

РЕШЕНИЕ

10 июня 2016 г.

г. Кострома

Резолютивная часть решения оглашена 10 июня 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено 27 июня 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области (далее – Комиссия, Костромское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

Радаева Марина Владимировна, заместитель руководителя управления – начальник отдела антимонопольного контроля и информационного анализа Костромского УФАС России;

Члены комиссии:

Дунаев Илья Владимирович, главный государственный инспектор отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы Костромского УФАС России;

Нахмуров Сергей Алексеевич, ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и информационного анализа Костромского УФАС России,

рассмотрев дело №04-24/1295 по признакам нарушения публичным акционерным обществом «Межрегиональная распределительная сетевая компания Центра» (127018, г. Москва, 2-я Ямская ул., д. 4) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном составлении Акта о неучтенном потреблении электроэнергии от 18.09.2014 года в отношении потребителя <К...>, что повлекло за собой начисление публичным акционерным обществом «Костромская сбытовая компания» суммы задолженности за объем безучетно потребленной Заявителем электроэнергии и, в дальнейшем, введение ограничения режима потребления в отношении <К...> путем полного ограничения режима потребления с 14-00 часов 21.04.2015 года, в результате чего были ущемлены права и законные интересы Заявителя, а также в отношении публичного акционерного общества «Костромская сбытовая компания» (156000, г. Кострома, пр-т Мира, д. 37-39/28) по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в инициировании введения ограничения режима потребления в отношении <К...> путем полного ограничения режима потребления с 14-00 часов 21.04.2015 года, в результате чего были ущемлены права и законные интересы <К...>,

в присутствии на заседании:

ответчиков:

от публичного акционерного общества «Костромская сбытовая компания» - представитель <Св...> (по доверенности от 01.01.2016 №07/09);

от публичного акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Центра» - представители <См...> (по доверенности от 26.05.2016 №Д-КМ/27/65), <Ку...> (по доверенности от 26.05.2016 №Д-КМ/27/185),

УСТАНОВИЛА:

В Костромское УФАС России поступило заявление <К...> (далее – <К...>, Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны публичного акционерного общества «Костромская сбытовая компания» (далее - ПАО «КСК», Энергоснабжающая организация) в части неправомерного введения ограничения режима потребления электрической энергии в отношении нежилого помещения (пилорама), находящегося по адресу: Костромской район, поселок Губачево, 800 метров на северо-запад от фермы поселка Губачево, по причине наличия задолженности по акту неучтенного потребления электроэнергии.

Как следует из заявления и приложенных материалов, 18.09.2014 г. в 11 часов 12 минут работниками публичного акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Центра» (далее – ПАО «МРСК», Сетевая организация) был составлен Акт проверки приборов учета №(Ю)44/04/090645 (Акт проверки №1) в отношении прибора учета Меркурий 230-ART-03PQCSIDN №13114119-12, установленного в нежилом помещении (пилорама), находящегося по адресу: Костромской район, поселок Губачево, 800 метров на северо-запад от фермы поселка Губачево. Указанный объект и прибор учета включены в приложение №3 к договору энергоснабжения от 01.07.2013 №389, заключенному между ПАО «КСК» и <К...> (далее – Договор энергоснабжения).

Как следует из Акта проверки №1, по результатам проверки было выявлено отсутствие пломбы энергоснабжающей организации №4400103362 на ограждении ИТТ, пломбы №4400103363 на вводном аппарате, пломбы №42407667 на шкафу учета, установленных ранее по акту допуска прибора учета в эксплуатацию от 30.05.2013 №44(Ю)/02/019079. В заключительной части Акта проверки №1 также указано, что измерительный комплекс, электросчетчик тип Меркурий 230-ART-03PQCSIDN №13114119-12 для осуществления расчетов за потребленную электроэнергию не пригоден по причине отсутствия пломб энергоснабжающей организации п. 10.5., п. 10.6., п. 10.7. Последствий, к которым привело признание вышеуказанного электросчетчика непригодным, сотрудниками Сетевой организации в Акте проверки №1 не указано.

Посчитав, что Заявителем осуществлялось безучетное потребление электроэнергии, сотрудники ПАО «МРСК Центра» составили в отношении <К...> Акт о неучтенном потреблении электроэнергии от 18.09.2014 №44/04/002435. Согласно приложенному к акту расчету, итоговый объем безучетно потребленной <К...> электроэнергии составил 43200 кВтч.

Тем не менее, согласно Акту проверки приборов учета от 18.09.2014

№(Ю)44/04/090646 (Акт проверки №2), который был составлен в 12 часов 32 минут по результатам проверки измерительный комплекс, электросчетчик тип Меркурий 230-ART-03PQCSIDN №13114119-12 признан пригодным для осуществления расчетов за потребленную электроэнергию.

С письмом от 23.09.2014 №МРСК-КМ/Р2-9/234 ПАО «МРСК Центра» направило в адрес ПАО «КСК» Акт приема-передачи от 22.09.2014 №17, Акт неучтенного потребления электроэнергии от 18.09.2014 №44/04/002435 с расчетом.

На основании полученного Акта о неучтенном потреблении электроэнергии от 18.09.2014 №44/04/002435 ПАО «КСК» направило <К...> уведомление от 27.11.2014 №06-1/9-3818 о планируемом введении ограничения подачи электрической энергии. Как следует из данного уведомления, в случае неоплаты <К...> в срок до 10.12.2014 имеющейся у него на 27.11.2014 задолженности в размере 213061 рублей ему требовалось самостоятельно ограничить потребление энергоресурсов на 30% с 14-00 часов 11.12.2014 до 14-00 часов 14.12.2014 путем отключения объекта «нежилое помещение Костромской р-н п. Губачево». В случае неоплаты задолженности после введения частичного ограничения режима потребления в отношении <К...> с 14-00 часов 15.12.2014 будет введено полное ограничение режима потребления электроэнергии.

Одновременно с уведомлением от 27.11.2014 №06-1/9-3818 в адрес Заявителя ПАО «КСК» направило уведомление о необходимости введения ограничения режима потребления от 27.11.2014 №06-1/24-7682 в адрес ПАО «МРСК Центра».

15.12.2014 Энергоснабжающая организация направила в адрес Сетевой организации уведомление об устранении оснований для введения ограничения режима потребления от 15.12.2014 №06-1/24-8102, в котором просит Сетевую организацию не вводить ограничение режима потребления в отношении Заявителя ввиду устранения им оснований для введения ограничения режима потребления.

15.12.2014 ПАО «КСК» направила <К...> уведомление №06-1/9-3968 о планируемом введении ограничения подачи электрической энергии. Как следует из данного уведомления, в случае неоплаты <К...> в срок до 07.01.2015 имеющейся у него на 15.12.2014 задолженности в размере 216285,43 рублей ему требовалось самостоятельно ограничить потребление энергоресурсов на 30% с 14-00 часов 08.01.2015 до 14-00 часов 11.01.2015 путем отключения объекта «нежилое помещение Костромской р-н п. Губачево». В случае неоплаты задолженности после введения частичного ограничения режима потребления в отношении <К...> с 14-00 часов 12.01.2015 будет введено полное ограничение режима потребления электроэнергии.

Одновременно с уведомлением от 15.12.2014 №06-1/9-3968 в адрес Заявителя ПАО «КСК» направило уведомление о необходимости введения ограничения режима потребления от 15.12.2014 №06-1/24-8107 в адрес ПАО «МРСК Центра».

26.12.2014 <К...> в качестве индивидуального предпринимателя написал в адрес ПАО «КСК» заявление о несогласии с актом о неучтенном потреблении электроэнергии. В данном заявлении <К...> сообщил, что текущие платежи по электросчетчику оплачиваются им своевременно и в полном объеме, Акт о неучтенном потреблении электроэнергии от 18.09.2014 № 44/04/002435 будет

обжалован им в суде в январе 2015 года, в связи с чем, просил ПАО «КСК» воздержаться от ограничений потребления электроэнергии в отношении его объектов до вынесения решения суда.

Письмом от 30.12.2014 №06-1/15/4507 Энергоснабжающей организацией было отказано Заявителю в отмене введения режима ограничения потребления.

30.12.2014 Заявитель обратился к ПАО «КСК» с заявлением о предоставлении ему рассрочки по оплате образовавшейся по Акту о неучтенном потреблении электроэнергии от 18.09.2014 № 44/04/002435 задолженности в размере 200000 рублей на 10 месяцев с равными долями в размере 20000 рублей в месяц, в связи с чем между Заявителем и Энергоснабжающей организацией было заключено Соглашение о рассрочке оплаты задолженности от 13.01.2015 (далее – Соглашение).

После заключения Соглашения с Заявителем ПАО «КСК» направило в адрес ПАО «МРСК Центра» уведомление об устранении оснований для введения ограничения режима потребления от 13.01.2015 №06-1/24-0086, в котором просит Сетевую организацию не вводить ограничение режима потребления в отношении Заявителя ввиду устранения им оснований для введения ограничения режима потребления.

20.04.2015 ПАО «КСК» направило в адрес ПАО «МРСК Центра» уведомление №06-1/1540 о необходимости введения ограничения режима потребления в отношении <К...> на основании ненадлежащего исполнения им обязательств по оплате электроэнергии путем полного ограничения режима потребления с 14-00 21.04.2015.

На основании вышеуказанного уведомления от 20.04.2015 №06-1/1540 ПАО «МРСК Центра» был составлен Акт ограничения режима потребления электрической энергии от 21.04.2015.

В своем заявлении <К...> просит провести проверку законности действий ПАО «КСК».

По изучении представленных в рамках рассмотрения заявления <К...> материалов и документов, Костромское УФАС России возбудило дело №04-24/1295 в отношении ПАО «МРСК Центра» и ПАО «КСК».

В силу части 2 статьи 1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) целями данного Закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В части 1 статьи 3 названного Закона указано, что настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации.

Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Согласно части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции к полномочиям антимонопольного органа относится, в том числе возбуждение и рассмотрение дел о нарушениях антимонопольного законодательства; выдача в случаях, указанных в данном Федеральном законе, хозяйствующим субъектам обязательных для исполнения предписаний о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и (или) согласованных действий хозяйствующих субъектов и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, о прекращении нарушения правил недискриминационного доступа к товарам, о прекращении недобросовестной конкуренции, о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, в том числе об обеспечении в установленном федеральным законом или иными нормативными правовыми актами порядке доступа к производственным мощностям.

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.

В пункте 4 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 арбитражным судам следует обратить внимание на то, что исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Также надлежит иметь в виду, что суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Таким образом, для целей применения положений части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции подлежат установлению следующие обстоятельства: 1) занятие хозяйствующим субъектом доминирующего положения на товарном рынке; 2) осуществление действий, как прямо установленных этой нормой, так и иных действий (поскольку приведенный этой нормой перечень таких последствий не является исчерпывающим); 3) наступление (или угроза наступления) последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц; 4) причинно-следственная связь между действиями субъекта и указанными последствиями.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

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

Согласно пункту 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии входят в сферы деятельности естественных монополий.

В соответствии с пунктом 3.2 Устава ПАО «МРСК Центра», утвержденного решением годового Общего собрания акционеров ПАО «МРСК Центра» от 26.06.2015 (Протокол от 26.06.2015 №01/15), одним из видов деятельности ПАО «МРСК Центра» является оказание услуг по передаче электрической энергии.

В соответствии с Приказом Федеральной службы по тарифам Российской Федерации от 31.03.2008 №86-э «О включении (исключении) организации в (из) реестр(а) субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляются государственное регулирование и контроль» (далее – приказ ФСТ №86-э), ОАО (ПАО) «МРСК Центра» включено в реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, тем самым в отношении ПАО «МРСК Центра» применяется государственное регулирование и контроль.

Следовательно, в силу части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции и положений приказа ФСТ №86-э, ПАО «МРСК Центра» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии на территории Костромской области.

Услуга по передаче электроэнергии, оказываемая сетевой организацией, неразрывно связана с процессом энергоснабжения потребителей, она оказывается на розничных рынках электрической энергии (в том числе, на территории Костромской области), к ее оказанию применяются требования Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии и Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ от

04.05.2012 №442 (далее – Основные положения, Правила ограничения режима потребления).

Проведение проверок приборов учета электроэнергии и составление акта о неучтенном потреблении электроэнергии сетевой организацией неразрывно связано с оказанием услуги по передаче электрической энергии в рамках заключаемого между энергоснабжающей и электросетевой организациями договора оказания услуг по передаче электрической энергии и, соответственно, не образует самостоятельного товарного рынка.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, 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 пунктом 3.2 Устава ПАО «КСК», утвержденного Протоколом Общего собрания акционеров от 26.06.2015 №19, одним из видов деятельности ПАО «КСК» является реализация (продажа) электрической энергии на оптовом и розничных рынках электрической энергии (мощности) потребителям (в том числе гражданам).

Постановлением Региональной службы по тарифам администрации Костромской области от 23.10.2006 №06/51 «О присвоении статуса гарантирующего поставщика и согласовании границ зон деятельности гарантирующего поставщика» с 2006 года ОАО (ПАО) «КСК» присвоен статус гарантирующего поставщика в границах Костромской области.

На момент возбуждения настоящего дела приказом Костромского УФАС России от 17.08.2005 №92 ОАО (ПАО) «КСК» было включено в реестр хозяйствующих субъектов, занимающих долю на рынке определенного товара более 35%, с рыночной долей более 50% на рынке розничной реализации электрической энергии в границах Костромской области.

Однако, статья 23 Закона о защите конкуренции в редакции Федерального закона от 05.10.2015 №275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» не содержит положений о том, что к полномочиям антимонопольного органа отнесено ведение реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, в связи с чем, Костромским УФАС России был проведен анализ состояния конкуренции на розничном рынке электрической энергии (мощности) на территории Костромской области за 2015 год.

Согласно аналитическому отчету по результатам анализа конкуренции на розничном рынке электрической энергии (мощности) на территории Костромской области за 2015 год от 09.03.2016 №442/10 было установлено, что гарантирующий поставщик ПАО «КСК» занимает доминирующее положение на розничном рынке

электрической энергии (мощности) на территории Костромской области с долей участия 74,73%.

Следовательно, в силу пункта 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, ПАО «КСК» занимает доминирующее положение на рынке розничной реализации электрической энергии на территории Костромской области.

Таким образом, лица, которые были привлечены к участию в рассмотрении настоящего дела в качестве ответчиков, занимают доминирующее положение на соответствующих товарных рынках, на которых осуществляют свою хозяйственную деятельность.

Согласно пункту 169 Основных положений проверка правильности снятия показаний расчетных приборов учета (далее - контрольное снятие показаний) осуществляется не чаще 1 раза в месяц сетевой организацией, к объектам электросетевого хозяйства которой непосредственно или опосредованно присоединены энергопринимающие устройства потребителей (объекты по производству электрической энергии (мощности) производителей электрической энергии (мощности) на розничных рынках), в отношении которых установлены указанные расчетные приборы учета, если иное не установлено в договоре оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенном такой сетевой организацией с другой сетевой организацией. В силу пункта 3.3.4. договора оказания услуг по передаче электрической энергии от 05.02.2009 №07-6/30(2009)КС, заключенного между ПАО «МРСК Центра» и ПАО «КСК», Исполнитель (Сетевая организация) обязан по окончании каждого расчетного периода и в соответствии с положениями «Правил функционирования розничных рынков» (утверждены Постановлением Правительства РФ от 31.08.06 №530) определять в порядке, определенном сторонами в приложении №8 к данному договору, объемы поставленной покупателям электроэнергии и направлять заказчику соответствующие сведения.

Сетевая организация проводит контрольное снятие показаний в соответствии с разработанным ею планом-графиком проведения контрольного снятия показаний. Такой план-график сетевая организация составляет в отношении точек поставки потребителей, энергопринимающие устройства которых присоединены, в том числе опосредованно, к объектам электросетевого хозяйства такой сетевой организации. В силу пункта 170 Основных положений в плане-графике проведения контрольного снятия показаний должны быть указаны дата и время проведения контрольного снятия показаний.

План-график проведения контрольного снятия показаний сетевая организация доводит до сведения гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации) в отношении тех точек поставки потребителей, обслуживание которых осуществляет такой гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация).

В соответствии с пунктом 170 Основных положений 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.

Результаты контрольного снятия показаний сетевая организация оформляет актом контрольного снятия показаний, который подписывается сетевой организацией, а гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) и потребителем - в случае их присутствия (пункт 171 Основных положений).

Показания расчетных приборов учета, полученные в ходе контрольного снятия показаний, могут быть использованы для определения объема потребления электрической энергии (мощности) потребителем и для расчета стоимости электрической энергии за тот расчетный период, в котором такое контрольное снятие показаний проводилось.

Согласно пункту 172 Основных положений проверки расчетных приборов учета осуществляются сетевой организацией, к объектам электросетевого хозяйства которой непосредственно или опосредованно присоединены энергопринимающие устройства, 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. В силу пункта 3.3.14. договора оказания услуг по передаче электрической энергии от 05.02.2009 №07-6/30(2009)КС, заключенного между ПАО «МРСК Центра» и ПАО «КСК», Исполнитель (Сетевая организация) обязан проводить самостоятельно и (или) с привлечением ТСО проверки состояния приборов учета покупателей Заказчика (Энергоснабжающей организации) в соответствии с согласованным сторонами графиком проведения проверок (согласно приложению №8 к договору), а также по заявкам Заказчика (Энергоснабжающей организации) о проведении внеплановых проверок.

Проверки расчетных приборов учета включают визуальный осмотр схемы подключения энергопринимающих устройств 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.

В соответствии с пунктом 173 Основных положений 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 Основных положений.

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.

Согласно пункту 177 Основных положений в случае, если для проведения проверки приборов учета сетевой организации требуется допуск к энергопринимающим устройствам потребителя, то сетевая организация за 5 рабочих дней до планируемой даты проведения проверки уведомляет потребителя о дате и времени проведения такой проверки, а также о последствиях ее недопуска к расчетным приборам учета.

Результаты проверки приборов учета сетевая организация оформляет актом проверки расчетных приборов учета, который подписывается сетевой организацией и лицами, принимавшими участие в проверке (пункт 176 Основных положений).

Результатом проверки является заключение о пригодности расчетного прибора учета для осуществления расчетов за потребленную 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 соответствии с пунктом 192 Основных положений по факту выявленного безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии сетевой организацией составляется акт о неучтенном потреблении электрической энергии и не позднее 3 рабочих дней с даты его составления передается в адрес:

гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), обслуживающего потребителя, осуществившего безучетное потребление;

лица, осуществившего бездоговорное потребление.

Согласно пункту 2 Основных положений «безучетное потребление» - 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).

Таким образом, Основные положения определяют понятие безучетного потребления, как случаи потребления электрической энергии с нарушением установленного договором энергоснабжения и Основными положениями порядка учета электрической энергии со стороны покупателя, которые привели к искажению данных о фактическом объеме потребления электрической энергии.

Согласно пояснениям ПАО «МРСК Центра» (вх. №4522 от 15.12.2015), 18.09.2014 г. сотрудниками ПАО «МРСК Центра» проводились работы по снятию показаний и осмотру приборов учета в Костромском районе. График проведения контрольного снятия показаний расчетных приборов учета юридических лиц на сентябрь 2014 года был направлен в адрес ПАО «КСК» 25.08.2014 согласно требованиям пункта 169 Основных положений.

Запрошенный Управлением план-график проведения проверок расчетных приборов учета Сетевой организацией в материалы дела представлен не был.

Из пояснений ПАО «МРСК Центра» следует, что ПАО «МРСК Центра» уведомлений о дате и времени проведения работ по снятию показаний и осмотру приборов учета электроэнергии в адрес <К...> не направляло, посчитав, что при проведении работ по снятию показаний и осмотру приборов учета электроэнергии в отношении <К...> допуск к энергопринимающим устройствам не требуется.

По результатам проведения вышеуказанных контрольных мероприятий сотрудниками ПАО «МРСК Центра» было обнаружено, что <К...> допущено безучетное потребление электрической энергии, а именно – нарушение пломб. Для фиксации данных, установленных 18.09.2014 при снятии показаний и осмотре прибора учета №13114119-12 сотрудниками ПАО «МРСК Центра» был составлен Акт проверки №1.

Так, согласно Акту допуска прибора учета в эксплуатацию от 30.05.2013 №(Ю)44/02/019079, составленному работниками ПАО «МРСК Центра» при вводе в эксплуатацию принадлежащего Заявителю прибора учета, первоначально были установлены пломбы: №42407665 – на крышке зажимов счетчика, №4400039317 и №4400039318 – на корпусе счетчика, №42407666 – на клеммах ИТТ, №4400103362 - на ограждении ИТТ, №4400103363 - на вводном аппарате, №42407667 - на шкафу учета. Иных пломб на приборе (системе) учета <К...> не было установлено.

Как следует из Акта проверки №1, составленного работниками ПАО «МРСК Центра», иных пломб, кроме пломб: №42407665, установленной на крышке зажимов счетчика, №4400039317 и №4400039318, установленных на корпусе счетчика, №42407666, установленной на клеммах ИТТ, на самом приборе (системе) учета <К...> не имелось.

В то же время, согласно Акту проверки №2, прибор учета Меркурий 230-ART-03PQCSIDN №13114119-12, принадлежащий <К...>, признан Сетевой организацией пригодным к осуществлению расчетов за потребленную электроэнергию (на дверцах камер (ограждении) ИТТ и на коммутационных аппаратах сотрудниками ПАО «МРСК Центра» были установлены пломбы №44228125, №4400129660, №4400129661 (п/п); на ограждении ИТТ и вводного аппарата была установлена пломба №4400129662). Однако доказательств того, что срыв (замена) пломб №4400103362 (на ограждении ИТТ), №4400103363 (на вводном аппарате), №42407667 (на шкафу учета) привел к искажению данных о фактическом объеме потребления электрической энергии, не имеется ни в Акте проверки №1, ни в Акте проверки №2, ни в Акте о неучтенном потреблении электроэнергии от 18.09.2014, составленных в отношении <К...>.

Доказательств вмешательства в работу прибора учета <К...> либо искажения данных об объеме потребленной им электроэнергии со стороны ПАО «МРСК

Центра» не представлено.

Между ПАО «КСК» и <К...> в отношении вышеуказанного объекта был заключен договор энергоснабжения от 01.07.2013 №389.

Согласно пункту 1.1. Договора энергоснабжения Гарантирующий поставщик (ПАО «КСК») обязуется осуществлять продажу электрической энергии, самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и иные услуги, неразрывно связанные с процессом снабжения электрической энергией потребителя, а Потребитель (<К...>) обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию и оказанные услуги. В соответствии с пунктом 1.2 указанного договора, стороны обязуются руководствоваться данным договором, а также действующим законодательством РФ.

Пунктом 5.1 Договора энергоснабжения предусмотрено, что учет электрической энергии производится по приборам учета. Согласно пункту 5.7. указанного договора при выявлении случаев безучетного потребления в порядке, установленном пунктом 193 Основных положений, составляется акт о безучетном пользовании электроэнергией, на основании которого Гарантирующий поставщик вправе взыскать, а Потребитель электроэнергии обязан оплатить стоимость безучетного потребления электроэнергии.

В соответствии с пунктом 6.9. Договора энергоснабжения стоимость объема безучетного потребления по данному Договору рассчитывается по ценам на электрическую энергию (мощность), определяемым и применяемым в соответствии с Основными положениями за расчетный период, в котором составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии, а также условиями данного Договора.

Потребитель, несвоевременно и (или) неполностью внесший плату за электрическую энергию (мощность) обязуется оплатить Гарантирующему поставщику пени в размере одной трехсотой ставки рефинансирования ЦБ РФ, действующей на момент оплаты, от невыплаченных в срок сумм за каждый день просрочки начиная со следующего дня просрочки начиная со следующего дня после наступления установленного срока оплаты по день фактической выплаты включительно.

В силу пункта 2.2.2. Договора энергоснабжения в случае нарушения Потребителем своих обязательств, выразившегося в неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии, в том числе обязательств по предварительной оплате в соответствии с установленными договором сроками платежа, если это привело к образованию задолженности Потребителя перед Гарантирующим поставщиком в размере, соответствующем денежным обязательствам Потребителя не менее чем за один период между установленными договором сроками платежа, а также выявлении факта осуществления Потребителем безучетного потребления электрической энергии, гарантирующий поставщик имеет право вводить частичное и (или) полное ограничение режима потребления электрической энергии.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 2 Правил ограничения режима

потребления одним из обстоятельств, при наступлении которых вводится ограничение режима потребления электрической энергии является нарушение своих обязательств потребителем, выразившееся в неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, в том числе обязательств по предварительной оплате в соответствии с установленными договором сроками платежа, если это привело к образованию задолженности потребителя перед гарантирующим поставщиком в размере, соответствующем денежным обязательствам потребителя не менее чем за один период между установленными договором сроками платежа, а для граждан-потребителей за 2 расчетных периода, либо к образованию задолженности потребителя перед энергосбытовой, энергоснабжающей организацией или производителем электрической энергии (мощности) на розничном рынке, в размере, установленном в договоре.

Согласно пункту 48 Основных положений гарантирующей поставщик вправе в связи с наступлением обстоятельств, указанных в Правилах ограничения режима потребления, инициировать в установленном порядке введение полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии по договору.

Введение полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии в отношении потребителя по договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) не освобождает потребителя (покупателя) от обязанности оплатить гарантирующему поставщику в полном размере стоимость электрической энергии (мощности), поставленной до его введения, а также от ответственности за ненадлежащее исполнение потребителем (покупателем) своих обязательств по договору.

В то же время, согласно пункту 8.1 Договора энергоснабжения все споры и разногласия, возникающие из него или в связи с ним, в том числе касающиеся его заключения, выполнения, нарушения, прекращения или действительности, разрешаются путем переговоров сторон, а в случае недостижения сторонами соглашения подлежат разрешению в соответствии с действующим законодательством.

Согласно статье 1 ГК РФ гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

Граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

При установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории Российской Федерации.

Ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

В соответствии с пунктом 1 статьи 9 ГК РФ граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права.

В силу пункта 1 статьи 10 ГК РФ не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Из содержания статьи 10 ГК РФ также следует, что не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. При осуществлении гражданских прав не должны нарушаться права и охраняемые законом интересы других лиц, обладатели гражданских прав должны действовать разумно и добросовестно.

Согласно положениям статьи 12 ГК РФ защита гражданских прав осуществляется путем:

- признания права;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;
- признания недействительным решения собрания;
- признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- самозащиты права;
- присуждения к исполнению обязанности в натуре;
- возмещения убытков;
- взыскания неустойки;
- компенсации морального вреда;

- прекращения или изменения правоотношения;
- неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;
- иными способами, предусмотренными законом.

Так, на основании полученного от ПАО «МРСК Центра» Акта о неучтенном потреблении электроэнергии от 18.09.2014 №44/04/002435, после переписки с Заявителем по вопросу оплаты образовавшейся у него задолженности, а также ввиду ненадлежащего исполнения Заявителем обязательств по оплате электроэнергии ПАО «КСК» инициировало введение ограничения режима потребления в отношении <К...> путем полного ограничения режима потребления с 14-00 21.04.2015 года. В рамках рассмотрения настоящего дела ПАО «КСК» неоднократно поясняло, что Энергоснабжающая организация в целях защиты своих прав и интересов воспользовалась предусмотренным Правилами ограничения режима потребления правом инициирования введения ограничения режима потребления электрической энергии в отношении Заявителя ввиду неисполнения последним обязательств по оплате электрической энергии.

На основании полученного Акта о неучтенном потреблении электроэнергии от 18.09.2014 №44/04/002435 ПАО «КСК» направило <К...> уведомление от 27.11.2014 №06-1/9-3818 о планируемом введении ограничения подачи электрической энергии. Как следует из данного уведомления, в случае неоплаты <К...> в срок до 10.12.2014 имеющейся у него на 27.11.2014 задолженности в размере 213061 рублей ему требовалось самостоятельно ограничить потребление энергоресурсов на 30% с 14-00 часов 11.12.2014 до 14-00 часов 14.12.2014 путем отключения объекта «нежилое помещение Костромской р-н п. Губачево». В случае неоплаты задолженности после введения частичного ограничения режима потребления в отношении <К...> с 14-00 часов 15.12.2014 будет введено полное ограничение режима потребления электроэнергии.

Одновременно с уведомлением от 27.11.2014 №06-1/9-3818 в адрес Заявителя ПАО «КСК» направило уведомление о необходимости введения ограничения режима потребления от 27.11.2014 №06-1/24-7682 в адрес ПАО «МРСК Центра».

15.12.2014 Энергоснабжающая организация направила в адрес Сетевой организации уведомление об устранении оснований для введения ограничения режима потребления от 15.12.2014 №06-1/24-8102, в котором просит Сетевую организацию не вводить ограничение режима потребления в отношении Заявителя ввиду устранения им оснований для введения ограничения режима потребления.

15.12.2014 ПАО «КСК» направила <К...> уведомление №06-1/9-3968 о планируемом введении ограничения подачи электрической энергии. Как следует из данного уведомления, в случае неоплаты <К...> в срок до 07.01.2015 имеющейся у него на 15.12.2014 задолженности в размере 216285,43 рублей ему требовалось самостоятельно ограничить потребление энергоресурсов на 30% с 14-00 часов 08.01.2015 до 14-00 часов 11.01.2015 путем отключения объекта «нежилое помещение Костромской р-н п. Губачево». В случае неоплаты задолженности после введения частичного ограничения режима потребления в отношении <К...> с 14-00 часов 12.01.2015 будет введено полное ограничение режима потребления

электроэнергии.

Одновременно с уведомлением от 15.12.2014 №06-1/9-3968 в адрес Заявителя ПАО «КСК» направило уведомление о необходимости введения ограничения режима потребления от 15.12.2014 №06-1/24-8107 в адрес ПАО «МРСК Центра».

26.12.2014 <К...> написал в адрес ПАО «КСК» заявление о несогласии с актом о неучтенном потреблении электроэнергии. В данном заявлении <К...> сообщил, что текущие платежи по электросчетчику оплачиваются им своевременно и в полном объеме, Акт о неучтенном потреблении электроэнергии от 18.09.2014 № 44/04/002435 будет обжалован им в суде в январе 2015 года, в связи с чем, просил ПАО «КСК» воздержаться от ограничений потребления электроэнергии в отношении его объектов до вынесения решения суда.

Письмом от 30.12.2014 №06-1/15/4507 Энергоснабжающей организацией было отказано Заявителю в отмене введения режима ограничения потребления.

30.12.2014 Заявитель обратился к ПАО «КСК» с заявлением о предоставлении ему рассрочки по оплате образовавшейся по Акту о неучтенном потреблении электроэнергии от 18.09.2014 № 44/04/002435 задолженности в размере 200000 рублей на 10 месяцев с равными долями в размере 20000 рублей в месяц, в связи с чем между Заявителем и Энергоснабжающей организацией было заключено Соглашение о рассрочке оплаты задолженности от 13.01.2015 (далее – Соглашение). Уже в ходе рассмотрения настоящего дела Заявитель пояснял, что ему пришлось пойти на заключение данного Соглашения ввиду наличия объективных причин – в отсутствие электроснабжения в зимнее время установленная на объекте <К...> система отопления могла прийти в негодность.

После заключения Соглашения с Заявителем ПАО «КСК» направило в адрес ПАО «МРСК Центра» уведомление об устранении оснований для введения ограничения режима потребления от 13.01.2015 №06-1/24-0086, в котором просит Сетевую организацию не вводить ограничение режима потребления в отношении Заявителя ввиду устранения им оснований для введения ограничения режима потребления.

20.04.2015 ПАО «КСК» направило в адрес ПАО «МРСК Центра» уведомление №06-1/1540 о необходимости введения ограничения режима потребления в отношении <К...> на основании ненадлежащего исполнения им обязательств по оплате электроэнергии путем полного ограничения режима потребления с 14-00 21.04.2015.

На основании вышеуказанного уведомления от 20.04.2015 №06-1/1540 ПАО «МРСК Центра» был составлен Акт ограничения режима потребления электрической энергии от 21.04.2015.

Доказательств проведения каких-либо иных переговоров с <К...>, а также доказательств применения иных способов защиты своего права ПАО «КСК» в материалы настоящего дела не представило.

Дополнительно Комиссией по настоящему делу было установлено следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 539 ГК РФ по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю)

через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (пункт 1 статьи 420 ГК РФ).

Граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена ГК РФ, законом или добровольно принятым обязательством. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 421 ГК РФ).

Как указано в преамбуле Договора энергоснабжения сторонами по договору являются ОАО «КСК», именуемое в дальнейшем «Гарантирующий поставщик», в лице начальника Центрального отделения <Х...>, действующего на основании доверенности от 01.01.2013 №07/01, и <К...>, именуемый в дальнейшем «Потребитель», действующий на основании Свидетельства о государственной регистрации права на земельный участок серия <...> -АБ №588114 от 12.10.2012 г.

В приложениях к Договору энергоснабжения (перечень расчетных приборов учета, акт об осуществлении технологического присоединения, акт разграничения балансовой принадлежности, акт разграничения эксплуатационной ответственности) также указано, что те или иные действия Сетевой и Энергоснабжающей организаций, технологически связанные с энергоснабжением, осуществлены в отношении <К...>, как физического лица. Заявление для заключения договора энергоснабжения не содержит информации о том, для каких целей необходимо энергоснабжение, к нему не приложены документы, свидетельствующие о наличии у <К...> статуса индивидуального предпринимателя.

Таким образом, Комиссией установлено, что Договор энергоснабжения заключен с <К...> как с физическим лицом.

Однако, часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в редакции Федерального закона от 05.10.2015 №275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» устанавливает запрет на 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.

Таким образом, в силу положений статей 22, 23 Закона о защите конкуренции на дату принятия решения по делу №04-24/1295 указанные в заявлении <К...> вопросы не относятся к компетенции антимонопольного органа.

Дополнительно, в рамках рассмотрения дела №04-24/1295 Управлением

установлено, что по заявлению <К...> от 29.02.2016 между Заявителем и ПАО «КСК» был расторгнут Договор энергоснабжения, в связи с чем Комиссией установлена невозможность восстановления нарушенных прав и интересов <К...> на снабжение электрической энергией в рамках Договора энергоснабжения.

Таким образом, Комиссией Костромского УФАС России не установлен факт нарушения ПАО «МРСК Центра» и ПАО «КСК» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции по вменяемым определением о назначении дела №04-24/1295 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению признакам нарушения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Дело №04-24/1295, возбужденное в отношении ПАО «МРСК Центра» и ПАО «КСК», прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) ПАО «МРСК Центра» и ПАО «КСК».

Председатель Комиссии:

М.В. Радаева

Члены Комиссии:

И.В. Дунаев

С.А. Нахмуров

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

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

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