

Решение

Резолютивная часть решения оглашена: 10.09.2019 г.
Дону

город Ростов-на-

В полном объеме решение изготовлено: 24.09.2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: Батурин С.В. – зам. руководителя управления – начальник отдела информационно-аналитического и взаимодействия с полномочным представителем Президента РФ.

Члены Комиссии: Опруженков А.В. – главный специалист-эксперт отдела

контроля за соблюдением антимонопольного законодательства,

Стрижакова Г.В. – главный специалист-эксперт отдела

контроля за соблюдением антимонопольного законодательства,

(далее - Комиссия) рассмотрев дело № 2173/02 по признакам нарушения ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону», АО «Донэнерго» ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»), в присутствии представителей: ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» - Михайлюковой Н.А., Ступина М.Н., АО «Донэнерго» - Романовой М.В., Наседкина А.Е., представителя заявителя ИП Пронина О.В. – Преображенской А.В.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) поступило обращение ИП Пронина О.В. (г. Ростов-на-Дону, пр. Космонавтов, д. 5, кв. 120), о неправомерных, по мнению заявителя, действиях ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону», АО «Донэнерго», выразившихся в признании прибора учета заявителя не пригодным к коммерческим расчетам, а также действия ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону», выразившиеся в применении с июня 2018 расчетного способа определения объемов потребленной ИП Пронин О.В. электрической энергии.

01.01.2007г. между ИП Прониным О.В. и ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» был заключен договор энергоснабжения №2578.

В соответствии с пунктом 2.1 договора, его предметом является продажа электрической энергии, а также самостоятельное или через привлечение третьих лиц обеспечение передачи электрической энергии и предоставление иных услуг, неразрывно связанных с процессом снабжения электрической энергией потребителей, Гарантирующим поставщиком электроэнергии (мощности) и прием и оплата электрической энергии и оказанных услуг Потребителем на условиях и в количестве, определенных договором.

Согласно приложению 2 к договору, контроль и расчет за отпущенную электроэнергию и мощность производится по адресу: продовольственный магазин в г. Ростов-на-Дону, пр. Стачки, 219.

Расчетным прибором учета электрической энергии по договору в период с 01.01.2007 г. по 14.06.2018 г. являлся прибор учета ЦЭ 6803 В №3Н018220, установленный в РУ1-0,4кВ на границе раздела.

02.07.2018г. в адрес ПАО ТНС энерго Ростов-на-Дону» поступило письмо АО «Донэнерго» о переносе расчетного прибора учета электрической энергии на границу балансовой принадлежности во ВРУ многоквартирного дома с приложением Акта проверки и допуска в эксплуатацию при замене прибора учета электрической энергии от 14.06.2018г. №202125.

В акте зафиксирован факт снятия прибора учета ЦЭ 6803 В №3Н018220 и установки прибора учета ЦЭ 6803ВМ №12367332 в качестве расчётного.

Как следует из данного Акта, он был подписан Соловушкиным Г.А., указанным в Акте в качестве представителя арендатора нежилого помещения, принадлежащего ИП Пронину О.В.

В своем заявлении в Ростовское УФАС России ИП Пронин О.В. указал, что Соловушкин Г.А. не является его представителем, а также, что ИП Пронин О.В. не был уведомлен о планирующейся проверке, проведенной АО «Донэнерго» 14.06.2018г., прибора учета, установленного по адресу: г. Ростов-на-Дону, пр. Стачки 219.

22.10.2018г. ИП Пронин О.В. направил АО «Донэнерго» письмо о том, что прибор учета №123167332 может использоваться в качестве технического, но не в качестве расчетного, так как прибор учета №3Н018220, установленный еще 01.01.2006г., установлен на границе раздела балансовой принадлежности и ответственности сторон в РУ-1-0,4кВ.

Согласно пояснениям АО «Донэнерго», представленным в Ростовское УФАС России, прибор учета электрической энергии ЦЭ 6803 ВМ, заводской номер <...> , установленный АО «Донэнерго» 14.06.2018г. на границе балансовой принадлежности электрических сетей во ВРУ-0,4 кВ, был утрачен.

В этой связи 29.10.2018г. АО «Донэнерго» была проведена повторная установка прибора учета ЦЭ 6803 Вэ, заводской №117411900. В целях допуска в эксплуатацию вновь устанавливаемого прибора учета электрической энергии, АО «Донэнерго» 09.10.2018г. направлено уведомление в адрес ИП Пронина О.В., а также в адрес

ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» о необходимости проведения совместных работ по допуску в эксплуатацию прибора учета 29.10.2018г.

Из представленных документов и пояснений ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» следует, что расчет за потребленную ИП Пронин О.В. электрическую энергию с 14.06.2018г. производится на основании требований п. 166, п. 179 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 (далее – Основные положения).

Рассмотрев доводы участвующих в деле лиц, Комиссия установила следующие обстоятельства:

1. Статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации установлен запрет на использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Согласно ч. 1 ст. 5 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» 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. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара превышает 50%, 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 Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке (далее по тексту – Порядок), утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 года № 220, Ростовским УФАС России проведен анализ товарного рынка электрической энергии (мощности) за 2018 год на территории Ростовской области.

Так, доля ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» на розничном рынке услуг по купле-продаже электрической энергии) за 2018 год на территории Ростовской области составила 78,88%.

Таким образом, ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» занимает доминирующее положение на рынке услуг по реализации электрической энергии в границах Ростовской области, соответственно на деятельность общества на рынке услуг по реализации электрической энергии распространяются ограничения, установленные ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

2. На деятельность АО «Донэнерго» также распространяются ограничения, установленные ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», ввиду следующего.

Согласно ч. 5 ст. 5 ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Статья 3 Федерального закона от 17.08.1995 года № 147 – ФЗ «О естественных монополиях» (далее - ФЗ «О естественных монополиях») определяет, что субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Под понятием естественной монополии понимается такое состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

В ходе анализа состояния конкуренции на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии, проведенного Ростовским УФАС России в соответствии с Порядком, установлено, что АО «Донэнерго» занимает доминирующее положение на рассматриваемом рынке в границах электрических сетей, принадлежащих АО «Донэнерго».

3. Согласно п.1 ст. 9 Федеральный закон от 26.06.2008г. №102-ФЗ « Об обеспечении единства измерений» в сфере государственного регулирования обеспечения единства измерений к применению допускаются средства измерений утвержденного типа, прошедшие поверку в соответствии с положениями настоящего Федерального закона, а также обеспечивающие соблюдение установленных законодательством Российской Федерации об обеспечении единства измерений обязательных требований, включая обязательные метрологические требования к измерениям, обязательные метрологические и технические требования к средствам измерений, и установленных законодательством Российской Федерации о техническом регулировании обязательных требований. В состав обязательных требований к средствам измерений в необходимых случаях включаются также требования к условиям эксплуатации средств измерений.

В соответствии с пунктом 167 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 (далее – Основные положения), субъекты электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в том числе гарантирующие поставщики (энергосбытовые, энергоснабжающие организации) и сетевые организации, в соответствии с настоящим разделом проверяют соблюдение потребителями (производителями электрической энергии (мощности) на розничных рынках) требований настоящего документа, определяющих порядок учета электрической энергии, условий заключенных договоров энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, договоров оказания услуг оперативно-диспетчерского управления, а также проводят проверки на предмет выявления фактов безучетного и бездоговорного потребления электрической

энергии.

Пунктом 170 Правил № 442 определено, что в случае, если для проведения контрольного снятия показаний сетевой организации требуется допуск к энергопринимающим устройствам (энергетическим установкам, объектам электросетевого хозяйства), в границах которых установлен расчетный прибор учета, то сетевая организация за 5 рабочих дней до планируемой даты его проведения направляет их собственнику уведомление о необходимости обеспечения допуска, содержащее дату и время проведения контрольного снятия показаний, указанные в плане-графике проведения контрольного снятия показаний, а также информацию о последствиях недопуска.

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

Из положений пункта 173 Основных положений следует, что плановые проверки приборов учета осуществляются сетевой организацией на основании плана-графика проведения проверок расчетных приборов учета, разработанного сетевой организацией и согласованного с гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) в порядке, указанном в пункте 174 настоящего документа.

В соответствии с пунктом 176 Основных положений, результаты проверки приборов учета сетевая организация оформляет актом проверки расчетных приборов учета, который подписывается сетевой организацией и лицами, принимавшими участие в проверке. Акт составляется в количестве экземпляров по числу лиц, принимавших участие в проверке, по одному для каждого участника. При отказе лица, принимавшего участие в проверке, от подписания акта, в нем указывается причина такого отказа.

Сетевая организация передает гарантирующему поставщику (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), в случае если он не участвовал в проведении проверки, копии актов проверки расчетных приборов учета в течение 3 рабочих дней после их составления.

Результатом проверки является заключение о пригодности расчетного прибора учета для осуществления расчетов за потребленную (произведенную) на розничных рынках электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги по передаче электрической энергии, о соответствии (несоответствии) расчетного

прибора учета требованиям, предъявляемым к такому прибору учета, а также о наличии (об отсутствии) безучетного потребления или о признании расчетного прибора учета утраченным.

Комиссией было установлено, что в действиях АО «Донэнерго» имеются признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции: навязывание ИП Пронину О.В. условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Между тем, в соответствии с частью 3 статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции», выдача предупреждения в период рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства осуществляется Комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае, если при рассмотрении такого дела установлены признаки нарушения, в том числе пункта 3 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия пришла к выводу, что, руководствуясь частью 3 статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции», до вынесения решения о нарушении антимонопольного законодательства необходимо выдать АО «Донэнерго» предупреждение о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», в связи с чем рассмотрение дела определением (исх. 14270/02 от 05.08.2019 г.) было отложено на 10.09.2019 г.

05.08.2019 г. (исх. 14271/02), в связи с наличием в действиях АО «Донэнерго», выразившихся в одностороннем изменении границы балансовой принадлежности сторон, ранее согласованной между ИП Прониным О.В. и МУФЗ Советского района в Акте об становлении границы обслуживания и ответственности за состояние электросетей и электрооборудования от 24.02.2000 г., признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных п. 3 ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссией, на основании ст. 39.1 ФЗ «О защите конкуренции», АО «Донэнерго» было выдано предупреждение о необходимости прекращения указанных действий (бездействия) путем направления в адрес ИП Пронина О.В. предложения о внесении изменений в договор энергоснабжения № 2578 от 01.01.2007 г., в части установления границы балансовой принадлежности сторон, в соответствии с оригиналом Акта от 24.02.2000 г.

Указанное предупреждение АО «Донэнерго» необходимо было исполнить в 10-ти дневный срок с момента получения.

О выполнении предупреждения необходимо было сообщить в Ростовское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Указанное предупреждение получено АО «Донэнерго» 19.08.2019 г.

По состоянию на 10.09.2019 г. Общество не исполнило предупреждение (исх. 14271/02 от 05.08.2019 г.), выданное Комиссией.

Как следует из пояснений представителей АО «Донэнерго», вышеуказанное предупреждение было обжаловано Обществом в Арбитражный суд Ростовской области.

4. Как следует из пояснений ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону», энергоснабжение нежилого помещения (продовольственного магазина), расположенного по адресу г. Ростов-на-Дону, пр. Стачки, 219, осуществляется по договору энергоснабжения № 2578 от 01.01.2007 г., заключенному между ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» и ИП Прониным О.В.

Расчетным прибором учета электрической энергии по Договору в период с 01.01.2007 г. по 14.06.2018 г. являлся прибор учета ЦЭ 6803 В № ЗН018220, установленный во ВРУ 0,4 кВ нежилого помещения, принадлежащего ИП Пронину О.В.

02.07.2018 г. в адрес ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» поступило письмо АО «Донэнерго» (исх. № 736 от 28.06.2018 г.) о переносе расчетного прибора учета электрической энергии на границу балансовой принадлежности во ВРУ многоквартирного жилого дома с приложением Акта проверки и допуска в эксплуатацию при замене прибора (средств) учета электрической энергии от 14.06.2018 г. № 202125.

В Акте зафиксирован факт снятия прибора учета ЦЭ 6803 В № ЗН018220 и установки прибора учета ЦЭ 6803 ВМ № 123167332 в качестве расчетного.

Данный Акт содержит подпись Соловушкина Г.А., который указан в Акте в качестве представителя ИП Пронина О.В., однако, как впоследствии было установлено, таковым не являлся.

В силу требований п. 154 Основных положений, расчетный прибор электроэнергии по окончании проверки (допуска в эксплуатацию) должен быть опломбирован контрольной одноразовой номерной пломбой.

Согласно Акту, составленному представителем филиала АО «Донэнерго» Ростовские городские электрические сети Западный РЭС и Соловушкиным Г.А., контрольная пломба № 345021 была снята с корпуса электросчетчика. Таким образом, прибор учета электроэнергии ЦЭ 6803 В № ЗН018220 с 14.06.2018 г. не является расчетным.

На основании составленного АО «Донэнерго» Акта, подписанного Соловушкиным Г.А., ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» направлено в адрес ИП Пронина О.В. дополнительное соглашение от 06.07.2018 г. к Договору о внесении изменений в Приложение № 2 (исх. № 26/2601-19798 от 23.07.2018 г.).

В адрес АО «Донэнерго» ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» было направлено письмо о предоставлении сетевой организацией документов о технологическом присоединении нежилого помещения, принадлежащего Пронину О.В., а также об изменении Договора.

Ввиду поступившей информации, содержащейся в обращениях ИП Пронина О.В.

(письма потребителя исх. № 32 от 27.08.2018 г., исх. № 34 от 11.09.2018 г., исх. № 44 от 27.09.2018 г.), об отсутствии доказательств надлежащего уведомления сетевой организацией ИП Пронина О.В. о предстоящей процедуре допуска в эксплуатацию прибора учета электроэнергии, а также об отсутствии у ИП Пронина О.В. доверенного лица - Соловушкина Г.А., информация о котором указана в Акте, ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» пришло к выводу о несоблюдении АО «Донэнерго» порядка допуска в эксплуатацию вновь установленного прибора учета электроэнергии ЦЭ 6803 ВМ № 123167332, утвержденного п. 153 Основных положений.

В последующем, в адрес ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» от АО «Донэнерго» поступил Акт проверки средств учета и состояния схемы учета электрической энергии № 262385 от 25.07.2018 г., которым зафиксирован факт отсутствия прибора учета электрической энергии во ВРУ 0,4 кВ многоквартирного дома 219, пр. Стачки, г. Ростова-на-Дону.

Расчеты за потребленную электроэнергию в отсутствие прибора учета регламентируются п. 166, п. 179 Основных положений.

Вследствии того, что прибор учета электрической энергии ЦЭ 6803 В № 3Н018220 с 14.06.2018 г. не является расчетным (отсутствие контрольной одноразовой номерной пломбы АО «Донэнерго»), а доказательств выполнения порядка допуска в эксплуатацию вновь установленного прибора учета электроэнергии надлежащим образом АО «Донэнерго» в адрес ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» не предоставлено, то расчет за потребленную ИП Пронин О.В. электроэнергию с 14.06.2018 г. производится на основании требований п. 166, п. 179 Основных положений.

Таким образом, Комиссия установила в действиях ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» по начислению платы за потребленную ИП Прониным О.В. электроэнергию, отсутствие нарушения антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать АО «Донэнерго» нарушившим п. 3 ч.1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».
2. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства АО «Донэнерго» не выдавать.
3. Прекратить рассмотрение дела № 2073/02 в отношении ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» о нарушении антимонопольного законодательства, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).
4. Передать материалы дела специалисту Ростовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных

правонарушениях в отношении АО «Донэнерго».

Председатель Комиссии:

С.В. Батурин

Члены Комиссии:

А.В. Опруженков

Г.В. Стрижакова

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Ростовской области в течение трех месяцев со дня его принятия.