

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя, члены Комиссии: – начальник отдела антимонопольного контроля, – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, – специалист 1 разряда отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 26/06-2013 от 02.12.2013 по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Дальневосточная энергетическая компания» (ул. Тигровая, 19, г. Владивосток, 690090; ИНН 2723088770; далее – ОАО «ДЭК») по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном выставлении требований об оплате задолженности за электроэнергию в сумме 1 351 362,80 рублей, обществом с ограниченной ответственностью «Горэлектросеть» (ул. Фрунзе, 45, 4, 6, г. Артем, 692760; ИНН 2502038040; далее – ООО «Горэлектросеть», Сетевая организация) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в составлении акта неучтенного потребления электроэнергии от 07.06.2012 № 004219, не соответствующего действующему законодательству,

с участием представителей

ответчика: ОАО «ДЭК» – начальник отдела претензионно-исковой работы Департамента правового обеспечения, начальник отдела правового сопровождения энергосбытовой деятельности Департамента правового обеспечения ОАО «ДЭК»,

в отсутствии представителей

заявителя: гр-на Ч. – не явился, извещен надлежащим образом,

ответчика: ООО «Горэлектросеть» – не явились, извещены надлежащим образом,

У С Т А Н О В И Л А:

В Приморское УФАС России 16.11.2012 поступило обращение гр-на Ч. (далее – Заявитель) на действия ОАО «ДЭК», выразившиеся в необоснованном выставлении требований об оплате задолженности за электроэнергию в сумме 1 351 362,80 рублей.

При рассмотрении обращения было выявлено, что Ленинским районным судом Владивостокского городского округа по заявлению ОАО «ДЭК» рассматривалось дело № 2-796/2013 о взыскании задолженности в размере 1 351 362,80 рублей с гр-на Ч.

В представленном в антимонопольный орган заявлении гр-на Чу. отражены действия ОАО «ДЭК», выразившиеся в выставлении платежных требований на

сумму 1 351 362,80 рублей. В связи с чем, предмет рассмотрения дела Ленинским районным судом Владивостокского городского округа аналогичен предмету направленного в адрес Приморского УФАС России, заявления гр-на Ч. о нарушении ОАО «ДЭК» антимонопольного законодательства.

В соответствии с вышеизложенным, письмом от 19.02.2013 № 1167/06 Управление на основании части 11 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) отложило принятие решения по заявлению гр-на Ч. до вступления в законную силу решения Ленинского районного суда Владивостокского городского округа по делу № 2-796/2013, которое должно было содержать выводы о нарушении антимонопольного законодательства, а также является обязательным для Приморского УФАС России.

Решением Ленинского районного суда Владивостокского городского округа от 01.04.2013 по делу № 2-796/2013 требования ОАО «ДЭК» оставлены без удовлетворения.

Согласно части 2 статьи 13 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, вступившие в законную силу судебные решения, постановления являются обязательными для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, граждан, организаций и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории России.

Решение Ленинского районного суда Владивостокского городского округа по делу № 2-796/2013 не было обжаловано в апелляционном порядке и 03.03.2013 вступило в законную силу, в связи с чем, Управление пришло к выводу о возможности возобновить рассмотрение заявления гр-на Ч. по существу.

В ходе рассмотрения дела № 26/06-2013, возбужденного по признакам нарушения ОАО «ДЭК» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном выставлении требований об оплате задолженности за электроэнергию в сумме 1 351 362,80 рублей (приказ Приморского УФАС России от 02.12.2013 № 316) установлено следующее.

23.05.2011 ООО «Горэлектросеть» на объекте «База отдыха «Приморье», принадлежащего гр-ну Ч., было проведено обследование и принят в учет расчетный комплекс. Для исключения доступа к расчетному комплексу были установлены пломбы №№ 6111862, 6111863.

04.06.2012 ООО «Горэлектросеть» проведена проверка средств учета потребителя, в результате которой установлен факт отсутствия пломбы № 6111863. Данный факт зафиксирован в акте № 3466.

07.06.2012 ООО «Горэлектросеть» составило акт о неучтенном (безучетном) потреблении электрической энергии № 0004219, который был подписан представителем Заявителя.

На основании данного акта Заявителю выставлена счет-фактура от 30.09.2012 № 25606/3/06 на стоимость неучтенного потребления в размере 1 351 362,80 рублей.

Также из документов установлено, что при проведении проверки состояния измерительного комплекса 04.06.2012 не был установлен факт безучетного

потребления, о чем свидетельствует запись в акте инженера ОАО «ДЭК», а также письмо ОАО «ДЭК» от 04.07.2012 № 45-39/1961, в котором указано, что акт о неучтенном потреблении электрической энергии от 07.06.2012 № 004219 с расчетом объема безучетного потребления электроэнергии недействителен и не может служить основанием для предъявления потребителю к оплате объема безучетного потребления электроэнергии.

Определением о назначении дела № 26/06-2013 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 03.12.2013 № 8587/06-3 в качестве третьего лица к участию в деле привлечено ООО «Горэлектросеть».

В ходе рассмотрения дела было установлено, что акт неучтенного потребления электрической энергии от 07.06.2012 № 004219 был составлен ООО «Горэлектросеть» с нарушениями действующего законодательства.

Таким образом, Комиссия решила привлечь в качестве ответчика по делу № 26/06-2013 о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Горэлектросеть».

В письменных пояснениях (вх. № 7993 от 12.11.2013) гр-н Ч. указал, что в связи с вступлением в законную силу решения Ленинского районного суда Владивостокского городского суда от 01.04.2013 по делу № 2-796/2013 ущемление интересов со стороны ОАО «ДЭК» отсутствует, платежные требования на сумму 1 351 362,80 рублей не выставляются.

ООО «Горэлектросеть» письменных пояснений по существу правонарушения не представило, явку представителя на заседание Комиссии не обеспечило.

ОАО «ДЭК» представило письменные пояснения по существу рассматриваемого дела (вх. №№ 6593 от 20.09.2013, 2160 от 21.03.2014), в которых указало, что акт безучетного потребления от 07.06.2012 № 004219 был составлен по результатам проведенной Сетевой организацией проверки энергопринимающих устройств Заявителя.

В соответствии с пунктом 155 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.06 № 530 (далее – Основные положения), действовавших на момент совершения правонарушения, ООО «Горэлектросеть» был произведен расчет объема безучетного потребления. Вышеуказанный акт был направлен в адрес ОАО «ДЭК» для включения объема безучетного потребления гр-на Ч. в полезный отпуск электроэнергии и взыскания рассчитанной суммы с Заявителя в соответствии с пунктом 156 Основных положений.

При рассмотрении акта безучетного потребления электрической энергии ОАО «ДЭК» письмом от 15.06.2013 № 602-13-1243 возвратило вышеуказанный акт в ООО «Горэлектросеть» ввиду отсутствия вмешательства в работу прибора учета.

Пунктом 12 Основных положений коммерческий учет электрической энергии в целях обеспечения надлежащего исполнения принятых субъектами розничных рынков обязательств по заключенным договорам осуществляет сетевая организация.

Осуществляя коммерческий учет электрической энергии, сетевая организация определяет объем электроэнергии, переданной по сетям непосредственно

потребителям электроэнергии (физическим и юридическим лицам), и объем потерь электроэнергии в сетях.

В связи с чем, объем безучетного потребления электроэнергии включается сетевым предприятием в полезный отпуск электроэнергии гарантирующему поставщику, подлежащей оплате последней сетевой организации по договору на оказание услуг по передаче электроэнергии (договор купли-продажи электрической энергии на компенсацию фактических потерь от 01.04.2012 № 54/2011, заключенный между ОАО «ДЭК» и ООО «Горэлектросеть»).

Сетевая организация не приняла возражения ОАО «ДЭК» в отношении составленного акта безучетного потребления.

В связи с чем, ОАО «ДЭК» вынуждено было предъявить требования по оплате объема безучетного потребления электроэнергии Заявителю.

Также в письменных пояснениях, ОАО «ДЭК» указало, что право на обжалование акта безучетного потребления электроэнергии у ОАО «ДЭК» отсутствует, так как признать такой акт недействительным можно только при предъявлении в суд материальных требований о взыскании задолженности, которая предъявляется к оплате лицу, в отношении которого составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии и который отказывается производить оплату предъявленной ему к оплате задолженности.

Представители ОАО «ДЭК» на рассмотрении дела поддержали доводы, изложенные письменно, просили прекратить рассмотрение дела в отношении ОАО «ДЭК» в связи с отсутствием в рассматриваемых комиссией действиях нарушений антимонопольного законодательства.

Комиссия не может согласиться с доводами ответчика в силу следующего.

В соответствии с пунктом 152 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08. 2006 № 530, действовавшие на момент совершения правонарушения, по факту выявленного безучетного потребления электрической энергии или бездоговорного потребления электрической энергии составляется акт с неучтенном потреблении электрической энергии, на основании которого осуществляются расчеты за потребленную электрическую энергию. В акте о неучтенном потреблении электрической энергии должны содержаться данные о потребителе или лице, осуществляющем бездоговорное потребление электрической энергии, способе и месте осуществления выявленного нарушения описание приборов учета на момент составления акта, дата предыдущей проверки объяснения потребителя или лица, осуществляющего бездоговорное потребление электрической энергии, по выявленному факту и его претензии к составленному) акту (в случае их наличия).

Как следует из актов № 3466 от 04.06.2012, № 004219 от 07.06.2012 о неучтенном потреблении электроэнергии потребителем, выявленное нарушение заключается в отсутствии пломбы на коммутационном аппарате в цепях до учета.

Вместе с тем, из акта технического обследования состояния измерительного

комплекса, схемы подключения, соблюдения технических условий от 23.05.2011 следует, что пломбы №№ 6111862, 6111863 были установлены на двери щита трансформаторной подстанции, пломбой № 3442938 опломбирована крышка клеммного ряда. Коммутационное устройство, как следует из акта, опломбировано не было.

Таким образом, акт № 3466 от 04.06.2012, а также акт № 004219 от 07.06.2012 о неучтенном потреблении электроэнергии потребителем не доказывают совершения Заявителем неучтенного потребления, указанный в актах №№ 3466 от 04.06.2012, 004219 от 07.06.2012 способ выявленного нарушения противоречит акту технического обследования состояния измерительного комплекса, схемы подключения, соблюдения технических условий от 23.05.2011.

Кроме того, как следует из акта № 3466 от 04.06.2012 г. о неучтенном потреблении электроэнергии, участвовавшим при проведении проверки ведущим инженером ОАО «ДЭК» безучетного потребления не выявлено.

Данный факт также не отрицается представителями ОАО «ДЭК» при рассмотрении дела.

Согласно пункту 2.11.18 Правил технической эксплуатации электроустановок потребителей, утвержденных Приказом Минэнерго от 13.01.2003 № 6 (далее – Правил технической эксплуатации электроустановок потребителей) энергоснабжающая организация должна пломбировать: клеммники трансформаторов тока; крышки переходных коробок, имеются цепи к электросчетчикам; токовые цепи расчетных счетчиков в случае, когда к трансформаторам тока совместно со счетчиками присоединены электроизмерительные приборы и устройства защиты; испытательные коробки с зажимами для шунтирования вторичных обмоток трансформаторов тока и места соединения цепей напряжения при отключении расчетных счетчиков для их замены или поверки; решетки и дверцы камер, где установлены трансформаторы тока; решетки или дверцы камер, где установлены предохранители на стороне высоко низкого напряжения трансформаторов напряжения, к которым присоединены расчетные счетчики; приспособления на рукоятках приводов разъединителей трансформаторов напряжения, к которым присоединены расчетные счетчики.

Вместе с тем, согласно акту от 23.05.2011 пломбы на объект электросетевого хозяйства были установлены на двери трансформатор подстанции, что Правилами технической эксплуатации электроустановок потребителей не предусмотрено.

В соответствии с пунктом 79 Основных положений безучетным потреблением электрической энергии признается потребление электрической энергии с нарушением установленных договором энергоснабжения (договором купли-продажи (поставки) электрической энергии) и настоящим документом порядка учета электрической энергии со стороны покупателя, выразившимся во вмешательстве в работу соответствующего приборов учета или несоблюдении установленных договором сроков извещения об утрате (неисправности) прибора учета, обязанность по обеспечению целостности сохранности которого возложена на покупателя, а также в иных действиях покупателя, приведших к искажению данных о фактическом объеме потреблен электрической энергии.

Таким образом, Комиссия считает, что в действиях гр-на Ч. отсутствует искажение

данных о фактическом объеме потребления электрической энергии.

Данный вывод Комиссии также подтверждается решением Ленинского районного суда Владивостокского городского суда от 01.04.2013 по делу № 2-796/2013.

В связи с чем, Комиссия считает, что ООО «Горэлектросеть» составило акт безучетного потребления в нарушение норм действующего законодательства, ОАО «ДЭК» необоснованно выставило требование об оплате задолженности в размере 1 351 362,80 рублей.

Приказом Федеральной службы по тарифам от 11.08.2011 № 493-э ООО «Горэлектросеть» включено в Реестр субъектов естественных монополий в сфере услуг по передаче электрической энергии.

Согласно части 5 статьи 9 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Таким образом, ООО «Горэлектросеть» в момент совершения правонарушения занимало доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии на территории г. Артема.

Приказом № 46 от 24.04.2007 Приморского УФАС России ОАО «ДЭК» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более 35 %, как хозяйствующий субъект, имеющий на розничном рынке купли-продажи электрической энергии в географических границах Приморского края долю более 65 %, в том числе на территории г. Артем.

В соответствии с Постановлением Региональной энергетической комиссии Приморского края от 21.03.2007 № 5/12 ОАО «ДЭК» является гарантирующим поставщиком на территории Приморского края за исключением зон деятельности иных гарантирующих поставщиков.

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.

С учётом изложенного, Комиссия считает, что действия ООО «Горэлектросеть», выразившиеся в составлении акта неучтенного потребления от 07.06.2012 № 004219, не соответствующего действующему законодательству, а также действия ОАО «ДЭК», выразившиеся в необоснованном выставлении требований об оплате задолженности за электроэнергию в сумме 1 351 362,80 рублей, являются ущемлением интересов гр-на Ч., а также нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Горэлектросеть» (ул. Фрунзе, 45, 4, 6, г. Артем, 692760; ИНН 2502038040) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в составлении акта неучтенного потребления от 07.06.2012 № 004219, не соответствующего действующему законодательству.
2. Признать факт нарушения открытым акционерным обществом «Дальневосточная энергетическая компания» (ул. Тигровая, 19, г. Владивосток, 690090; ИНН 2723088770) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном выставлении требований об оплате задолженности за электроэнергию в сумме 1 351 362,80 рублей гр-ну Ч.
3. Прекратить рассмотрение дела № 26/06-2013 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Горэлектросеть» в связи с прекращением нарушения антимонопольного законодательства.
4. Прекратить рассмотрение дела № 26/06-2013 в отношении открытого акционерного общества «Дальневосточная энергетическая компания» в связи с прекращением нарушения антимонопольного законодательства.