

ОПРЕДЕЛЕНИЕ О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 058/01/10-318/2024 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

«16» мая 2024г. г. Пенза

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

УСТАНОВИЛ:

В Пензенское УФАС России 12.12.2022г. поступила жалоба ООО «Сервисторг» (ИНН 583012813, 442530, Пензенская область, г.Кузнецк, ул.Алексеевское шоссе, д.5, далее – ООО «Сервисторг, Заявитель) в отношении АО «Горэлектросеть» (ИНН 5803029609, 442534, Пензенская область, г.Кузнецк, ул.Орджоникидзе, д.186А, далее – Общество, сетевая организация) по вопросу составления актов о неучтенном потреблении электрической энергии и составления расчета объема безучетного потребления электроэнергии на объекте Заявителя по адресу: г.Кузнецк, ул.Алексеевское шоссе, д.5. Из обращения следует, что 21.11.2022г. представители сетевой организации прибыли на территорию ООО «Сервисторг», где установлены приборы учета электроэнергии (Меркурий 230 ART-03 СН, заводской номер 36003716 и Меркурий 230 ART-03 СН, заводской номер 36001550). В ходе проверки представители АО «Горэлектросеть» вскрыли пломбы с дверей шкафов, в которых непосредственно находятся приборы учета, а также вскрыли пломбы с приборов учета электроэнергии. 21.11.2022г. акты осмотра сетевой организацией Заявителю выданы не были. Позже в адрес Заявителя поступили акты о неучтенном потреблении электроэнергии №Б1-22-0013 и Б1-22-0014 от 21.11.2022г. из которых следует, что при проведении проверки внутри корпуса прибора учета обнаружено дополнительное устройство, не предусмотренное заводом-изготовителем. По результатам рассмотрения обращения установлено следующее. Согласно пункту 2 Постановления Правительства РФ от 04.05.2012 N 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (вместе с "Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии", "Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии") «безучетное потребление» - потребление электрической энергии с нарушением установленного договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), оказания услуг по передаче электрической энергии) и настоящим документом порядка учета электрической энергии со стороны потребителя (покупателя), выразившимся во вмешательстве в работу прибора учета, измерительного комплекса, измерительных трансформаторов тока и (или) напряжения, соединенных между собой по установленной схеме вторичными цепями, через которые приборы учета установлены (подключены) (далее - измерительные трансформаторы), системы учета, компонентов интеллектуальной системы учета электрической энергии (мощности) в случаях нарушения целостности (повреждения) прибора учета, измерительного комплекса, измерительных трансформаторов, нарушения (повреждения) пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета, измерительный комплекс, измерительные трансформаторы, систему учета, компоненты интеллектуальной системы электрической энергии (мощности), на приспособления, препятствующие доступу

к ним, расположенные до места установки прибора учета электрической энергии (точки измерения прибором учета), когда в соответствии с настоящим документом прибор учета, измерительный комплекс, измерительные трансформаторы, система учета, компоненты интеллектуальной системы учета электрической энергии (мощности) установлены в границах балансовой принадлежности потребителя (покупателя) и (или) в границах земельного участка, принадлежащего такому потребителю на праве собственности или ином законном основании, на котором расположены энергопринимающие устройства потребителя (далее - границы земельного участка) или, если обязанность по обеспечению целостности и сохранности прибора учета, измерительного комплекса, измерительных трансформаторов (системы учета) возложена на потребителя (покупателя), а также с нарушением указанного порядка, обнаруженным в границах балансовой принадлежности потребителя (покупателя) подключения энергопринимающих устройств до точки измерения прибором учета или в границах земельного участка потребителя (покупателя) подключения до точки измерения прибором учета энергопринимающих устройств, расположенных в границах этого земельного участка. Сетевые организации и гарантирующие поставщики проверяют соблюдение 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 в части организации коммерческого учета, а также проводят проверки на предмет выявления фактов безучетного потребления и бездоговорного потребления электрической энергии (пункт 169 Основных положений). 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 2024-2527 сохранности контрольных пломб и знаков визуального контроля, в том числе соответствия пломб поверителя оттиску в свидетельстве о поверке и (или) записи в паспорте (формуляре) средства измерений, а также снятие показаний приборов учета. Указанная проверка проводится не реже одного раза в год и может осуществляться в виде инструментальной проверки (пункт 170 Основных положений).

Для целей настоящего документа под инструментальной проверкой понимается процесс оценки работоспособности прибора учета (измерительных трансформаторов и других элементов), заключающийся в проведении визуальной проверки и проверки характеристик элементов измерительного комплекса, устройств сбора и передачи данных, схемы их соединения с помощью инструментов и дополнительного оборудования (пункт 170 Основных положений). В случае если для проведения проверки приборов учета лицу, проводящему проверку, требуется допуск к энергопринимающим устройствам потребителя (объекту по производству электрической энергии (мощности), то лицо, проводящее проверку прибора учета, за 5 рабочих дней до планируемой даты проведения проверки уведомляет потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) о дате и времени проведения такой проверки, а также о последствиях недопуска к расчетным приборам учета (пункт 174 Основных положений). Из представленных документов следует, что между ООО «Сервисторг» (потребитель) и ООО «ТНС энерго Пенза» (гарантирующий поставщик) заключен договор энергоснабжения от 01.04.2019г. № 1351. Общество 09.11.2022г. направило

в адрес Заявителя уведомление о допуске к энергопринимающим устройствам потребителя для проведения инструментальной проверки измерительного комплекса 21.11.2022г. Результаты проверки приборов учета оформляются актом проверки расчетного прибора учета, который составляется сетевой организацией (гарантирующим поставщиком), подписывается такой 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 (пункт 173 Основных положений). Пунктом 178 Основных положений № 442 установлен перечень данных (сведений), которые должен содержать акт о неучтенном потреблении электрической энергии, к числу которых, относятся данные о способе и месте осуществления безучетного потребления или бездоговорного потребления электрической энергии. Согласно пункту 193 Основных положений № 442 при составлении акта о неучтенном потреблении должен присутствовать потребитель, осуществляющий безучетное потребление, обслуживающий его гарантирующий поставщик (энергосбытовая организация),

По результатам проведения инструментальной проверки по комплексам учета электрической энергии на объекте Заявителя сетевой организацией были составлены акты о неучтенном потреблении электроэнергии №Б1-22-0013, Б1-2200014 от 21.11.2022г., согласно которым сетевой организацией отмечено вмешательство в работу прибора учета, а именно при проведении проверки корпуса прибора учета обнаружено дополнительное устройство, не предусмотренное заводом—изготовителем. Также сетевой организацией составлены расчеты объема безучетного потребления, по акту о неучтенном потреблении электроэнергии №Б1-22-0013 объем безучетного потребления электроэнергии составил 1 325 478 кВт/ч, по акту о неучтенном потреблении электроэнергии №Б1-22-0014 объем безучетного потребления электроэнергии составил 2024-2527 1 397 368 кВт/ч. Составленные сетевой организацией акты о неучтенном потреблении электроэнергии №Б1-22-0013, Б1-2200014 от 21.11.2022г. и расчеты объема безучетного потребления, по акту о неучтенном потреблении электроэнергии были направлены в адрес Заявителя только 23.11.2022г. Таким образом, сетевая организация в нарушение пункта 178 Основных положений составила акты о неучтенном потреблении электроэнергии №Б1-22-0013, Б1-2200014 в отсутствие представителя потребителя и обслуживающего его гарантирующего поставщика.

Арбитражными судами апелляционной и кассационной инстанций по делу № А49-13370/2022 подтверждено, что в день проведения проверки оспариваемые акты о безучетном потреблении не составлялись, их оформление не производилось, при этом сетевая организация не извещала потребителя о фактической дате, времени и месте составления акта о безучетном потреблении. Таким образом, оспариваемые акты не были составлены на месте осмотра, к подписанию потребителю не предлагались и не указана в актах причина отказа от подписи. Соответственно акты составлены в одностороннем порядке. Согласно актам о неучтенном потреблении электроэнергии №Б1-22-0013, №Б1-22-0014 от 21.11.2022г. приборы учета для проведения внеочередной проверки были сняты и упакованы в прозрачный пакет без повреждения и опломбированы пломбой. Вместе с тем, в актах о неучтенном потреблении электроэнергии №Б1-22-0013, Б1-2200014 от 21.11.2022г. нарушение (повреждение) пломб и (или) знаков визуального контроля

не зафиксировано. Арбитражными судами апелляционной и кассационной инстанций по делу № А49-13370/2022 подтверждено, что сетевая организация в отсутствие наличия поврежденных пломб, установленных на спорных приборах учета, неправомерно приняла решение о нарушении пломб и вскрытии приборов учета. Тогда как сетевая организация имела основание произвести демонтаж спорных приборов учета и его направление на техническое исследование. Арбитражными судами апелляционной и кассационной инстанций по делу № А49-13370/2022 сделан вывод о незаконности составленных АО «Горэлектросеть» актов о безучетном потреблении от 21.11.2022 № Б1-22-013, № Б1-22-0014 и уточненных расчетов к ним. 23.11.2022г. сетевая организация направила в адрес ООО ТНС энерго Пенза» информацию о проведении инструментальной проверки в отношении ООО «Сервисторг», по результатам которой были составлены акты о неучтенном потреблении электроэнергии №Б1-22-0013, №Б1-22-0014 от 21.11.2022г. и произведены расчеты объема безучетного потребления в размере 2 722 846 кВт/ч, и просила гарантирующего поставщика включить в объем переданной электроэнергии ноября 2022г. объем безучетного потребления в количестве 2 722 846 кВт/ч по договору энергоснабжения от 01.04.2019г. №1351 ООО «Сервисторг».

Позже 07.12.2022г. сетевая организация направила в адрес ООО «ТНС энерго Пенза» уточненные расчеты объема безучетного потребления электроэнергии по актам о неучтенном потреблении электроэнергии №Б1-22-0013, №Б1-22-0014 от 21.11.2022г. (по акту о неучтенном потреблении электроэнергии №Б1-22-0014 объем безучетного потребления 332 614 кВт/ч, по акту о неучтенном потреблении электроэнергии №Б1-22-0013 объем безучетного потребления 320 040 кВт/ч). Приказом ФАС России от 12.08.2019 № 1080/19 АО «Горэлектросеть включено в 2024-2527 Реестр субъектов естественных монополий в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль, в топливно-энергетическом комплексе по передаче электрической энергии под регистрационным номером № 58.1.28. Согласно статьям 3, 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) деятельность в области оказания услуг по передаче электрической энергии относится к сфере деятельности субъектов естественных монополий. Хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии признается субъектом естественной монополии. В соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. Исходя из приведенных норм законодательства АО «Горэлектросеть является субъектом естественной монополии и занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии в границах присоединенных электрических сетей на территории Пензенской области и может оказывать решающее воздействие на общие условия обращения товара на указанном товарном рынке.

Частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещены 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. Пленум Верховного Суда Российской

Федерации в пункте 12 постановления от 04.03.2021 N 2 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства" разъяснил, что нарушение хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке, требований гражданского и иного законодательства при вступлении в договорные отношения, исполнении договорных обязательств, в том числе выражающееся в недобросовестном поведении, нарушающем права контрагентов, само по себе не свидетельствует о ведении хозяйствующим субъектом монополистической деятельности, запрещенной согласно части 1 статьи 10 Закона. Оценивая действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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. Рассматриваемые действия АО «Горэлектросеть», в том числе выразившиеся в принятии решения о нарушении пломб и вскрытии спорных приборов учета, являются недопустимыми и не соответствуют требованиям действующего законодательства. Таким образом, действия АО «Горэлектросеть» по нарушению установленного порядка выявления и расчета объема безучетного потребления электрической энергии на объекте ООО «Сервисторг» приводят (могут привести) к ущемлению интересов хозяйствующего субъекта в сфере предпринимательской деятельности – ООО «Сервисторг».

Исходя из вышеизложенного, в действиях АО «Горэлектросеть» содержатся признаки нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением, которое привело (могло привести) к 2024-2527 ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности. На основании указанного, издан приказ Пензенского УФАС России от 15.05.2024г. №61/24 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Акционерного общества «Горэлектросеть» (ИНН 5803029609, 442534, Пензенская область, г.Кузнецк, ул.Орджоникидзе, д.186А) по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 058/01/10-318/2024 к рассмотрению на 30.05.2024г. в 15 часов 00 мин. по адресу: г. Пенза, ул. Урицкого, д. 127, к. 301. 2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика: Акционерное общество «Горэлектросеть» (ИНН 5803029609, 442534, Пензенская область, г.Кузнецк, ул.Орджоникидзе, д.186А). 3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя: Общество с ограниченной ответственностью «Сервисторг» (ИНН 583012813, 442530, Пензенская область, г.Кузнецк, ул.Алексеевское шоссе, д.5). 4. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица: Общество с ограниченной ответственностью «ТНС энерго Пенза» (440039, г.Пенза, ул.Гагарина, 11Б) 5. АО «Горэлектросеть» в срок до «24» мая 2024г. представить следующие документы и информацию:

- письменную позицию по рассматриваемому делу; - копию договора оказания услуг по передаче электрической энергии со всеми приложениями, изменениями и дополнениями; - перечень объектов электросетевого хозяйства с использованием которых Общество оказывает услуги по передаче электрической энергии за период 2022, 2023 года и 1 квартал 2024 года; - сведения об объеме переданной электрической энергии за период 2022, 2023 года и 1 квартал 2024 года в натуральном и стоимостном выражении (по каждому году отдельно); - сведения о сумме выручки от оказания услуг по передаче электрической энергии за период 2022, 2023 года и 1 квартал 2024 года; - сведения об отзыве актов о неучтенном потреблении электроэнергии №Б1-22-0013, №Б1-22-0014 от 21.11.2022г. и расчетов объема безучетного потребления, с приложением подтверждающих документов, - иные документы, материалы и пояснения по рассматриваемому делу (при наличии). 6. ООО «ТНС энерго Пенза» в срок до «24» мая 2024 года представить следующие документы и информацию: - письменную позицию по рассматриваемому делу; - сведения об ущемлении (об угрозе ущемления) интересов ООО «ТНС энерго Пенза» действиями АО «Горэлектросеть», выразившимися в направлении писем о включении в объем переданной электроэнергии ООО «Сервисторг» объема электроэнергии по актам о неучтенном потреблении электроэнергии №Б1-22-0013, №Б1-22-0014 от 21.11.2022г.

- иные документы, материалы и пояснения по рассматриваемому делу (при 2024-2527 наличии). 7. ООО «Сервисторг» в срок до «24» мая 2024 года представить следующие документы и информацию: - письменную позицию по рассматриваемому делу; - иные документы, материалы и пояснения по рассматриваемому делу (при наличии). Явка лиц участвующих в деле или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна. Все документы представляются в подлинниках или надлежаще заверенных копиях с сопроводительным письмом за подписью руководителя предприятия. Непредставление запрашиваемой информации либо представление заведомо недостоверных сведений влечет за собой ответственность, предусмотренную статьей 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Пензенское УФАС России сообщает о возможности дистанционного участия в рассмотрении дела в формате видеоконференции. Для целей принятия участия в заседании Комиссии, сторонам необходимо перейти по гиперссылке: <https://fas3.tconf.rt.ru/c/5039693085>

Председатель комиссии <...>