических сетей, действует только один хозяйствующий субъект - АО «Братская электросетевая компания».

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.

В ходе проведенного расследования установлено, что в действиях АО «Братская электросетевая компания», занимающего доминирующее положение на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии, в географических границах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электрических сетей АО «Братская электросетевая компания», расположенных на территории г.Братска до энергопринимающих устройств ООО «У камина», расположенных по адресу: г.Братск, ул.Мечтателей, 14, установлены признаки нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, путем одностороннего изменения схемы учета электрической энергии на объекте (кафе): г.Братск, ул.Мечтателей, 14, что может привести к ущемлению интересов ООО «У камина» в предпринимательской деятельности.

На основании изложенного, Приказом от 26.09.2018г. №312/18 в отношении АО «Братская электросетевая компания» возбуждено дело по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, рассмотрение дела №1-00-107/38--18 было назначено Определением № 2393/18 на 09.10.2018 г.

Определением №2556/18 рассмотрение дела №1-00-107/38--18 было отложено.

В ходе рассмотрения дела лицами, участвующими в деле, были представлены письменные и устные пояснения и документы (сведения).

АО «Братская электросетевая компания» по собственной инициативе осуществило переустановку прибора учета.

Воспользовавшись своим правом, сетевая организация (АО «Братская электросетевая компания») неоднократно (<...>г., <...>г.) проводила проверку спорного прибора учета, установленного в соответствии с техническими условиями от (<...>г.).

Заявитель же письменно выражал свое несогласие с установлением прибора учета за границами его участка на опоре, обосновывая свое решение тем, что имеющийся прибор учета не вышел из строя, не истек межповерочный интервал его проверки, имеется разрешение № <...> от (<...>г.) на допуск в эксплуатацию электроустановки после смены владельца по объекту, расположенному по адресу: г.Братск, ул.Мечтателей, 14, закусочная-шашлычная «У камина». Данным разрешением было установлено, что энергоустановка соответствует техническим условиям, требованиям проектной документации, нормативно-техническим документам.

При таких обстоятельствах отсутствуют основания полагать, что прибор учета, введенный (допущенный) в эксплуатацию в установленном порядке, учет объемов потребленной ООО «У камина» с момента подписания Договора энергоснабжения, а также расчет оплаты за нее

именно по этому прибору, незаконны.

Рассмотрев представленные документы и пояснения лиц, участвующих в деле, исследовав все доказательства по делу, Комиссия Иркутского УФАС России приходит к следующим выводам.

Основанием для возбуждения дела №1-00-107/38--18 послужило установление антимонопольным органом в действиях АО «Братская электросетевая компания» злоупотребления доминирующим положением, что выразилось в одностороннем изменении схемы учета электрической энергии на объекте: г.Братск, ул.Мечтателей, 14, что может привести к ущемлению интересов ООО «У камина» в предпринимательской деятельности.

Исходя из положений [части 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции, как злоупотребление доминирующим положением 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.

Следовательно, злоупотребление доминирующим положением характеризуется следующей совокупностью взаимосвязанных признаков:

- 1) доминирующее положение хозяйствующего субъекта;
- 2) совершение хозяйствующим субъектом действия (бездействия);
- 3) наступление или возможность наступления негативных последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности, либо неопределенного круга потребителей;
- 4) наличие объективной взаимосвязи между доминирующим положением, совершением деяния и его негативными последствиями либо возможностью наступления таких последствий.

Антимонопольным органом должна быть дана оценка объективной взаимосвязи между доминирующим положением хозяйствующего субъекта, его действием (бездействием) и негативными последствиями в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц в сфере предпринимательской деятельности, либо неопределенного круга потребителей.

Таким образом, действия (бездействие) хозяйствующего субъекта можно квалифицировать как злоупотребление доминирующим положением при наличии доказательств нарушения им императивно установленных требований законодательства в связи с его доминирующим положением, которое повлекло ущемление интересов других лиц и (или) недопущение, ограничение, устранение конкуренции, и при отсутствии вышеуказанных условий.

В данном случае, было установлено, что в действиях АО «Братская электросетевая компания» на момент возбуждения дела №1-00-107/38--18 имелись признаки злоупотребления доминирующим положением, выразившиеся в переустановке сетевой организацией прибора учета в ходе проведения необоснованной внеплановой проверки потребителя ООО «У камина».

На основании изложенного, по результатам рассмотрения представленных материалов, документов, письменных и устных пояснений сторон, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия Иркутского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать АО «Братская электросетевая компания» нарушившим ч.1 ст.10 Федерального закона «О защите конкуренции», что выразилось в одностороннем изменении схемы учета электрической энергии на объекте: г.Братск, ул.Мечтателей, 14, что может привести к ущемлению интересов ООО «У камина» в предпринимательской деятельности.

2. Выдать АО «Братская электросетевая компания» обязательное для исполнения предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии в географических границах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электрических сетей АО «Братская электросетевая компания», расположенных на территории г.Братска, до энергопринимающего устройства объекта расположенного по адресу: г.Братск, ул.Мечтателей, 14, принадлежащего ООО «У камина», путем восстановления ранее утвержденной схемы учета электроэнергии на объекте, с использованием в последующем в качестве расчётного прибора учета прибора, установленного потребителем в рамках выполнения технических условий от 02.02.2015г.

3. Копию решения и предписания направить в адрес АО «Братская электросетевая компания».

4. Копию решения направить сторонам по делу.

5. Материалы дела №1-00-107/38--18 передать должностному лицу Иркутского УФАС России для возбуждения административного производства в отношении АО «Братская электросетевая компания» по событию административного правонарушения, предусмотренного ч.2 ст.14.31 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (ст. 52 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции») в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии <....>

Члены Комиссии <....> <....>

ПРЕДПИСАНИЕ № 286/18

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о злоупотреблении АО «Братская электросетевая компания» доминирующим положением в составе:

Председатель Комиссии: <....>;

Члены Комиссии: <....>, <....>;

Руководствуясь частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании решения №1264/18 от 06.11.2018г. по делу №1-00-107/38--18 о злоупотреблении АО «Братская электросетевая компания» доминирующим положением на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии в географических границах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электрических сетей АО «Братская электросетевая компания», расположенных на территории г.Братска,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. АО «Братская электросетевая компания» прекратить злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии в географических границах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электрических сетей АО «Братская электросетевая компания», расположенных на территории г.Братска до энергопринимающего устройства объекта, расположенного по адресу: г.Братск, ул.Мечтателей, 14, принадлежащего ООО «У камина», и выразившегося в одностороннем изменении схемы учета электрической энергии на данном объекте, что может иметь своим результатом ущемление интересов ООО «У камина» в сфере предпринимательской деятельности,

а именно:

1.1. АО «Братская электросетевая компания» **в срок до «30» ноября 2018г.** восстановить ранее утвержденную схему учета электроэнергии объекта, принадлежащего ООО «У камина», и расположенного по адресу: г.Братск, ул.Мечтателей, 14, с использованием в последующем в качестве расчётного прибора учета прибора, установленного в рамках исполнения потребителем технических условий от 02.02.2015г.

1.2. О выполнении настоящего Предписания АО «Братская электросетевая компания» сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения с предоставлением копий соответствующих документов, подтверждающих выполнение данного предписания.

Председатель Комиссии <....>

Члены Комиссии: <....> <....>

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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