

г. Тула

Резолютивная часть решения оглашена 4 февраля 2020г.

В полном объеме решение изготовлено 17 февраля 2020г.

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 071/01/10-435/2019 возбужденное по признакам нарушения ПАО «МРСК Центра и Приволжья» в лице филиала «Тулэнерго» (ИНН 5260200603, г. Нижний Новгород, ул. Рождественская, д. 33, 603950, адрес филиала – г. Тула, ул. Тимирязева, д. 99, 300012) части статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»),

в присутствии на заседании:

- представителя ПАО «МРСК Центра и Приволжья» в лице филиала «Тулэнерго» по доверенности б/н от 25.11.2019г. (доверенность выдана сроком п 30.04.2020г.),
- представителя ПАО «МРСК Центра и Приволжья» в лице филиала «Тулэнерго» по доверенности б/н от 25.11.2019г. (доверенность выдана сроком п 30.04.2020г.),
- представителя ПАО «МРСК Центра и Приволжья» в лице филиала «Тулэнерго» по доверенности б/н от 25.11.2019г. (доверенность выдана сроком п 30.04.2020г.),
- представителя АО «ТНС энерго Тула» по доверенности № 01-37/2020-ТНС с 31.12.2019г. (доверенность выдана сроком по 31.12.2020г.),
- представителя АО «ТНС энерго Тула» по доверенности № 01-32/2020-ТНС с 31.12.2019г. (доверенность выдана сроком по 31.12.2020г.),
- представителя АО «ТНС энерго Тула» по доверенности № 01-01/2020-ТНС с 31.12.2019г. (доверенность выдана сроком по 31.12.2020г.),

УСТАНОВИЛА:

11.07.2019г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступило заявление (вх.3066) АО «ТНС энерго Тула» (гарантирующая поставщик) о нарушении ПАО «МРСК Центра и Приволжья» в лице филиала «Тулэнерго» (сетевая организация) антимонопольного законодательства, путем формирования объема оказанных услуг по передаче электрической энергии в интересах категории потребителей - «население», применяя к ним (бытовые

потребителям, физическим лицам) порядка определения объема переданной электроэнергии, установленного Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденными постановлением Правительства от 04.05.2012г. № 442 (далее – Основные положения).

Между АО «ТНС энерго Тула» и ПАО «МРСК Центра и Приволжья» в лице филиала «Тулэнерго» заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии от 21.01.2014г. № 1 (далее – Договор), которым предусмотрено, что сетевая организация (Исполнитель) обязана оказывать гарантирующему поставщику (Заказчик) услуги по передаче электрической энергии посредством осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих территориальным сетевым организациям (ТСО) на праве собственности или ином установленном федеральным законом основании, а также через технические устройства линий не оказывающих услуги по передаче электрической энергии, а Заказчик обязуется оплачивать услуги Исполнителя в порядке, установленном данным Договором.

Исполнитель обязан по окончании каждого расчетного периода определять в порядке, установленном действующим законодательством и вышеуказанным договором, объемы оказанных услуг и направлять Заказчику соответствующие сведения, подтвержденные предусмотренными указанным Договором документами (пункт 3.4.8. Договора).

Пунктом 4.1.2 Договора определено, что объем электроэнергии, переданной потребителям (покупателям), определяется Исполнителем в порядке, установленном действующим законодательством и настоящим Договором.

Исходя из вышеуказанных условий договора, именно сетевая организация определяет объем переданной электроэнергии по всем потребителям, присоединенным к ее сетям, и передает эти данные гарантирующему поставщику для дальнейших взаиморасчетов с потребителями и сетевой организацией.

В соответствии с пунктом 69 Основных положений потребители коммунально-услуги по электроснабжению - собственники и пользователи помещений многоквартирных домов и жилых домов в порядке и в случаях, установленных Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, заключают договор энергоснабжения с гарантирующим поставщиком.

Граждане - потребители электрической энергии, за исключением граждан, указанных в пункте 69 настоящего документа, и граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность, приобретают электрическую энергию на основании договоров энергоснабжения, заключаемых в соответствии с настоящим документом с гарантирующим поставщиком или энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией (пункт 71 Основных положений).

Императивной нормой пункта 184 Основных положений прямо установлено, что определение объемов потребления электрической энергии потребителям коммунальной услуги по электроснабжению осуществляется в порядке установленном Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов.

Пунктом 2 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов утвержденных постановлением Правительства от 06.05.2011г. № 354 (далее Правила), установлены понятия, используемые в Правилах:

- потребитель - собственник помещения в многоквартирном доме, жилого дома, домовладения, а также лицо, пользующееся на ином законном основании помещением в многоквартирном доме, жилым домом, домовладением потребляющее коммунальные услуги;
- коммунальные услуги - осуществление деятельности исполнителя по подаче потребителям любого коммунального ресурса в отдельности или 2 и более из них в любом сочетании с целью обеспечения благоприятных и безопасных условий использования жилых, нежилых помещений, общего имущества в многоквартирном доме в случаях, установленных настоящими Правилами, а также земельных участков и расположенных на них жилых домов (домовладений);
- домовладение - жилой дом (часть жилого дома) и примыкающие к нему и (или) отдельно стоящие на общем с жилым домом (частью жилого дома) земельном участке надворные постройки (гараж, баня (сауна, бассейн), теплица (зимний сад), помещения для содержания домашнего скота и птицы, иные объекты).

Согласно данным, представленным АО «ТНС энерго Тула» 11.07.2019г. (вх.3066 10.09.2019г. (вх.4108), 05.11.2019г. (вх. 5044), 06.12.2019г. (вх.5819), 09.12.2019г. (вх.5852), и ПАО «МРСК Центра и Приволжья» в лице филиала «Тулэнерго» не отрицается (письма сетевой организации от 01.08.2019г. (вх.3412), 29.08.2019г. (вх.3899) последний применяет величину максимальной мощности при расчете электропотребления гражданами (потребителями коммунальных услуг) в жилых домах и домовладениях (хозяйственных/надворных построек).

Для примера, АО «ТНС энерго Тула» осуществляет подачу электрической энергии следующим потребителям:

- гр. <А>, в жилой дом № 7, расположенный на ул. Центральная, д. Искань;
- гр. <С>, в жилой дом № 15а, расположенный на ул. Площадная в микрорайон Жданковский;
- гр. <М>, в жилой дом № 67, расположенный в с. Яковлево, к.п. Гельвеция;
- гр. <Ж>, в жилой дом № 87, расположенный в Заокском районе, 200 метров северо-восточнее с. Яковлево, к.п. Гельвеция;

- гр. Потапову П.И., в жилой дом № 77, расположенный в Заокском районе, 20 метров северо-восточнее с. Яковлево, к.п. Гельвеция;
- гр. <П>, п.п. Монастырщино, Кимовский р-он (акт об осуществлении технологического присоединения № 144 от 14.04.2016г.).

По указанным лицам, не смотря на потребление ими коммунальной услуги по электроснабжению с целью обеспечения благоприятных и безопасных условий использования жилых, нежилых помещений, а также земельных участков расположенных на них жилых домов (домовладений), ПАО «МРСК Центра Приволжья» осуществляет расчет с применением величины максимально мощности (15кВт), в результате чего разница в объеме потребления данным гражданами значительно превышает фактический объем, потребленной электрической энергии, так по:

- гр. <А> фактический объем (согласно данным гарантирующего поставщика) 180 кВт, по максимальной мощности 3720 кВт (согласно данным сетевой организации), разница в объеме -3540 кВт или 3 798, 90 руб.;
- гр. <С> фактический объем 156 кВт, по максимальной мощности 893 кВт разница 737 кВт или 1713,65 руб.;
- гр. <М> фактический объем 83 кВт, по максимальной мощности 33120 кВт разница 33037 кВт или 76 816,58 руб.;
- гр. <Ж> фактический объем 83 кВт, по максимальной мощности 11160 кВт разница 11077 кВт или 25 755,89 руб.;
- гр. <П> фактический объем 83 кВт, по максимальной мощности 11160 кВт разница 11077 кВт или 25 755,89 руб.;
- гр. <П> фактический объем – 498 кВт, по максимальной мощности 7440 кВт разница 7938 кВт или 8518,55 руб.

и другие физические лица:

<Ш> – Тульская обл., Ленинский р-он, с/п Обидимское, СТ «Ласточка-3», уч. 159, в результате расчета сетевой организацией объема переданной электроэнергии по максимальной мощности в период с августа 2018г. по июнь 2019г. объем оказанных услуг составил более 120 000 кВт*ч на сумму более 500 000руб.;

<Ч> – Тульская обл., р.п. Заокский, ул. Восточная, д. 11а, в результате расчета сетевой организацией объема переданной электроэнергии по максимальной мощности в период с марта 2018г. по июнь 2019г. объем оказанных услуг составил более 160 000 кВт*ч на сумму более 670 000руб.;

<К> – Тульская обл., Ленинский р-он, с.п. Рождественское, СНТ «Здоровье Центрального санатория «Слободка» уч. 46, в результате расчета сетевой организацией объема переданной электроэнергии по максимальной мощности в период с июня 2017г. по июнь 2019г. объем оказанных услуг составил более 28

000 кВт*ч на сумму более 928 000 руб.;

<Т> – Тульская обл., Ленинский р-он, с.п. Хрущевское, СНТ «Досуг», уч. 132, результате расчета сетевой организацией объема переданной электроэнергии по максимальной мощности в период с ноября 2017г. по июнь 2019г. объем оказанных услуг составил более 174 000 кВт*ч на сумму более 717 000руб.;

<К> – Тульская обл., Ленинский р-он, СНТ «Здоровье», д. 27, в результате расчета сетевой организацией объема переданной электроэнергии по максимальной мощности в период с сентября 2017г. по июнь 2019г. объем оказанных услуг составил более 180 000 кВт*ч на сумму более 754 000руб.;

<К> – Тульская обл., Узловский р-он, д. Волково, д. 106, кв. 2, в результате расчета сетевой организацией объема переданной электроэнергии по максимальной мощности в период с июня 2017г. по июнь 2019г. объем оказанных услуг составил более 470 000 кВт*ч на сумму более 1 350 000 руб.,

по которым сетевой организацией произведен расчет объема переданной электроэнергии исходя из Основных положений.

Из пояснений ПАО «МРСК Центра и Приволжья» в лице филиала «Тулэнергс» следует, что Общество фактически относит всех граждан потребителей, категории граждан-потребителей, определенных пунктом 71 Основных положений, пока гарантирующим поставщиком и/или потребителями не будут представлены правоустанавливающие документы на жилые объекты (жило дом, квартиру в МКЖД и т.п.) и как, полагает сетевая организация, обоснованно применяет к ним положения абзаца 3 пункта 184 Основных положений, согласно которым определение объемов потребления электрической энергии гражданами, указанными в пункте 71 настоящего документа, осуществляется соответствии с настоящим документом.

Пунктом 27 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке утвержденных Приказом Федеральной службой по тарифам от 06.08.2004г. № 20/э/2 (действующих в настоящее время), предусмотрены тарифные группы потребителей электрической энергии (мощности):

1 группа. Базовые потребители - потребители, получающие электрическую энергию (мощность), вырабатываемую ПЭ, не являющимися участниками оптового рынка, через гарантирующих поставщиков и энергоснабжающие организации (к рассматриваемым обстоятельствам не относится);

2 группа. Население - граждане, использующие электроэнергию на коммунально-бытовые нужды, а также приравненные к населению категории потребителей, которым электрическая энергия (мощность) поставляется по регулируемым ценам (тарифам);

3 группа. Прочие потребители - физические лица, осуществляющие профессиональную деятельность (в том числе нотариусы, адвокаты, врачи)

жилом отдельно выделенном помещении, для которого в обязательном порядке должен быть установлен прибор учета электроэнергии, потребляемой для целей осуществления указанной деятельности. При отсутствии прибора учета электроэнергии данный объем определяется в порядке, установленном Правилами функционирования розничных рынков электрической энергии переходный период реформирования электроэнергетики.

Действующим законодательством предусмотрена категория потребителей, которой допустимо применение пункта 71 Основных положений, потребители граждане, использующие электроэнергию на коммунально-бытовые нужды, к ним не относятся, соответственно применение к ним и/или к их объектам Основных положений, является недопустимым.

Согласно разъяснениям Федеральной антимонопольной службы России от 06.07.2014г. «Расчет объема безучетного потребления электрической энергии гражданином потребителем» применение пункта 195 Основных положений при расчете объема безучетного потребления для граждан – потребителей коммунальных услуг со стороны сетевой организации может свидетельствовать о нарушении антимонопольного законодательства, выразившегося в нарушении порядка расчета объема безучетного потребления, установленного Правилами № 354, что может привести к ущемлению интересов.

В свою очередь Министерство строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ письмом от 08.10.2019г. № 37682-РС/04 разъяснило, что размер платы за коммунальную услугу, предоставленную потребителю при использовании земельного участка и расположенных на нем надворных построек, рассчитывается в соответствии с Правилами 354. Этот же нормативный правовой акт применяется и в отношении хозяйственных построек, примыкающих к жилому дому и не связанных с жилым домом единым земельным участком, в случае, если потребление коммунальных услуг производится для удовлетворения коммунально-бытовых нужд граждан.

Кроме того, расчет объема потребленной физическими лицами электроэнергии исходя из максимальной мощности, приводит к искусственному увеличению полезного отпуска сетевой организации, что приводит к ущемлению интересов гарантирующего поставщика.

Необоснованное применение ПАО «МРСК Центра и Приволжья» в лице филиала «Тулэнерго» расчетного способа, предусмотренного Основными положениями, гражданам, потребляющим коммунальную услугу по электроснабжению, хозяйственным постройкам граждан (сарай, гаражи, бани и т.п.) вводит к несоразмерному увеличению ими платы за объем фактически не потребленного ресурса, искусственному увеличению полезного отпуска электроэнергии, оплата которого осуществляется гарантирующим поставщиком, и соответственно уменьшению потерь электрической энергии, которые должны приобретаться и оплачиваться сетевой организацией, что также свидетельствует об ущемлении интересов АО «ТНС энерго Тула».

Частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен 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.

Под неопределенным кругом потребителей для целей применения части статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» понимается множественность (не единичность) числа потребителей, чьи права и законные интересы могут быть затронуты действиями, занимающего доминирующее положение на рынке (пункт 24 Обзора судебной практики Верховного Суда РФ № 1 (2018), утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 28.03.2018г.).

Согласно правовой позиции Пленума ВАС РФ, отраженной в постановлении от 30.06.2008г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (пункт 4), 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.

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

Вместе с тем, антимонопольный орган отмечает, что гражданско-правовой спор, гарантирующего поставщика и сетевой организации, рассматриваемый судом по настоящему делу не относится, поскольку в рамках данного дела Комиссия дает оценку действиям сетевой организации по применению к физическим лицам нормативного – правового акта (Основных положений), применение которого недопустимо.

Из содержания статьи 3, пункта 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» следует, что субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона «О защите конкуренции» положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим.

Исследовав доказательства, имеющиеся в материалах настоящего дела, заслушав представителей сторон, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что действия сетевой организации, противоречат требованиям части

статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», поскольку ПАО «МРСК Центра и Приволжья» в лице филиала «Тулэнерго» являясь сетевой организацией, субъектом естественной монополии, занимая доминирующее положение на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии, географических границах Тульской области, определенных балансово принадлежностью его оборудования, сетей и объектов электросетевого хозяйства, с долей 100 процентов, незаконно в 2016-2019гг. применяло гражданам, приобретающим коммунальную услугу по электроснабжению целях электроснабжения жилых/нежилых объектов и домовладений, расчетный способ, определенный Основными положениями, тем самым ущемляя права законные интересы неопределенного круга потребителей, а также искусственно увеличивая полезный отпуск электроэнергии, что в свою очередь свидетельствует об ущемлении интересов АО «ТНС энерго Тула».

10.01.2020г. всем лицам, участвующим в деле, направлено заключение о обстоятельствах дела № 071/01/10-435/2019 (исх.2/34) согласно статье 48. Федерального закона «О защите конкуренции».

04.02.2020г. на рассмотрение дела ПАО «МРСК Центра и Приволжья» в лице филиала «Тулэнерго» представлены возражения на заключение (вх. 551), в которых следует, что, по –мнению сетевой организации:

- антимонопольный орган вмешивается в гражданско-правовые отношения между АО «ТНС энерго Тула» и ПАО « МРСК Центра и Приволжья» в лице «Тулэнерго»,
- «начисления с использованием расчетных методов, исходя из указанного пункта (п.162 Постановления № 442), призваны стимулировать гарантирующего поставщика своевременно предоставлять сетевой организации все имеющегося у него в связи с наличием договорных отношений с потребителями сведений, необходимые для проведения корректных расчетов»,
- действия Общества, не свидетельствуют об ущемлении интересов неопределенного круга потребителей и АО «ТНС энерго Тула», и не могут быть квалифицированы по части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Комиссия Управления считает необходимым еще раз подчеркнуть, что

в гражданско-правовой спор между гарантирующим поставщиком и сетевой организацией антимонопольный орган не вмешивается, в рамках данного дела Комиссия дает оценку исключительно действиям сетевой организации по применению к физическим лицам нормативного –правового акта (Основных положений), применение которого недопустимо;

применение ПАО «МРСК Центра и Приволжья» в лице филиала «Тулэнерго» физическим лицам Основных положений, не может быть признано законным и/или правомерным стимулом для гарантирующего поставщика, поскольку эти действия прямо противоречат действующему законодательству;

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

АО «ТНС энерго Тула» в адрес Управления (Комиссии по рассмотрению настоящего дела) письменных пояснений, возражений, дополнительных доказательств не представило, представители, участвующие в деле поддержали позицию гарантирующего поставщика.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями – 4 статьи 41, статьями 49, 50 Федерального закона «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ПАО «МРСК Центра и Приволжья» в лице филиала «Тулэнерго» занимающим доминирующее положение на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии на территории Тульской области в географически границах, определенных балансовой принадлежностью его объектов электросетевого хозяйства, оборудования и электросетей, с долей 10 процентов.

2. Признать ПАО «МРСК Центра и Приволжья» в лице филиала «Тулэнерго» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» путем ущемления прав и законных интересов неопределенного круга лиц граждан, приобретающих коммунальную услугу по электроснабжению, АО «ТНС энерго Тула».

3. Выдать ПАО «МРСК Центра и Приволжья» в лице филиала «Тулэнерго» предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

4. Материалы дела передать уполномоченному должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении ответственных лиц ПА «МРСК Центра и Приволжья» в лице филиала «Тулэнерго» к административной ответственности по части 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

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

ПРЕДПИСАНИЕ

4 июня 2020 года

г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьёй 23, частью статьи 39, частью 4 статьи 41, статьёй 50 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 4 февраля 2020 года по делу 071/01/10-435/2019 о нарушении ПАО «МРСК Центра Приволжья» в лице филиала «Тулэнерго» (ИНН 5260200603, г. Нижний Новгород, ул. Рождественская, д. 33, 603950, адрес филиала – г. Тула, ул. Тимирязева, д. 9/300012) части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. **ПАО «МРСК Центра и Приволжья» в лице филиала «Тулэнерго»** с момента получения настоящего предписания прекратить нарушение антимонопольного законодательства, а именно:

- прекратить применение к потребителям – гражданам, использующим электроэнергию на коммунально-бытовые нужды, Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденным постановлением Правительства от 04.05.2012г. № 442 (далее - Основные положения);
- произвести перерасчет объема, рассчитанного сетевой организацией по потребителям – гражданам, использующим электроэнергию на коммунальные бытовые нужды, с применением Основных положений, в период с 01.01.2016г. по 31.12.2019г., направив его гарантирующему поставщику – АО «ТНС энерго Тула»

2. О выполнении настоящего предписания **ПАО «МРСК Центра и Приволжья» в лице филиала «Тулэнерго»** **сообщить** в антимонопольный орган не позднее 10 дней со дня его выполнения.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

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

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