

<...> ЗАО «Золотодобывающая компания «Золотая звезда»

<...>

662608, Красноярский край,

г. Минусинск, ул. Кравченко, 17.

ПАО «МРСК Сибири»

ул. Богграда, 144а, г. Красноярск, 660021

Факс: +7 (391) 274-41-25

e-mail: mrsk@mrsks.ru

Филиал ПАО «МРСК Сибири» - «Хакасэнерго»

ул. Пушкина, 74, г. Абакан, 655017

e-mail: post@ab.mrsks.ru

АО «Хакасэнергосбыт»

ул. Крылова, д. 41а

г. Абакан, 655017

e-mail: priem@khakensb.ru

РЕШЕНИЕ

по делу **№ 7-А-Т-18**

г. Абакан

Резолютивная часть решения оглашена 26 марта 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 29 марта 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по

Республике Хакасия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель <...> – врио руководителя управления;
комиссии:

Члены комиссии: <...> – начальник отдела товарных, финансовых рынков и естественных монополий;

<...> – главный специалист–эксперт отдела товарных, финансовых рынков и естественных монополий;

<...> – специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы

Кворум имеется, комиссия правомочна принимать решения.

При участии:

- <...> - представителя ЗАО «Золотодобывающая компания «Золотая звезда» по доверенности от <...>.

- <...> – представителя АО «Хакасэнергосбыт» по доверенности <...>.

- <...> - представителя ПАО «МРСК Сибири» по доверенности <...> от <...>.

- <...> – представителя ПАО «МРСК Сибири» по доверенности <...> от <...>.

Заявлений, ходатайств, возражений относительно возможности рассмотрения дела в настоящем заседании, с участием лиц, явившихся в заседание комиссии, в отсутствие не явившихся представителей, отводов членов комиссии от лиц, привлеченных к участию в рассмотрении дела, не поступало.

Рассмотрев дело № 7-А-Т-18 по признакам нарушения ПАО «МРСК Сибири» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39,

частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения настоящего дела явилось поступление в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее также – Управление, Хакасское УФАС России) заявления ЗАО «ЗДК «Золотая звезда» (далее также Заявитель) о неправомерном составлении актов о неучтенном потреблении электроэнергии при неоднократном выявлении фактов безучетного потребления № 18.3-04-05 от 28.04.2018 и № 18.3-07-01 от 17.07.2018.

Из заявления ЗАО «Золотодобывающая компания «Золотая звезда» установлено следующее.

18.01.2018 в 11 час. 10 мин. ПАО «МРСК Сибири» провело проверку расчетных приборов учета общества.

Описание выявленных нарушений: система учета снята с расчетов по заявлению потребителя с целью устранения неисправности АИИС КУЭ (отсутствие передачи объемов почасового потребления электроэнергии). На момент проведения проверки обнаружено отсутствие в памяти МФИ данных о почасовом потреблении электроэнергии с 12.01.2018. Потребителю предписано обеспечить хранение (передачу в АИИС КУЭ) данных о почасовых объемах потребления электроэнергии за последние 90 дней и более (в соответствии с п. 139 постановления Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 – далее Основные положения № 442).

По результатам проверки составлен акт проверки расчетных приборов учета № 18.3-01-03 от 18.01.2018.

Уже через 30 минут (в 11 час. 40 мин.) работниками ПАО «МРСК Сибири» составляется акт допуска **того же** прибора учета в эксплуатацию № 18.3-01-03А от 18.01.2018, в соответствии с которым система учета допущена в эксплуатацию в качестве расчетной. При этом за указанное время представителями ЗАО «ЗДК «Золотая звезда» никаких действий с системой учета не производилось.

По мнению заявителя, содержание указанных актов, составленных с интервалом в 30 минут, свидетельствует о том, что:

- система учета, введенная в эксплуатацию только в декабре 2017

года, на момент проверки работала исправно, и ПАО «МРСК Сибири» умышленно скрывает от потребителя информацию о потреблении ресурса, хранящуюся в АИИС КУЭ;

- почасовые данные с системы учета не передавались в связи со сбоем АИИС КУЭ ПАО «МРСК Сибири».

28.04.2018 в 09 час. 21 мин. ПАО «МРСК Сибири» провело проверку расчетных приборов учета общества.

Описание выявленных нарушений: показания на модуле индикации не соответствуют действительности («стоят на месте» с 20.04.2018), в памяти многофункционального измерительного устройства и данных АИИС КУЭ отсутствуют показания и данные о почасовом потреблении электроэнергии с 20.04.2018. Электроснабжение объекта не прекращалось, электроэнергия потреблялась. Данное нарушение выявлено повторно (первое 18.01.2018). Потребителю ранее было выдано предписание о необходимости обеспечения хранения (передачи в АИИС КУЭ) данных о почасовых объемах потребления электроэнергии за последние 90 дней и более (в соответствии с п. 139 Основных положений № 442).

Система учета снята с расчетов в связи с несоответствием требованиям п.139 ПП РФ от 04.05.2012 № 442. Потребителю предписано привести систему учета в соответствие с требованиями п. 139 Основных положений № 442.

По результатам проверки сотрудниками ПАО «МРСК Сибири» составлен акт о неучтенном потреблении электроэнергии при выявлении факта безучетного потребления 18.3-04-05 от 28.04.2018.

В качестве способа осуществления безучетного потребления электрической энергии указано: несоблюдение сроков извещения об утрате прибора учета и влекущее к недоучету потребляемой электроэнергии, что нарушает требования п.145 Основных положений № 442, отсутствие передачи индикации показаний и данных о получасовых объемах потребления электроэнергии.

Из содержания указанных актов следует, что о неисправности системы учета ПАО «МРСК Сибири» было известно с 20.04.2018 (т.е. с первого дня прекращения передачи данных), однако общество составило акт о неучтенном потреблении и применило к потребителю меры ответственности за безучетное потребление в связи с несвоевременным извещением об утрате прибора учета.

Стоимость объема «безучетного» потребления за период с 20.04.2018 до 15 часов 00 минут 24.05.2018 по расчетам гарантирующего поставщика составила 3 300 297,34 руб. и была оплачена ЗАО «ЗДК «Золотая звезда».

17.07.2018 в 12 час. 00 мин. ПАО «МРСК Сибири» провело проверку расчетных приборов учета общества.

Описание выявленных нарушений: на момент проверки выявлено отсутствие напряжения (60 В) на модуле индикации. Показания на момент проверки 18,7, в памяти многофункционального измерительного устройства и данных АИИС КУЭ отсутствуют показания и данные о почасовом потреблении электроэнергии с 14.06.2018. Данные о расходе электроэнергии не соответствуют действительности. Электроснабжение объекта не прекращалось, электроэнергия потреблялась. Данное нарушение выявлено третий раз (первое - 18.01.2018, второе - 28.04.2018). Потребителю ранее выдавалось предписание о необходимости обеспечения хранения (передачи в АИИС КУЭ) данных о почасовых объемах потребления электроэнергии за последние 90 дней и более (в соответствии с п. 139 Основных положений № 442).

Система учета снята с расчетов. Потребителю предписано восстановить работоспособность системы учета и привести систему учета в соответствии с требованиями п. 139 Основных положений № 442.

По результатам проверки составлен акт проверки расчетных приборов учета № 18.3-07-16 от 17.07.2018, а также акт о неучтенном потреблении электроэнергии № 18.3-07-01 от 17.07.2018.

Однако, уже через час (в 13 часов 00 минут) работниками ПАО «МРСК Сибири» составляется акт допуска **того же** прибора учета в эксплуатацию №18.3-07-16А от 17.07.2018, в соответствии с которым система учета допущена в эксплуатацию в качестве расчетной. В указанный период времени представителем ЗАО «ЗДК «Золотая звезда» никаких действий с системой учета не производилось.

Из содержания указанных актов следует, что о неисправности системы учета ПАО «МРСК Сибири» было известно с 14.06.2018, но гарантирующим поставщиком, тем не менее, снова составлен акт о неучтенном потреблении и применены к потребителю меры ответственности за безучетное потребление в связи с несвоевременным извещением об утрате прибора учета.

09.07.2018 ЗАО «ЗДК «Золотая звезда» обратилось в адрес ПАО «МРСК Сибири» с заявлением (исх. № 01/433) об установке сетевого кабеля и разъема RG45 для доступа и снятия показаний прибора вручную. Данное обращение компании оставлено ПАО «МРСК Сибири» без ответа.

По мнению заявителя, указанные выше действия гарантирующего поставщика для ЗАО «ЗДК «Золотая звезда» повлекли следующие последствия:

В счете за июль 2018 г. по объекту «Рудник Майский» гарантирующий поставщик произвел доначисление за июнь 2018 г. (за период с 15.06.2018 по 30.06.2018) на сумму 307 961,08 руб. Расчет объема ресурса произведен ПАО «МРСК Сибири» на основании абз. 3 пункта 179 Основных положений № 442 (исходя из показаний расчетного прибора учета за аналогичный расчетный период предыдущего года).

В счете за июль 2018 г. по объекту «Рудник Майский» гарантирующий поставщик за период с 01.07.2018 по 09.00 час. 17.07.2018 определил объем электроэнергии, подлежащей оплате, на основании абз. 4 пункта 179 Основных положений № 442 (исходя из максимальной мощности и круглосуточного режима работы объекта) в размере 1 617 774,72 руб. в связи с тем, что в течение 12 месяцев расчетный прибор учета повторно вышел из строя по причине его неисправности.

Однако, многофункциональное измерительное устройство ESM-ET75-24- A2E2-0,5s; номер <...> , было введено в эксплуатацию ПАО «МРСК Сибири» только 24.05.2018 и не выходило из строя за этот период.

Как следует из представленной информации, между заявителем (ЗАО «ЗДК «Золотая звезда») и гарантирующим поставщиком ПАО «МРСК Сибири» 27.04.2018 заключен договор энергоснабжения № M24900, по условиям которого гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности), а также через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителю, а потребитель обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги.

В соответствии с пунктом 4.1 договора определение объёма потребления электрической энергии (мощности) осуществляется на

основании данных, полученных:

- с использованием указанных в договоре приборов учёта электрической энергии, в том числе включенных в состав измерительных комплексов, систем учёта;

- при отсутствии приборов учёта и в определённых в Основных положениях функционирования розничных рынков электрической энергии, утверждённых постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442, случаях – путем применения расчетных способов, предусмотренных указанным нормативным документом и приложением № 3 к нему.

Согласно пункту 3.1.5 договора, гарантирующий поставщик имеет право взыскивать стоимость безучетного объема электрической энергии (мощности) с ответчика на основании акта о неучтенном потреблении, составленного в соответствии с Основными положениями № 442.

Отношения, сложившиеся между гарантирующим поставщиком и потребителем, являются отношениями по снабжению электрической энергией, следовательно, регулируются параграфом 6 главы 30 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), а также специальными нормами, предусмотренными Федеральным законом от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике».

В силу 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 её потребления.

Пунктом 1 статьи 544 ГК РФ предусмотрено, что оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Пунктами 3, 4 статьи 539 ГК РФ предусмотрено, что к отношениям по договору энергоснабжения, не урегулированным упомянутым Кодексом, применяются законы и иные правовые акты об энергоснабжении, а также обязательные правила, принятые в соответствии с ними. К отношениям по договору снабжения электрической энергией правила настоящего параграфа

применяются, если законом или иными правовыми актами не установлено иное.

Абонент обязан обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасность эксплуатируемых энергетических сетей, приборов и оборудования, соблюдать установленный режим потребления энергии, а также немедленно сообщать энергоснабжающей организации об авариях, о пожарах, неисправностях приборов учёта энергии и об иных нарушениях, возникающих при пользовании энергией (пункт 1 статьи 543 ГК РФ).

В силу абзаца 3 пункта 145 Основных положений № 442, обязанность по обеспечению эксплуатации установленного и допущенного в эксплуатацию прибора учета, сохранности и целостности прибора учета, а также пломб и (или) знаков визуального контроля, возлагается на собственника такого прибора учёта. При этом под эксплуатацией прибора учета для целей названного документа понимается выполнение действий, обеспечивающих функционирование прибора учета в соответствии с его назначением на всей стадии его жизненного цикла со дня допуска его в эксплуатацию до его выхода из строя, включающих в том числе осмотры прибора учета, техническое обслуживание (при необходимости) и проведение своевременной поверки.

Под безучётным потреблением электрической энергии в силу абзаца 13 пункта 2 Основных положений № 442 понимается её потребление с нарушением установленного договором энергоснабжения порядка учета электроэнергии со стороны потребителя (покупателя), выразившимся во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета), обязанность по обеспечению целостности и сохранности которого (которой) возложена на потребителя, в том числе в нарушении (повреждении) пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета, а также в совершении потребителем (покупателем) иных действий (бездействия), которые привели к искажению данных об объеме потребления электроэнергии (мощности).

Из смысла и содержания указанной нормы права следует, что безучетность потребления электрической энергии связана с вмешательством потребителя в работу прибора учета, совершении им иных действий (бездействия), которые привели к искажению данных об объеме потребленной энергии. Согласно пункту 192 Основных положений № 442 по факту выявленного безучетного

потребления электрической энергии составляется акт о неучтенном потреблении электрической энергии.

Требования по учету электроэнергии содержатся в Правилах технической эксплуатации электроустановок потребителей, утвержденных Приказом Министерства энергетики Российской Федерации от 13.01.2003 № 6 (далее – Правила № 6). В соответствии с пунктом 2.11.17 Правил № 6 обо всех дефектах или случаях отказов в работе расчетных счетчиков электрической энергии потребитель обязан немедленно поставить в известность энергоснабжающую организацию, что и было сделано потребителем.

Вместе с тем, выявленные в результате проверок неисправности в виде отсутствия в системе Автоматизированной информационно-измерительной системы коммерческого учёта электроэнергии (АИИС КУЭ) ПАО «МРСК Сибири» показаний и данных о почасовом потреблении электроэнергии прямо не свидетельствует о неисправности системы учета, а могут являться следствием сбоя системы АИИС КУЭ либо недобросовестными действиями гарантирующего поставщика, преследующего цель с помощью необоснованного применения расчетных методов увеличить прибыль организации.

Из представленных документов не усматривается причин, по которым в кратчайшие сроки (30 минут, 1 час) после проверок 18.04.2018, 17.07.2018, составив акты о неучтенном потреблении электроэнергии, зафиксировав в них нарушение передачи данных с приборов учета потребителя, сотрудником ПАО «МРСК Сибири» были допущены в работу те же самые приборы учета без проведения поверочных мероприятий, а также причины уклонения общества от предоставления представителям ЗАО «ЗДК «Золотая звезда» возможности установить сетевой кабель и разъем на систему учета для доступа и снятия показаний вручную.

На основании вышеуказанного заявления ЗАО «ЗДК «Золотая звезда» приказом Хакасского УФАС России от 30.11.2018 № 196 в отношении ПАО «МРСК Сибири» возбуждено дело № 7-А-Т-18 и создана комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением от 30.11.2018 № 05-8219/АО о назначении дела № 7-А-Т-18 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению установлены выявленные признаки нарушения антимонопольного законодательства, фактические и иные

обстоятельства, свидетельствующие об их наличии, истребована информация, необходимая в целях полного и всестороннего рассмотрения дела.

Определением от 15.01.2019 № 05-252/АО об отложении рассмотрения дела № 7-А-Т-18 комиссией удовлетворено ходатайство ПАО «МРСК Сибири» об отложении рассмотрения дела № 7-А-Т-18.

29.01.2019 Определением № 05-564/АО об отложении рассмотрения дела № 7-А-Т-18 комиссией истребована необходимая для рассмотрения дела информация.

Таким образом, к материалам дела приобщены документы и материалы и информация, полученные от заявителя, ответчика по делу, ООО «Оптиметрик».

Из анализа представленных документов и сведений комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия установлены следующие фактические и иные обстоятельства дела, а также выводы комиссии об обстоятельствах дела, основанные на представленных в материалы дела доказательствах.

Руководствуясь положениями части 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, в заседании 22.02.2019 Комиссия антимонопольного органа приняла Заключение об обстоятельствах дела № 7-А-Т-18 и в соответствии с положениями пункта 3 части 1.1 статьи 47, части 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции определением от 22.02.2019 рассмотрение дела отложено, дело назначено к рассмотрению на 26.03.2018.

Определением от 28.02.2019 № 05-1194/АО срок рассмотрения дела № 7-А-Т-18 продлен, но не более чем на 6 месяцев.

В материалы дела ПАО «МРСК Сибири» представлены возражения на заключение об обстоятельствах дела № 7-А-Т-18.

ПАО «МРСК Сибири» не согласилось с вменением ему признаков нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Из анализа представленных документов и сведений комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия установлены следующие фактические и иные обстоятельства дела, а также выводы комиссии об обстоятельствах

дела, основанные на представленных в материалы дела доказательствах.

27.04.2018 между ПАО «МРСК Сибири» (гарантирующий поставщик) и ЗАО «Золотодобывающая компания «Золотая звезда» (потребитель) был заключен договор энергоснабжения № М24900 (начало поставки электроэнергии с 01.04.2018, пункты 8.1, 8.2 договора).

Одной из точек поставки по договору энергоснабжения № М24900 от 27.04.2018 является Рудник «Майский» (Усть-Абаканский район, аал Чарков), оснащенный многофункциональным измерительным устройством ESM-ET-24 - система учета ЗАО «ЗДК «Золотая звезда» подключена к системе Автоматизированной информационно-измерительной системы коммерческого учёта электроэнергии (АИИС КУЭ) ПАО «МРСК Сибири» (входит в состав ПКУ OptiRM-35-50-0,5s/0,5-1U-yXII, серийный номер <...> .018, модуль индикации ЭНМИ-5-24-2 № 7274), что позволяет гарантирующему поставщику непрерывно, в режиме онлайн, контролировать (отслеживать) расход потребленного указанным объектом ресурса.

Данная система АИИС КУЭ позволяет:

- вести автоматический сбор данных коммерческого учёта потребления (отпуска) электроэнергии по каждой точке (группе) учёта;
- хранить параметры учёта в базе данных;
- вести многотарифный учёт потребления (отпуска) электроэнергии;
- обеспечивать контроль за соблюдением лимитов энергопотребления и др.

Согласно материалам дела и пояснениям сторон ЗАО «ЗДК «Золотая звезда» может фиксировать только начальные и конечные показания своей системы учета в соответствующем расчетном периоде через окошко шкафа учета, опломбированного ПАО «МРСК Сибири» (т.е. потребитель не имеет непосредственного доступа к системе учета).

Абзацем 2 пункта 139 Основных положений № 442 установлено, что для учета электрической энергии, потребляемой потребителями с максимальной мощностью не менее 670 кВт, подлежат использованию приборы учета, позволяющие измерять почасовые объемы потребления электрической энергии, класса точности 0,5S и выше, обеспечивающие хранение данных о почасовых объемах

потребления электрической энергии за последние 90 дней и более или включенные в систему учета.

Согласно акту проверки расчетных приборов учета от 18.01.2018 № 18.3-01-03 ПАО «МРСК Сибири» в нарушение пункта 139 Основных положений № 442 система учета снята с расчетов, потребителю предписано обеспечить хранение (передачу в АИИС КУЭ) данных о почасовых объемах потребления электроэнергии за последние 90 дней и более.

В соответствии с актом от 18.01.2018 № 18.3-01-03А допуска прибора учета в эксплуатацию ПАО «МРСК Сибири» предписало потребителю в нарушении пункта 139 Основных положений № 442 обеспечить хранение (передачу в АИИС КУЭ) данных о почасовых объемах потребления электроэнергии за последние 90 дней и более.

Согласно данному акту, прибор учета без замечаний допущен к эксплуатации (спустя 30 минут после снятия системы учета с расчетов).

Согласно пояснениям ЗАО «ЗДК «Золотая звезда», в данный промежуток времени со стороны потребителя никаких действий в отношении данного прибора учета не совершалось. Достаточных доказательств опровержения указанного факта со стороны ПАО «МРСК Сибири» в материалы дела не представлено.

Вышеуказанная проверка проведена на основании заявления ЗАО «ЗДК «Золотая звезда». Как следует из пояснений заявителя, о сбое в работе стало известно от представителя ПАО «МРСК Сибири» <...>, который 15.01.2018 поставил в известность потребителя о том, что с 12.01.2018 система АИИС КУЭ не получает данные с прибора учета о почасовых объемах потребления электрической энергии. В связи с чем ПАО «МРСК Сибири» предложено написать заявление о проведении внеплановой проверки прибора учета. Данная позиция подтверждается актом от 18.01.2018 № 18.3-01-03. Достаточных доказательств, опровергающих вышеуказанное обстоятельство, со стороны ПАО «МРСК Сибири» не представлено.

Согласно акту № 18.3-04-47 28.04.2018 представителями ПАО «МРСК Сибири» проведена проверка расчетных приборов учета: в нарушение пункта 139 Основных положений № 442 система учета снята с расчетов, потребителю предписано обеспечить хранение (передачу в АИИС КУЭ) данных о почасовых объемах потребления электроэнергии за последние 90 дней и более.

Описание выявленных нарушений: показания на модуле индикации не соответствуют действительности («стоят на месте» с 20.04.2018), в памяти многофункционального измерительного устройства и данных АИИС КУЭ отсутствуют показания и данные о почасовом потреблении электроэнергии с 20.04.2018. Электроснабжение объекта не прекращалось, электроэнергия потреблялась. Данное нарушение выявлено повторно (первое – 18.01.2018). Потребителю ранее было выдано предписание о необходимости обеспечения хранения (передачи в АИИС КУЭ) данных о почасовых объемах потребления электроэнергии за последние 90 дней и более (в соответствии с п. 139 Основных положений № 442).

Согласно пояснениям представителей сторон, после ручной перезагрузки системы (отключение-выключение питания) устройство корректно работало в период с 28.04.2018 по 24.05.2018. Фактов прерывания учета активной и реактивной электроэнергии в журналах событий не зафиксировано. Подтверждением факта корректной работы устройства также являются копии экрана автоматизированной системы учета электроэнергии, полученной от ПАО «МРСК Сибири». Показания без перерыва передавались в систему АИИС КУЭ.

Согласно абзацу 8 пункта 154 Основных положений № 442, решение о допуске прибора учета в эксплуатацию или об отказе в допуске прибора учета в эксплуатацию должно содержать указание на причины такого отказа. В случае отказа в таком допуске в акте указываются необходимые мероприятия (перечень работ), выполнение которых является обязательным условием для допуска прибора учета в эксплуатацию.

В нарушение вышеуказанных норм у ПАО «МРСК Сибири» не имелось правовых оснований для отказа в допуске прибора учета. Данное обстоятельство также находит подтверждение в позиции завода-изготовителя ООО «Оптиметрик» (письмо от 05.06.2018 № 227).

Под безучётным потреблением электрической энергии в силу абзаца 13 пункта 2 Основных положений № 442 понимается её потребление 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).

Из смысла и содержания указанной нормы права следует, что безучетность потребления электрической энергии связана с вмешательством потребителя в работу прибора учета, совершением им иных действий (бездействия), которые привели к искажению данных об объеме потребленной электрической энергии (мощности).

При этом безучетное потребление электрической энергии при наличии признаков неисправности прибора учета должно характеризоваться виновностью, то есть намеренными действиями либо бездействием собственника прибора учета, результатом которых явилось искажение показаний прибора учета либо пренебрежительное отношение к возможному наступлению указанных негативных последствий.

По результатам проверки сотрудниками ПАО «МРСК Сибири» составлен акт о неучтенном потреблении электроэнергии при выявлении факта безучетного потребления 18.3-04-05 от 28.04.2018.

В качестве способа осуществления безучетного потребления электрической энергии указано: несоблюдение сроков извещения об утрате прибора учета и влекущее к недоучету потребляемой электроэнергии, что нарушает требования п. 145 Основных положений № 442, отсутствие передачи индикации показаний и данных о получасовых объемах потребления электроэнергии.

Из содержания указанных актов следует, что о неисправности системы учета ПАО «МРСК Сибири» было известно с 20.04.2018 (т.е. с первого дня прекращения передачи данных), однако общество составило акт о неучтенном потреблении и применило к потребителю меры ответственности за безучетное потребление в связи с несвоевременным извещением об утрате прибора учета.

В свою очередь система АИИС КУЭ (к которой подключен объект потребителя) позволяет ПАО «МРСК Сибири» в постоянном онлайн режиме, то есть в режиме реального времени, контролировать и

хранить почасовые объёмы потребленной электроэнергии ЗАО «ЗДК «Золотая звезда». Данное обстоятельство подтверждается материалами дела, пояснениями как заявителя и АО «Хакасэнергосбыт», так и ПАО «МРСК Сибири» – ответчиком по делу.

Таким образом, ПАО «МРСК Сибири» несвоевременно проводило проверки приборов учета ЗАО «ЗДК «Золотая звезда», в связи с чем несвоевременно выявило факт некорректной работы системы учета.

Доказательства, опровергающие данный факт, в материалах дела отсутствуют.

Как следует из материалов дела 24.05.2018 ЗАО «ЗДК «Золотая звезда» была произведена замена системы учета на многофункциональное измерительное устройство ESM-ET75-24-A2E2-0,5s; номер <...> ; которое также было включено в систему АИISKУ ПАО «МРСК Сибири» (входящее в состав ГIKУ OptiRM-35-50-0,5s/0,5-IU-YJII, серийный номер <...> .018, модуль индикации ЭНМИ-5-24-2 № 7274).

Признанная с нарушениями требований Основных положений №442 утраченной ПАО «МРСК Сибири» система учета ЗАО «ЗДК «Золотая звезда» была возвращена производителю.

05.06.2018 в адрес ПАО «МРСК Сибири» от официального представителя производителя системы учета ООО «Оптиметрик» было направлено письмо следующего содержания: «... В период с 21.04.2018 по 28.04.2018 согласно данным, полученным с прибора учета, было зафиксировано прекращение учета электроэнергии. Корректная работ прибора учета была возобновлена после его ручной перезагрузки. В связи с невыясненными причинами сбоя была согласована с производителем ООО «ИЦ «Энергосервис» замена прибора учета ESM-ET согласно гарантийным обязательствам. Новый прибор учета был отправлен в адрес потребителя 03.05.2018. Замена произведена 24.05.2018. Согласно данным, полученным с прибора учета в период с 28.04.2018 по 24.05.2018, фактов прерывания корректного учета активной и реактивной электроэнергии не зафиксировано. Показания без перерыва передавались в систему АИИС КУЭ. Согласно информации от ООО «ИЦ «Энергосервис» ручная перезагрузка не оказывает влияния на метрологические характеристики устройства ESM-ET.

В связи с этим сообщаем о том, что оснований для снятия с учета прибора учета в период с 28.04.2018 по 24.05.2018 мы не видим...».

После получения заключения от производителя системы учета и при наличии данных о почасовом расходе электроэнергии за период с 28.04.2018 по 24.05.2018 ПАО «МРСК Сибири» перерасчет стоимости электроэнергии не произвело, что свидетельствует о недобросовестном поведении гарантирующего поставщика и злоупотреблении им своим доминирующим положением.

Довод ЗАО «ЗДК «Золотая звезда» об уклонении ПАО «МРСК Сибири» от предоставления возможности установки сетевого кабеля и разъёма RG45 для доступа и снятия показаний вручную подлежит отклонению, так как в рамках данного заявления ПАО «МРСК Сибири» проведена проверка 17.07.2018 согласно акту № 18.3-07-16.

Согласно вышеуказанному акту в нарушении пункта 139 Основных положений № 442 система учета снята с расчетов, потребителю предписано обеспечить хранение (передачу в АИИС КУЭ) данных о почасовых объёмах потребления электроэнергии за последние 90 дней и более.

Как следует из акта 18.3-07-16А от 17.07.2018 допуска прибора учета в эксплуатацию, ПАО «МРСК Сибири» предписало потребителю в нарушении пункта 139 Основных положений № 442 обеспечить хранение (передачу в АИИС КУЭ) данных о почасовых объёмах потребления электроэнергии за последние 90 дней и более.

Согласно данному акту прибор учета без замечаний допущен к эксплуатации (спустя 60 минут после снятия система учета с расчетов).

Согласно пояснениям ЗАО «ЗДК «Золотая звезда», в данный промежуток времени со стороны потребителя никаких действий в отношении данного прибора учета не совершалось. Достаточных доказательств опровержения указанного факта со стороны ПАО «МРСК Сибири» в материалы дела не представлено.

17.07.2018 ПАО «МРСК Сибири» составлен акт № 183-07-01 о неучтенном(безучетном) потреблении электроэнергии для юридических лиц.

Из содержания указанных актов следует, что о неисправности системы учета ПАО «МРСК Сибири» было известно с 14.06.2018 (т.е. с первого дня прекращения передачи данных), однако общество составило акт о неучтенном потреблении и применило к потребителю меры ответственности за безучетное потребление в

связи с несвоевременным извещением об утрате прибора учета.

В свою очередь система АИИС КУЭ (к которой подключен объект потребителя) позволяет ПАО «МРСК Сибири» в постоянном онлайн режиме, то есть в режиме реального времени контролировать и хранить почасовые объёмы потребленной электроэнергии ЗАО «ЗДК «Золотая звезда». Данное обстоятельство подтверждается материалами дела, пояснениями как заявителя и АО «Хакасэнергосбыт», так и ПАО «МРСК Сибири» – ответчиком по делу.

Таким образом, ПАО «МРСК Сибири» несвоевременно проводило проверки приборов учета ЗАО «ЗДК «Золотая звезда», в связи с чем несвоевременно выявило факт некорректной работы системы учета.

Доводы ПАО «МРСК Сибири» о том, что объём безучетного потребления, определённый на основании акта от 17.07.2018, потребителю к оплате не предъявлялся, отклоняется Комиссией по следующим основаниям.

Представленный в материалы дела счет № 8/1/1/17612 от 31.07.2018 содержит сведения об объеме безучетного потребления в размере 510,900 МВтч на общую сумму 1 370 995,53 руб. (без НДС) за период с 01.07.2018 по 17.07.2018. Требования о взыскании безучетного потребления предъявлены потребителю в судебном порядке (дело № А74-17675/2018) в связи с тем, что в течении 12 месяцев расчетный прибор учета повторно вышел из строя по причине его неисправности. Данную позицию поддержали представители ПАО «МРСК Сибири».

Однако, Комиссия считает необоснованным данную позицию и отклоняет ее, так как из материалов дела следует, что данный прибор учета был введен в эксплуатацию ПАО «МРСК Сибири» 24.05.2018 и документального подтверждения повторного выхода из строя за этот период со стороны ПАО «МРСК Сибири» не представлено.

Следовательно, акт № 18.3-07-01 от 17.07.2018 о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии для юридических лиц не соответствует требованиям Основных положений № 442 и прямо противоречит пункту 179 этих же положений.

Достаточных доказательств, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

В соответствии с частями 1, 4 статьи 5 Закона о защите конкуренции

доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту 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. Хозяйствующий субъект вправе представлять в антимонопольный орган или в суд доказательства того, что положение этого хозяйствующего субъекта на товарном рынке не может быть признано доминирующим.

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

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, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Приказом Федеральной службы по тарифам от 28.05.2008 № 179-э ПАО «МРСК Сибири» включено в реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, раздел I Реестра «Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии», под регистрационным номером 24.1.58.

Соответствующими приказами органа регулирования Республики Хакасия филиалу ПАО «МРСК Сибири» - «Хакасэнерго» утверждены тарифы на услуги по передаче электрической энергии.

Доказательств того, что совершаемые действия являются допустимыми и не являются результатом злоупотребления доминирующим положением в материалы дела не представлено.

Учитывая изложенное, Комиссия Хакасского УФАС России на основании имеющихся в деле доказательств приходит к выводу о том, что действия (бездействие) ПАО «МРСК Сибири», выразившиеся в неисполнении своих обязательств, определенных Основными положениями, а именно:

- в неправомерном снятии с расчетов системы учета на основании актов проверки от 18.01.2018, 28.04.2018, 17.07.2018,
- незаконном требовании к потребителю обеспечить хранение (передачу в АИИС КУЭ) данных о почасовых объемах потребления электроэнергии за последние 90 дней и более,
- в неправомерном составлении в отношении ЗАО «ЗДК «Золотая звезда» актов о неучтенном потреблении электроэнергии при выявлении факта безучетного потребления (для юридических лиц) № 18.3-04-05, 18.3-07-01 от 28.04.2018, 17.07.2018, результатом которых явилось ущемление интересов ЗАО «ЗДК «Золотая звезда» в сфере предпринимательской деятельности, свидетельствуют о злоупотреблении ПАО «МРСК Сибири» доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии в пределах географических границ, определенных территорией, охватываемой электрическими сетями филиала ПАО «МРСК Сибири» – «Хакасэнерго» Республики Хакасия, и являются нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

При этом 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 (абзац 2 пункта 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30 июня 2008 года № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства»).

Основания для прекращения рассмотрения дела, предусмотренные частью 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, отсутствуют.

В силу положений статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган осуществляет, в том числе следующие полномочия: возбуждает и рассматривает дела о нарушениях антимонопольного законодательства, выдает в случаях, указанных в настоящем законе, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, исследовав материалы настоящего дела, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи предписания.

Учитывая изложенное, Комиссия Хакасского УФАС России по

рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать положение ПАО «МРСК Сибири» на товарном рынке по передаче электрической энергии в географических границах эксплуатируемой сети на территории Республики Хакасия доминирующим.

2. Признать ПАО «МРСК Сибири» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части действий, выразившихся:

- в неправомерном снятии с расчетов системы учета на основании актов проверки от 18.01.2018, 28.04.2018, 17.07.2018,

- незаконном требовании к потребителю обеспечить хранение (передачу в АИИС КУЭ) данных о почасовых объёмах потребления электроэнергии за последние 90 дней и более,

- в неправомерном составлении в отношении ЗАО «ЗДК «Золотая звезда» актов о неучтенном потреблении электроэнергии при выявлении факта безучетного потребления (для юридических лиц) № 18.3-04-05, 18.3-07-01 от 28.04.2018, 17.07.2018, результатом чего явилось ущемление интересов ЗАО «ЗДК «Золотая звезда» в сфере предпринимательской деятельности.

3. Выдать ПАО «МРСК Сибири» предписание о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и нарушения хозяйствующим субъектом части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части неправомерного доначисления заявителю объёмов потребления электрической энергии на основании акта о неучтенном потреблении электроэнергии при выявлении факта безучетного потребления (для юридических лиц) № 18.3-04-05, 18.3-07-01 от 28.04.2018, 17.07.2018, для чего в десятидневный срок с момента получения настоящего

предписания:

- скорректировать расчет объема потребления электрической энергии (мощности), направленный сетевой организацией гарантирующему поставщику (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), обслуживающему потребителя, путем исключения объёма электроэнергии, определенного согласно акта о неучтенном потреблении электроэнергии № 18.3-04-05 от 28.04.2018 из расчета;
- отозвать ранее направленный акт о неучтенном потреблении электроэнергии № 18.3-04-05 от 28.04.2018 гарантирующему поставщику (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), обслуживающему потребителя;
- скорректировать расчет объема потребления электрической энергии (мощности), направленный сетевой организацией гарантирующему поставщику (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), обслуживающему потребителя, путем исключения объёма электроэнергии, определенного согласно акта о неучтенном потреблении электроэнергии № 18.3-07-01 от 17.07.2018 из расчета;
- отозвать ранее направленный акт о неучтенном потреблении электроэнергии № 18.3-07-01 от 17.07.2018 гарантирующему поставщику (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), обслуживающему потребителя;

Настоящее решение может быть обжаловано в течении трех месяцев со дня принятия в Арбитражный суд Республики Хакасия.

Председатель комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду. Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

В случае, если решение и (или) предписание антимонопольного органа обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа, принятые по делу о нарушении антимонопольного законодательства акты могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.