РЕШЕНИЕ

по делу №006/01/10-728/2020

Резолютивная часть решения оглашена 12.01.2021

В полном объеме решение изготовлено 19.01.2021 г. Назрань

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Ингушетия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

рассмотрев дело №006/01/10-728/2020 по признакам нарушения ПАО «Россети Северный Кавказ» (в лице филиала ПАО «Россети Северный Кавказ» - «Ингушэнерго») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившееся в злоупотреблении доминирующим положением в части нарушения порядка выявления безучетного потребления и ограничения режима потребления электрической энергии,

в присутствии на заседании:

заявителя – «...» Бекхана Суламбековича ;

ответчика - представитель ПАО «Россети Северный Кавказ» (в лице филиала ПАО «Россети Северный Кавказ» - «Ингушэнерго») (по доверенности от 01.01.2021 года №01-юр).

руководствуясь статьей 41 и 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Ингушетия

(далее – Ингушское УФАС России, Управление) поступило заявление (вх. от 11.07.2019 №2425-НВ) от гр. «...» (РИ, Малгобекский рай., с. Сагопши, ул. Цечоева, 22, далее – заявитель, потребитель, «...» Б. С.) на действия филиал ПАО «Россети Северный Кавказ» - «Ингушэнерго» (юр.адрес: 357506, Ставропольский край, г. Пятигорск, ул. Подстанционная, д. 13, далее – поставщик) о том, что поставщиком безосновательно начислена задолженность в размере 592 040 руб. 80 коп. за потребление электроэнергии на объекте, расположенному по адресу: РИ, Малгобекский рай., с. Сагопши, ул. Осканова, 2а (магазин «Зарема»).

В дополнение к указанной жалобе от заявителя в Управление поступила информация (вх. от 20.08.2019 года №2734-НВ) о том, что 07.06.2019 года получено уведомление об ограничении режима потребления электрической энергии поставщиком на объекте потребителя 20 июня 2019 года, и 15.08.2019 года получено уведомление об ограничении режима потребления электрической энергии поставщиком на объекте потребителя 26 августа 2019 года. Таким образом, было введено ограничение режима электроэнергии.

В соответствии с пунктом 11 статьи 44 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), принятие решения по результатам рассмотрения заявления, материалов может быть отложено в случае нахождения на рассмотрении в антимонопольном органе, суде, арбитражном суде, правоохранительных органах другого дела, выводы по которому будут иметь значение для результатов рассмотрения заявления, материалов, до принятия и вступления в силу соответствующего решения по данному делу, о чем антимонопольный орган уведомляет в письменной форме заявителя.

В соответствие с вышеуказанным пунктом 11 статьи 44 Закона о защите конкуренции, Управлением 30 сентября 2020 года заявителю было направлено уведомление (исх.№3719-ЕД) об отложении принятия решения по результатам рассмотрения жалобы до вступления в законную силу решения суда по делу №А18-1472/2019, где истцом выступил

Постановлением Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 12.08.2020 года по делу №А18-1472/2019 апелляционная жалоба «...» Бекхана Суламбековича удовлетворена, в исковых требованиях филиала ПАО «Россети Северный Кавказ» - «Ингушэнерго» к потребителю о взыскании стоимости потребленной электроэнергии в размере 592 040, 80 рублей отказано. Учитывая установленные обстоятельства, суд считает акт о безучетном потреблении электроэнергии не является надлежащим доказательством безучетного потребления электроэнергии потребителем, поскольку составлен в отсутствие потребителя и в отсутствие доказательств, подтверждающих приглашение его для составления данного акта.

В Управление 18 сентября 2020 года поступила информация от заявителя («...» Б.С., исх. 3550-НВ) о том, что постановлением Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 12.08.2020 года по делу №А18-1472/2019 апелляционная жалоба «...» Бекхана Суламбековича удовлетворена, в исковых требованиях филиала ПАО «Россети Северный Кавказ» - «Ингушэнерго» к потребителю о взыскании стоимости потребленной электроэнергии в размере 592 040, 80 рублей отказано. Заявитель считает, что поставщик поставил под риск его деятельность, введя ограничение режима потребления электрической энергии. Также, заявитель считает, что действия поставщика по начислению задолженности за потребление

электроэнергии на основании незаконно составленного акта о безучетном потреблении, привели к ущемлению его прав и законных интересов.

При этом, поставщиком не обжаловано постановление Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 12.08.2020 года в двухмесячный срок.

На основании приказа от 11.11.2020 года №99 возбуждено дело по признакам нарушения ПАО «Россети Северный Кавказ» (в лице филиала ПАО «Россети Северный Кавказ» - «Ингушэнерго») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившееся в злоупотреблении доминирующим положением в части нарушения порядка выявления безучетного потребления и ограничения режима потребления электрической энергии.

В соответствие с разъяснениями ФАС России от 30.06.2020 г. №ИА/55189/20, в случае составления акта проверки расчетных приборов учета (с выявлением факта безучетного потребления) и (или) составления акта о неучтенном потреблении в отсутствие потребителя, необходимо установить факт наличия/ отсутствия доказательств надлежащего уведомления потребителя в соответствие с пунктом 193 Основных положений Постановления №442, а в случае необходимости допуска к энергопринимающим устройствам – уведомления потребителя о проверке приборов учета в соответствии с пунктом 177 Основных положений Постановления №442. После установления вышеуказанных обстоятельств, антмонопольному органу необходимо также проверить соответствие акта проверки рассчетных приборов учета, акта о безучетном потреблении на соответствие требованиям пунктов 176,192,193,195 Основных положений Постановления №442, требованиям Приложения №3 к Основным положениям Постановления №442.

При выявлении несоответствия указанным пунктам Основных положений Постановления №442, рассмотреть действия сетевой организации на предмет соответствия части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в части нарушения порядка выявления безучетного потребления.

Для признания лица нарушившим часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции необходимо установить одновременное наличие: хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке; совершение данным лицом действий (бездействия), направленных на злоупотребление доминирующим положением, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Субъектом правонарушения, предусмотренного статьёй 10 указанного Закона, является хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на соответствующем рынке работ (услуг).

Пунктом 10 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции закреплено, что при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган устанавливает доминирующее

положение хозяйствующего субъекта.

Согласно части 1 статья 5 Закона 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.

При этом, частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции установлено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона «О естественных монополиях» оказание услуг по передаче электрической энергии является сферой деятельности субъектов естественной монополии.

Следовательно, ПАО «Россети Северный Кавказ» как хозяйствующий субъект, оказывающий услуги по передаче электрической энергии, является субъектом естественной монополии.

В силу части 5 статьи 5 Закона защите конкуренции положение ПАО «Россети Северный Кавказ» на данном товарном рынке признается доминирующим.

На розничном рынке электрической энергии на территории Республики Ингушетия в 2018 и 2019 годах действовала одна сетевая организация: гарантирующий поставщик филиал ПАО «МРСК Северного Кавказа» «Ингушэнерго» (переименовано в ПАО «Россети Северный Кавказ»).

Филиал ПАО «Россети Северный Кавказ» - «Ингушэнерго» осуществляет куплю-продажу электрической энергии и передачу электрической энергии на территории Республики Ингушетия на основании приказов Министерства энергетики Российской Федерации от 30 ноября 2017 г. № 1138 «О присвоении статуса гарантирующего поставщика территориальной сетевой организации» и от 29 ноября 2018 г. № 1109 «О присвоении статуса гарантирующего поставщика территориальной сетевой организации ПАО «МРСК Северного Кавказа».

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.

Соответственно в отношении ПАО «Россети Северный Кавказ» (в лице филиала ПАО «Россети Северный Кавказ» - «Ингушэнерго») распространяются требования антимонопольного законодательства, в том числе и запрет, установленный частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно имеющимся материалам, между ПАО «Россети Северный Кавказ» (в лице филиала ПАО «Россети Северный Кавказ» - «Ингушэнерго») и «...» «...» Суламбековичем заключен договор энергоснабжения от 10.10.2018 года №0602033000740 (далее – Договор энергоснабжения) о том, что гарантирующий поставщик (ПАО «Россети Северный Кавказ») обязуется осуществлять в точках поставки продажу электрической энергии (мощности) на условиях, предусмотренных Договором энергоснабжения, а также самостоятельно и/или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии, а потребитель обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги.

«...» является индивидуальным предпринимателем (ИНН 060100069653) и на основании свидетельства о государственной регистрации права -собственником помещения, расположенного по адресу: РИ, Малгобекский рай., с. Сагопши, ул. Осканова, 2а (магазин «Зарема»).

Согласно предоставленной информации, в отношении потребителя «...» Б.С. составлен акт о безучетном потреблении электрической энергии от 01.03.2019 г. №ИнФ Ю 001022бу (далее - акт о безучетном потреблении). В разделе 2 указано: объект «Магазин «Зарема»; адрес местонахождения электроустановки: с. Сагопши, ул. Осканова, 2а. В разделе 3 указано: тип электросчетчика: «ЦЭ 6803В» №30603991; заводской номер <...> ; дата предыдущей проверки: 01.09.2018 г. В разделе 4; «В ходе внеплановой проверки обнаружено, что сорваны пломбы энергоснабжающей организации, на щите учета и клемной крышки сорвана гос-ая пломба завода изготовителя (разбит корпус электросчетчика). В разделе 5 подписи трех членов выездной бригады. В разделе 6 подписи двух свидетелей: Хамчиева И.М. и Дахкильгова М.У.

Также имеется приложение к акту о безучетном потреблении – расчет объема безучетного потребления электроэнергии (от 01.03.2019 года) за период с даты предыдущей проверки - 01.09.2018 года по дату составления акта о безучетном потреблении - 01.03.2019 года. В нем указано потребление электроэнергии в объеме 86400 кВт/ч.

В материалах дела также имеется акт о введении ограничения режима электроэнергии от 24.06.2019 года.

Управлением при рассмотрении настоящего дела было направление определение от 25.11.2020 года, которым были запрошены у поставщика информация и документы:

На запрос Управления письменных пояснений поставщиком не было предоставлено. На рассмотрении дела представители поставщика сообщили следующее: «Проверка в отношении потребителя была проведена в внеплановом порядке. Нарушения были выявлены в ходе снятия показаний счетчика»

Постановлением Правительства Российской Федерации «О функционировании

розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» от 04.05.2012 №442 утверждены Основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии (далее- Основные положения Постановления №442) и Правила полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии (далее – Правила Постановления №442).

В пункте 2 Основных положений Постановления № 442 (в ред. от 30.01.2019 г. №42), дано понятие «безучетного потребления» - потребление электрической энергии с нарушением установленного договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), договором оказания услуг по передаче электрической энергии) и настоящим документом порядка учета электрической энергии со стороны потребителя (покупателя), выразившимся во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета), обязанность по обеспечению целостности и сохранности которого (которой) возложена на потребителя (покупателя), в том числе в нарушении (повреждении) пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета (систему учета), в несоблюдении установленных договором сроков извещения об утрате (неисправности) прибора учета (системы учета), а также в совершении потребителем (покупателем) иных действий (бездействий), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности).

1. Согласно пункту 177 Основных положений Постановления №442 (в ред. от 30.01.2019 г. №42), в случае если для проведения проверки приборов учета сетевой организации требуется допуск к энергопринимающим устройствам потребителя (объекту по производству электрической энергии (мощности)), то сетевая организация 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 ее недопуска к расчетным приборам учета. При несогласии потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) с предложенными датой и (или) временем проведения проверки этот потребитель (производитель электрической энергии (мощности) на розничном рынке) направляет сетевой организации предложение об иных дате и (или) времени, после чего стороны обязаны согласовать иные дату и (или) время.

Доказательства, подтверждающие направление уведомления о проведении проверки в отношении потребителя «...» Б.С. Управлению не предоставлены.

Проведение проверочного мероприятия в нарушение установленных законодательством правил об обязательном извещении потребителя является актом недобросовестного поведения и ставит под сомнения результат проверки в целом.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлениях Арбитражных судов А06-3156/2018, А06-4654/2018, А06-2691/2018, А06-2690/2018, А06-2689/2018, А40-302189/18, А40-290290/2018, А40–239388/2018, А40-196524/18, А40-196519/2018, 40-169776/2018, А40-116168/2018, А40-81516/2018, А40-81512/18, А33-16076/2017, №А43-53406/2018.

2. В соответствии с пунктами 167 Основных положений Постановления № 442 (в ред. от 30.01.2019 г. №42) 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.

В соответствие с пунктом 172 Основных положения Постановления №442 (в ред. от 30.01.2019 г. №42), 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.

Согласно пункту 173 Основных положения Постановления № 442 (в ред. от 30.01.2019 г. №42), проверки расчетных приборов учета осуществляются в плановом и внеплановом порядке.

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 плане-графике проведения проверок расчетных приборов учета должны быть указаны точки поставки электрической энергии, в отношении которых проводится проверка, дата и время проведения проверки с учетом режима работы объекта и форма проверки.

Основанием для проведения внеплановой проверки приборов учета является:

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;

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;

выявление факта нарушения сохранности пломб и (или) знаков визуального контроля при проведении осмотра состояния расчетного прибора учета перед его демонтажем, осуществляемым в порядке, установленном в Основных положениях Постановления №442.

В силу Основных положений Постановления №442 (в ред. от 30.01.2019 г. №42), процедура оформления результатов проверки приборов учета регламентирована пунктом 176. В частности, 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.

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.

В акте проверки приборов учета должны быть указаны:

дата, время и адрес проведения проверки, форма проверки и основание для проведения проверки;

лица, принявшие участие в проверке;

лица, приглашенные в соответствии с пунктом 171 для участия в проверке, но не принявшие в ней участие;

характеристики и место установки проверяемого расчетного прибора учета (измерительного трансформатора, в случае если прибор учета входит в состав измерительного комплекса или систему учета), показания прибора учета на момент проверки и дата истечения межповерочного интервала прибора учета (измерительного трансформатора);

характеристики и место установки контрольных пломб и знаков визуального контроля, установленных на момент начала проверки, а также вновь установленных

(если они менялись в ходе проверки);

результат проверки;

характеристики используемого при проведении проверки оборудования, в случае если проводится инструментальная проверка;

лица, отказавшиеся от подписания акта проверки либо несогласные с указанными в акте результатами проверки, и причины такого отказа либо несогласия.

Управлением запросами от 23.07.2019 г. №3034-ЕД и от 08.08.2019 г. №3205-ЕД потребовало от поставщика копии актов проверки расчетного прибора учета потребителя.

Также, исходя из предоставленной информации поставщиком 01 марта 2019 года в отношении потребителя была проведена проверка.

В соответствие с пунктом 176 Основных положений Постановления №442 результаты проверки приборов должны быть оформлены актом проверки расчетного прибора учета. Отсутствие акта проверки расчетного прибора учета по итогам проверки нарушает п. 176 Основных положений Постановления №442.

На рассмотрении дела представили поставщики сообщили об отсутствии такого акта.

3. Управлением установлено, что на основании проведенной внеплановой проверки 01 марта 2019 года поставщиком в отношении потребителя «...» Б.С. составлен акт о безучетном потреблении электрической энергии от 01.03.2019 г. №ИнФ Ю 001022бу. В разделе 2 указано: объект «Магазин «Зарема»; адрес местонахождения электроустановки: с. Сагопши, ул. Осканова, 2а. В разделе 3 указано: тип электросчетчика: «ЦЭ 6803В» №30603991; заводской номер <...> ; дата предыдущей проверки: 01.09.2018 г. В разделе 4; «В ходе внеплановой проверки обнаружено, что сорваны пломбы энергоснабжающей организации, на щите учета и клемной крышки сорвана гос-ая пломба завода изготовителя (разбит корпус электросчетчика). В разделе 5 подписи трех членов выездной бригады. В разделе 6 подписи двух свидетелей: Хамчиева И.М. и Дахкильгова М.У.

Также имеется приложение к акту о безучетном потреблении – расчет объема безучетного потребления электроэнергии (от 01.03.2019 года) за период с даты предыдущей проверки - 01.09.2018 года по дату составления акта о безучетном потреблении - 01.03.2019 года. В нем указано потребление электроэнергии в объеме 86400 кВт/ч.

В материалах имеются копии заявлений Хамчиева И.М. и Дахкильгова М.У. нотариально заверенных у нотариуса Малгобекского нотариального округа Республики Ингушетия Бахмурзиева М.Б.. В указанных заявлениях, Хамчиев И.М. и Дахкильгов М.У. подтверждают, что не присутствовали при составлении акта о безучетном потреблении электроэнергии от 01.03.2019 г. №ИнФ Ю 001022бу.

В пунктах 192-195 Основных положений Постановления № 442 закреплен порядок фиксации в акте факта безучетного потребления электроэнергии и расчета объема её потребления.

В акте о неучтенном потреблении электрической энергии, за исключением случая составления такого акта при выявлении бездоговорного потребления в период приостановления поставки электрической энергии по договору в связи с введением полного ограничения режима потребления электрической энергии, должны содержаться:

данные:

о лице, осуществляющем безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии;

о способе и месте осуществления безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии;

о приборах учета на момент составления акта;

о дате предыдущей проверки приборов учета - в случае выявления безучетного потребления, дате предыдущей проверки технического состояния объектов электросетевого хозяйства в месте, где выявлено бездоговорное потребление электрической энергии, - в случае выявления бездоговорного потребления;

объяснения лица, осуществляющего безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии, относительно выявленного факта;

замечания к составленному акту (при их наличии).

Акт о неучтенном потреблении электрической энергии может быть составлен в отсутствие лица, осуществляющего безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии, или обслуживающего его гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации).

При этом составляющее акт лицо прикладывает к акту доказательства надлежащего уведомления потребителя о дате и времени составления акта. В этом случае акт составляется в присутствии 2 незаинтересованных лиц или с использованием средств фотосъемки и (или) видеозаписи, при этом материалы фотосъемки, видеозаписи подлежат хранению и передаются вместе с актом о неучтенном потреблении.

Отказ лица, осуществляющего безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии, от подписания составленного акта о неучтенном потреблении электрической энергии, а также его отказ присутствовать при составлении акта должен быть зафиксирован с указанием причин такого отказа в акте о неучтенном потреблении электрической энергии.

<u>В материалах отсутствует доказательства надлежащего уведомления потребителя о дате и времени составления акта о безучетном потреблении, имеются признаки фальсификации подписей двух незаинтересованных лиц, на</u>

фотоматериалах отражен только прибор учета электроэнергии. Данные действия поставщики имеют признаки нарушения пункта 193 Основных положений Постановления № 442.

По делам №А43-45829/2017, №А43-53406/2018 Арбитражный суд Волго-Вятского округа в постановлении от 23.07.2019 года указал, составление акта без уведомления и в отсутствие потребителя лишает потребителя права участвовать в составлении акта, проверять достоверность отраженных в нем сведений, давать объяснения, делать замечания к акту, представлять соответствующие возражения в целях защиты своих прав и законных интересов. Проведение проверочного мероприятия в нарушение установленных законодательством правил об обязательном извещении потребителя является актом недобросовестного поведения и ставит под сомнение результаты проверки в целом.

Суды кассационной и апелляционной инстанции по делам №А43-53406/2018, №А06-4654/2018 считают, что поскольку акт о безучетном потреблении электрической энергии составлен в отсутствие потребителя, то он не может являться допустимым и достоверным доказательством факта и объема безучетного потребления.

4. В соответствии с абзацем 9 пункта 6 Правил Постановления №442 (в ред. от 02.03.2019 г. №44), в связи с наступлением обстоятельств, указанных в подпункте «б» пункта 2, полное ограничение режима потребления вводится в отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики, в отношении которых заключен соответствующий договор, по всем точкам поставки, указанным в этом договоре.

В соответствии с пунктами 8 и 10 Правил Постановления №442 (в ред. от 02.03.2019 г. №44), инициатор введения ограничения обязан направить потребителю уведомление о введении ограничения режима потребления, что и было сделано поставщиком.

Со слов заявителя (потребителя «...» Б.С.) 07.06.2019 года от поставщика электроэнергии получено уведомление об ограничении режима потребления электрической энергии на объекте потребителя 20 июня 2019 года, и 15.08.2019 года получено уведомление об ограничении режима потребления электрической энергии поставщиком на объекте потребителя 26 августа 2019 года.

В соответствии с пунктом 2.2.1 Договора энергоснабжения, о предстоящем ограничении режима потребления гарантирующий поставщик уведомляет потребителя путем направления уведомления одним из указанных способов: вручается Потребителю под расписку о вручении; направляется заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении; направляется посредством факсимильной связи; посредством электронной почты; направляется телефонограммой с отметкой в журнале регистрации исходящих документов: исходящего номера по журналу регистрации; даты и времени отправки уведомления; должности, Ф. И.О. представителя Стороны, принявшего телефонограмму.

В соответствии с абзацем 3 пункта 6 Правил Постановления №442 (в ред. от 02.03.2019 г. №44), в отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов

электроэнергетики потребителя, не имеющего в отношении этих устройств и (или) объектов акта согласования технологической и (или) аварийной брони и не относящегося к потребителям, ограничение режима потребления электрической энергии которых может привести к экономическим, экологическим или социальным последствиям, вводится полное ограничение режима потребления не ранее чем по истечении 10 дней после дня уведомления указанного потребителя о введении полного ограничения режима потребления.

В соответствии с пунктом 11 Правил Постановления №442 (в ред. от 02.03.2019 г. №44), исполнитель (субисполнитель) при введении ограничения режима потребления со своих объектов электросетевого хозяйства или через бесхозяйные объекты электросетевого хозяйства, которые имеют непосредственное присоединение к сетям исполнителя (субисполнителя), составляет акт о введении ограничения режима потребления, содержащий следующую информацию:

а) полное и сокращенное (при наличии) наименование организации, ее адрес, идентификационный номер налогоплательщика и код причины постановки на учет в налоговом органе в соответствии с информацией, содержащейся в Едином государственном реестре юридических лиц;

б) фамилия, имя и отчество (при наличии) индивидуального предпринимателя, идентификационный номер налогоплательщика в соответствии со сведениями, содержащимися в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей;

в) фамилия, имя, отчество (при наличии) и паспортные данные гражданина либо данные иного документа, удостоверяющего личность в соответствии с законодательством Российской Федерации;

г) основание введения ограничения режима потребления;

д) описание точки поставки, сформированной в отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики, в отношении которых вводится ограничение режима потребления, либо перечень точек поставки, если указанных точек 2 и более;

е) тип ограничения режима потребления (частичное или полное);

ж) место, дата и время составления акта;

з) дата и время введения ограничения режима потребления;

и) уровень частичного ограничения режима потребления - если в отношении потребителя вводится частичное ограничение режима потребления;

к) уровень потребления иных лиц, энергопринимающие устройства и (или) объекты электроэнергетики которых технологически присоединены к энергопринимающим устройствам и (или) объектам электроэнергетики потребителя, в отношении которого вводится полное ограничение режима потребления, - если введение полного ограничения режима потребления в отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики потребителя может привести к ограничению или прекращению подачи электрической энергии иным потребителям;

л) адрес, по которому производятся действия по введению ограничения режима потребления;

м) технические мероприятия на объектах электросетевого хозяйства исполнителя (субисполнителя), посредством которых введено ограничение режима потребления, с указанием места установки отключенных коммутационных аппаратов (при их наличии);

н) номера, место установки и показания приборов учета, используемых в соответствии с пунктом 12(1) Правил для контроля соблюдения потребителем введенного ограничения режима потребления, на дату и время введения ограничения режима потребления;

о) фамилия, имя и отчество (при наличии) лица, уполномоченного на подписание акта от имени потребителя;

п) причины, по которым ограничение режима потребления не было введено, - если в отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики потребителя ограничение режима потребления не было введено.

В соответствии с пунктом 13 Правил Постановления №442 (в ред. от 02.03.2019 г. №44), акт подписывается заинтересованными лицами, присутствующими при его составлении. В случае отказа потребителя от подписания акта, а также в случае отсутствия потребителя при составлении акта в акте делается запись об этом с указанием причин (при наличии такой информации). При этом акт составляется в присутствии 2 незаинтересованных лиц, которые своей подписью подтверждают достоверность информации, содержащейся в акте, о чем собственноручно выполняют соответствующую запись в акте. Указанные незаинтересованные лица вправе уточнить в акте, достоверность какой именно информации они подтверждают, при этом к информации, достоверность которой подтверждается указанными лицами, не могут быть отнесены выводы о нарушении потребителем введенного в отношении его энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики ограничения режима потребления, а также выводы о невыполнении потребителем требования о самостоятельном ограничении режима потребления.

При составлении акта в присутствии 2 незаинтересованных лиц в акте указываются в отношении каждого из них фамилия, имя и отчество (при наличии), фактическое место жительства, паспортные данные либо данные иного документа, удостоверяющего личность в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также телефон этого лица.

<u>При изучении акта о введении ограничения потребления, Управлением установлено, что поставщиком были нарушены подпункты д,е,ж,н пункта 11 Правил Постановления №442, а в нарушение пункта 13 Правил Постановления №442 отсутствовала запись о 2 незаинтересованных лицах .</u>

5. В соответствии с пунктом 13 Правил Постановления №442, инициатор/исполнитель обязан направить потребителю акт о введении

ограничения режима потребления электроэнергии. Управлением поставщику направлен запрос от 08.08.2019 года №3205-ЕД о предоставлении подтверждения направления акта о введении ограничения режима потребления электроэнергии от 24.06.2019 года. В Управление предоставлена копия данного акта. Вместе с тем, поставщиком не предоставлены доказательства направления акта о введении ограничения режима потребления электроэнергии от 24.06.2019 года.

В нарушение пункта 13 Правил Постановления №442 акт о введении ограничения режима потребления не был предоставлен потребителю.

Таким образом,

- отсутствуют доказательства, подтверждающие направление уведомления о проведении проверки в отношении потребителя «...» Б.С. (нарушение пункта 177 Основных положений Постановления №442);

- отсутствуют доказательства составления и направления потребителю акта проверки расчетного прибора учета от 01.03.2019 года (нарушение пункта 176 Основных положений Постановления №442);

- отсутствуют доказательства надлежащего уведомления потребителя о дате и времени составления акта о безучетном потреблении 01.03.2019 года, имеются признаки фальсификации подписей двух незаинтересованных лиц, на фотоматериалах отражен только прибор учета электроэнергии (нарушение пункта 193 Основных положений Постановления № 442);

- при составлении акта о введении ограничения потребления не исполнены требования к содержанию акта (нарушены подпункты д,е,ж,н пункта 11, пункта 13 Правил Постановления №442);

- отсутствуют доказательства направления акта о введении ограничения потребления потребителю (нарушение пункта 13 Правил Постановления №442).

Постановлением Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 12.08.2020 года по делу №А18-1472/2019 апелляционная жалоба «...» Бекхана Суламбековича удовлетворена, в исковых требованиях филиала ПАО «Россети Северный Кавказ» - «Ингушэнерго» к потребителю о взыскании стоимости потребленной электроэнергии в размере 592 040, 80 рублей отказано. Учитывая установленные обстоятельства, суд считает акт о безучетном потреблении электроэнергии не является надлежащим доказательством безучетного потребления электроэнергии потребителем, поскольку составлен в отсутствие потребителя и в отсутствие доказательств, подтверждающих приглашение его для составления данного акта.

Согласно Определению Верховного суда Российской Федерации от 28.11.2018 года по делу №302-КГ18-18782 с аналогичными обстоятельствами, суды установили нарушение положений пунктов 176, 193 Основных положений Постановления №442, а также пришли к выводу о правомерном вынесении антимонопольным органом обжалуемых ненормативных актов.

По делам №А18-231/2020, №А63-1896/2020 со схожими обстоятельствами изложена аналогичная позиция, судами признаны решения и предписания антимонопольных

органов законными.

Пунктом 14 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 антимонопольный орган, рассматривая дела о нарушениях антимонопольного законодательства, принимает решения и выдает предписания, направленные на защиту гражданских прав, нарушенных вследствие их ущемления, злоупотребления доминирующим положением, ограничения конкуренции или недобросовестной конкуренции. При этом антимонопольный орган вправе включить в предписание указание на совершение конкретных действий, выполнение которых лицом, нарушившим антимонопольное законодательство, позволит восстановить права других лиц, нарушенные вследствие злоупотребления доминирующим положением, ограничения конкуренции или недобросовестной конкуренции, в необходимом для этого объеме.

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.

На основании вышеизложенного, Комиссия Ингушского УФАС России пришла к выводу о наличии нарушения в действиях ПАО «Россети Северный Кавказ» в лице филиала ПАО «Россети Северный Кавказ» - «Ингушэнерго» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившееся в злоупотреблении доминирующим положением в части нарушения порядка выявления безучетного потребления и ограничения режима потребления электрической энергии.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Ингушского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия ПАО «Россети Северный Кавказ» в лице филиала ПАО «Россети Северный Кавказ» - «Ингушэнерго» (юр.адрес: 357506, Ставропольский край, г. Пятигорск, ул. Подстанционная, д. 13), нарушающими часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135–ФЗ «О защите конкуренции», которые выразились в злоупотреблении доминирующим положением в части нарушения порядка выявления безучетного потребления и ограничения режима потребления электрической энергии на объекте потребителя «...» Бекхана Суламбековича;

2. Выдать предписание об устранении нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции совершения действий по аннулированию акта о безучетном

потреблении электрической энергии от 01.03.2019 г. №ИнФ Ю 001022бу, составленного в отношении «...» Бекхана Суламбековича, и аннулированию расчета объема безучетного потребления электроэнергии (от 01.03.2019 года), осуществленного на основании указанного акта о безучетном потреблении электрической энергии;

3. В соответствии с требованиями части 5 статьи 39 Закона о защите конкуренции передать материалы дела №006/01/10-728/2020 уполномоченному должностному лицу Ингушского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

4. Основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

5. Направить настоящее решение сторонам по делу.

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

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