

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 15/А-10-2017

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Резолютивная часть решения оглашена «23» мая 2018 г.

В полном объеме решение изготовлено «4» июня 2018 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: <...>;

Членов Комиссии: <...>

в присутствии <...> (доверенность <...>) – представителя ПАО «Кузбассэнергосбыт»,

рассмотрев дело № 15/А-10-2017, возбужденное по признакам нарушения Муниципальным унитарным предприятием «Территориальная распределительная сетевая компания» (654218, Кемеровская область, Новокузнецкий район, с. Безруково, ул. Коммунальная, д. 1, стр. А; ИНН/КПП 4252003462/425201001; ОГРН: 1124252000729, дата регистрации: 21.06.2012 г., далее – МУП «ТРСК Новокузнецкого района») ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения заявления Открытого акционерного общества «Кузбасская энергетическая сбытовая компания» (650036, г. Кемерово, пр. Ленина, 90/4; ИНН/КПП 4205109214/424950001, дата создания юридического лица 01.07.2006г.) (в настоящее время – Публичное акционерное общество «Кузбасская энергетическая сбытовая компания», далее – ПАО «Кузбассэнергосбыт») (вх. №3323 от 27.04.2017 г.) Приказом Кемеровского УФАС России от 18.07.2017 г. № 85 возбуждено дело № 15/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения МУП «ТРСК Новокузнецкого района» ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии в географических границах Новокузнецкого района, Кемеровской области, в части:

- неправомерного составления актов безучетного потребления электроэнергии,
- искусственного увеличения полезного отпуска электроэнергии, передача которой подлежит оплате ПАО «Кузбассэнергосбыт», и соответственно уменьшения потерь электрической энергии, которые должны приобретаться и оплачиваться сетевой компанией,
- создания ситуации, которая ведет к неправильному определению объемов потребленной гражданами электроэнергии, некорректным начислениям, и как следствие, создает угрозу введения ограничения (приостановления)

предоставления электроэнергии потребителям ввиду наличия задолженности.

Определением о назначении дела № 15/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 18.07.2017г. рассмотрение дела № 15/А-10-2017 было назначено на 15.08.2017г.

15.08.2017 г. на заседании Комиссии представителем МУП «ТРСК Новокузнецкого района» было заявлено ходатайство о приостановлении рассмотрения дела № 15/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, до вступления в силу решения Арбитражного суда Кемеровской области по делу №А27-9546/2017, имеющего тот же предмет, что и дело № 15/А-10-2017.

15.08.2017 г. на заседании Комиссия пришла к выводу, что выводы Арбитражного суда Кемеровской области по делу № А27-9546/2017 могут иметь существенное значение для полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела № 15/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, в связи с чем, ходатайство МУП «ТРСК Новокузнецкого района» было удовлетворено.

Определением от 15.08.2017 г. (исх. № 03/7592 от 17.08.2017 г.) рассмотрение дела № 15/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства было приостановлено до вступления в силу решения Арбитражного суда Кемеровской области по делу № А27-9546/2017.

Решение Арбитражного суда Кемеровской области от 11.12.2017 г. по делу А27-9546/2017 вступило в законную силу 09.02.2018 г., в связи с чем, Определением о возобновлении рассмотрения дела от 16.02.2018г. рассмотрение дела № 15/А-10-2017 было возобновлено и назначено к рассмотрению на 20.03.2018г.

20.03.2018 г. на заседании Комиссия пришла к выводу, что для полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела № 15/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, необходимо получение дополнительных доказательств, в связи с чем, Определением об отложении рассмотрения дела от 20.03.2018г. рассмотрение дела № 15/А-10-2017 было назначено к рассмотрению на 12.04.2018г.

12.04.2018 г. на заседании Комиссии представители ПАО «Кузбассэнергосбыт» поддержали свою позицию и пояснили, что действия МУП «ТРСК Новокузнецкого района» по некорректному расчету объемов безучетного потребления электроэнергии ущемляют интересы ПАО «Кузбассэнергосбыт», поскольку рассчитанные МУП «ТРСК Новокузнецкого района» объемы безучетного потребления электроэнергии по актам от 04.03.2017 г. № 03/04 и № 03/04А произведены в соответствии с Основными положениями и составляют в сумме 88068 кВтч, при том, что объемы безучетного потребления электроэнергии, которые будут предъявлены для оплаты гражданам-потребителям коммунальной услуги должны рассчитываться в соответствии с Правилами предоставления коммунальных услуг составляют суммарно 26400 кВтч.

Так как рассчитанный объем безучетного потребления электрической энергии на размер которого уменьшается объем электрической энергии приобретаемый МУП «ТРСК Новокузнецкого района» в целях компенсации потерь электрической энергии больше объема безучетного потребления электрической энергии подлежащего оплате гражданами-потребителями коммунальной услуги,

то ПАО «Кузбассэнергосбыт» понесет убытки на величину разницы этих расчетов.

Представители МУП «ТРСК Новокузнецкого района» возражали против доводов ПАО «Кузбассэнергосбыт» и пояснили, что расчет объема безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии (мощности) осуществляется сетевой организацией в соответствии с пунктами 194 и 195 Основных положений и данный объем является основанием для уменьшения потерь сетевой организации по Договору.

12.04.2018 г. на заседании Комиссии принято решение об отложении рассмотрения дела № 15/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

Определением от 12.04.2018 г. (исх. № 03/3520 от 16.04.2018 г.) рассмотрение дела № 15/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 23.05.2018 г.

Комиссией изготовлено и направлено в адрес МУП «ТРСК Новокузнецкого района» и ПАО «Кузбассэнергосбыт» заключение об обстоятельствах дела № 15/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. № 03/3700 от 19.04.2018 г.).

23.05.2018 г. на заседании Комиссии, представитель ПАО «Кузбассэнергосбыт» поддержала заявленные ранее доводы.

Законный представитель МУП «ТРСК Новокузнецкого района», извещенный надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 15/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства на заседание Комиссии 23.05.2018 г. не явился.

Изучив материалы дела № 15/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия Кемеровское УФАС России приходит к следующему.

Между ПАО «Кузбассэнергосбыт» и МУП «ТРСК Новокузнецкого района» заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии и купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) для целей компенсации потерь в электрических сетях от 21.11.2014г. <...> (далее – Договор).

В соответствии с пунктами 1.1, 1.2 Договора исполнитель (МУП «ТРСК Новокузнецкого района») принял на себя обязательства оказывать гарантирующему поставщику услуги по передаче электрической энергии и своевременно оплачивать гарантирующему поставщику приобретаемую электрическую энергию (мощность) для целей компенсации потерь в электрических сетях, гарантирующий поставщик принял на себя обязательства осуществлять продажу исполнителю электрической энергии (мощности) для целей компенсации потерь в электрических сетях, а также обязался своевременно оплачивать услуги исполнителя по передаче электрической энергии по сетям.

В соответствии с пунктом 5.15 Договора (в редакции протокола урегулирования разногласий от 20.04.2015 г. к протоколу согласования разногласий от 02.02.2015г.) МУП «ТРСК Новокузнецкого района» обязано произвести оплату электрической энергии (мощности) приобретаемой для целей компенсации потерь в электрических сетях в сроки и порядке, установленные действующим законодательством Российской Федерации.

Пунктом 5.6 (5.6.1) Договора, стороны согласовали, что объем электрической энергии (мощности) подлежащей покупке МУП «ТРСК Новокузнецкого района» для целей компенсации потерь электрической энергии подлежит корректировке: в сторону уменьшения на выявленный и рассчитанный в соответствии с Основными положениями и принятый ПАО «Кузбассэнергосбыт» объем безучетного потребления электрической энергии (мощности) в том расчетном периоде, в котором были составлены акты о неучтенном потреблении электрической энергии.

МУП «ТРСК Новокузнецкого района» и ПАО «Кузбассэнергосбыт» осуществляют электроснабжение жилых домов, расположенных в Новокузнецком районе, с. Елань, ул. Обручева, д. 22 и ул. Садовая, д. 3, кв. 1, в рамках договора передачи электрической энергии, которое является коммунальной услугой.

В марте 2017 года МУП «ТРСК Новокузнецкого района» были выявлены факты безучетного потребления электрической энергии по следующим гражданам-потребителям, проживающим в жилых помещениях.

В отношении потребителя <...> составлен акт о безучетном потреблении электроэнергии от 04.03.2017 г. <...>. Согласно данному акту сетевой компанией выявлено нарушение путем вмешательства в работу прибора учета путем просверливания верхней части корпуса расчетного ПУ и вставки в отверстие стальной проволоки, которая останавливает счетный механизм, что влечет искажение данных о потребленной электроэнергии.

В отношении потребителя <...> составлен акт о безучетном потреблении электроэнергии от 04.03.2017 г. <...>. Согласно данному акту сетевой компанией выявлено нарушение путем воздействия магнитным полем (отсутствует голограмма) на антимагнитную пломбу №20000228, установленную на корпусе расчетного прибора учета электроэнергии.

По фактам выявленного безучетного потребления электрической энергии, отраженным в актах от 04.03.2017г. <...>, <...>, МУП «ТРСК Новокузнецкого района» были рассчитаны объемы безучетного потребления электрической энергии за период 217 дней и 182 дня соответственно.

Акты от 04.03.2017г. <...> были переданы ПАО «Кузбассэнергосбыт» для рассмотрения и включения объемов безучетного потребления электрической энергии в полезный отпуск МУП «ТРСК Новокузнецкого района» за март 2017 года.

ПАО «Кузбассэнергосбыт» отказало МУП «ТРСК Новокузнецкого района» во включении данного объема электрической энергии в полезный отпуск, т.к. в актах от 04.03.2017г. <...> содержатся существенные нарушения норм действующего законодательства:

По данным актам не подтверждены факты несанкционированного вмешательства в работу прибора учета и безучетного потребления электроэнергии со стороны потребителей, т.к. акт от 04.03.2017 г. <...> составлен в отношении прибора учета СЕ 101 К5 145М №007751069037935, который установлен на фасаде жилого дома и акт от 04.03.2017 г. <...> составлен в отношении прибора учета СЕ 101 145М №7791024014866, установленного так же на фасаде жилого дома. При этом, согласно абз. 6 п. 81(11) Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых

домов, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 г. № 354 (далее - Правила предоставления коммунальных услуг) исполнитель производит перерасчет платы за коммунальную услугу и направляет потребителю требование о внесении доначисленной платы за коммунальные услуги, только если прибор учета установлен в жилом помещении и иных помещениях, доступ к которым не может быть осуществлен без присутствия потребителя.

Поскольку приборы учета граждан-потребителей <...> не были установлены в жилых помещениях потребителей (а именно, приборы установлены на фасадах жилых домов), что указывает на наличие возможности свободного доступа к приборам учета без присутствия потребителя, то нарушение контрольных пломб и (или) знаков поверки и механическое повреждение приборов учета должно трактоваться как выход из строя приборов учета в соответствии с п. 81 (12) Правил предоставления коммунальных услуг.

Объем безучетного потребления электроэнергии в актах от 04.03.2017 г. <...> рассчитан за период, превышающий 3 месяца (217 дней и 182 дня соответственно) и исходя из мощности ресурсопотребляющего оборудования (объем безучетного потребления 44 268кВтч и 43 800кВтч), что противоречит п. 81 (11) Правил предоставления коммунальных услуг.

По мнению МУП «ТРСК Новокузнецкого района», поскольку акты составлены в соответствии с действующим законодательством, подписаны без разногласий, имеются основания для включения указанного объема по актам в объем переданной в марте 2017 года электрической энергии.

Ч. 3 ст. 37 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике) предусмотрен порядок взаимодействия субъектов розничных рынков, участвующих в обороте электрической энергии, с организациями технологической инфраструктуры на розничных рынках предусмотрены Основными положениями.

Из содержания п. 4 ст. 26, п. 3 ст. 32 Закона об электроэнергетике, п.51 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденными постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (далее - Правила недискриминационного доступа) следует, что сетевые организации обязаны оплачивать стоимость потерь, возникающих на находящихся в их собственности объектах электросетевого хозяйства.

При этом сетевые организации обязаны заключить договоры купли-продажи электрической энергии в целях компенсации потерь в пределах не учтенной в ценах на электрическую энергию величины (п.3 ст. 32 Закон об электроэнергетике).

В соответствии с п. 128 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 №442 (далее - Основные положения) фактические потери электрической энергии в объектах электросетевого хозяйства, неучтенные в ценах (тарифах) на электрическую энергию на оптовом рынке, приобретаются и оплачиваются сетевыми организациями, в объектах электросетевого хозяйства которых возникли такие потери, путем приобретения электрической энергии (мощности) у гарантирующего поставщика по договору купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), заключенному в

порядке и на условиях, указанных в разделе III настоящего документа.

Размер фактических потерь электрической энергии в электрических сетях определяется как разница между объемом электрической энергии, поставленной в электрическую сеть из других сетей или от производителей электрической энергии, и объемом электрической энергии, потребленной энергопринимающими устройствами, присоединенными к этой сети, а также переданной в другие сетевые организации (п.50 Правил недискриминационного доступа). При этом сетевая организация определяет объем потерь на основании данных об объемах электроэнергии, поступившей в ее сеть и данных об объемах, «выданных» из ее сети потребителям, присоединенным к ее электросети, и смежным сетевым организациям, передает данные о фактических потерях гарантирующему поставщику для определения объема своих денежных обязательств.

Таким образом, обязанность МУП «ТРСК Новокузнецкого района» приобретать у ПАО «Кузбассэнергосбыт» как гарантирующего поставщика определенный объем электроэнергии в целях компенсации фактических потерь энергоресурса в сетях прямо предусмотрена требованиями действующего законодательства РФ и Договором.

Согласно п. 167 Основных положений субъекты электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в том числе гарантирующие поставщики и сетевые организации, в соответствии с настоящим разделом проверяют соблюдение потребителями требований настоящего документа, определяющих порядок учета электрической энергии, условий заключенных договоров энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, договоров оказания услуг оперативно-диспетчерского управления, а также проводят проверки на предмет выявления фактов безучетного потребления электрической энергии.

Таким образом, действующим законодательством РФ сетевой организации предоставлено право проведения проверок на предмет выявления фактов безучетного потребления электрической энергии в отношении граждан - потребителей с составлением соответствующих актов.

Согласно п. 184 Основных положений определение объемов потребления электрической энергии потребителями коммунальной услуги по электроснабжению осуществляется в порядке, установленном Правилами предоставления коммунальных услуг.

В соответствии с п. 2 Правил предоставления коммунальных услуг, 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, а также земельных участков и расположенных на них жилых домов (домовладений). Исполнителем является юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы или индивидуальный предприниматель, предоставляющие потребителю коммунальные услуги.

В силу п. 17 Правил предоставления коммунальных услуг, ресурсоснабжающая организация, для которой в соответствии с законодательством Российской Федерации о водоснабжении, водоотведении, электроснабжении, теплоснабжении, газоснабжении заключение договора с потребителем является обязательным, приступает к предоставлению коммунальной услуги собственникам и пользователям жилых домов (домовладений) - со дня первого фактического подключения жилого дома (домовладения) в установленном порядке к централизованной сети инженерно-технического обеспечения непосредственно или через сети инженерно-технического обеспечения, связывающие несколько жилых домов (домовладений), расположенных на близлежащих земельных участках, если иной срок не установлен законодательством Российской Федерации о водоснабжении, водоотведении, электроснабжении, теплоснабжении, газоснабжении, за исключением периода времени, в течение которого между собственником жилого дома (домовладения) и организацией, указанной в подпункте «б» пункта 10 Правил предоставления коммунальных услуг, в письменной форме заключен и исполняется договор о предоставлении коммунальных услуг и такой договор не расторгнут.

Согласно п. 80 Правил предоставления коммунальных услуг учет объема (количества) коммунальных услуг, предоставленных потребителю в жилом или в нежилом помещении, осуществляется с использованием индивидуальных, общих (квартирных), комнатных приборов учета.

В соответствии с абз. 5 п. 2 Правил предоставления коммунальных услуг «домовладением» признается 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).

Исходя из положений абз. 6 п. 2 Правил предоставления коммунальных услуг, «индивидуальный прибор учета» как средство измерения (совокупность средств измерения и дополнительного оборудования), используемое для определения объемов (количества) потребления коммунального ресурса в одном жилом или нежилом помещении в многоквартирном доме (за исключением жилого помещения в коммунальной квартире), в жилом доме (части жилого дома) или домовладении.

В соответствии с п. 81 (11) Правил предоставления коммунальных услуг прибор учета должен быть защищен от несанкционированного вмешательства в его работу. В целях установления факта несанкционированного вмешательства в работу прибора учета исполнитель при проведении очередной проверки состояния прибора учета потребителя вправе установить контрольные пломбы и индикаторы антимагнитных пломб, а также пломбы и устройства, позволяющие фиксировать факт несанкционированного вмешательства в работу прибора учета с обязательным уведомлением потребителя о последствиях обнаружения факта нарушения таких пломб или устройств, при этом плата за установку таких пломб или устройств с потребителя не взимается.

При проведении исполнителем проверки состояния прибора учета проверке подлежат:

целостность прибора учета, отсутствие механических повреждений, отсутствие не предусмотренных изготовителем отверстий или трещин, плотное прилегание стекла индикатора;

наличие и сохранность контрольных пломб и индикаторов антимагнитных пломб, а также пломб и устройств, позволяющих фиксировать факт несанкционированного вмешательства в работу прибора учета;

отсутствие свободного доступа к элементам коммутации (узлам, зажимам) прибора учета, позволяющим осуществлять вмешательство в работу прибора учета.

Нарушение показателей, указанных в абзацах третьем - пятом настоящего пункта, признается несанкционированным вмешательством в работу прибора учета. При обнаружении в ходе проверки указанных нарушений исполнитель составляет акт о несанкционированном вмешательстве в работу прибора учета. При этом, если прибор учета установлен в жилом помещении и иных помещениях, доступ к которым не может быть осуществлен без присутствия потребителя, исполнитель производит перерасчет платы за коммунальную услугу и направляет потребителю требование о внесении доначисленной платы за коммунальные услуги. Такой перерасчет производится за период, начиная с даты установления указанных пломб или устройств, но не ранее чем с даты проведения исполнителем предыдущей проверки и не более чем за 3 месяца, предшествующие дате проверки прибора учета, при которой выявлено несанкционированное вмешательство в работу прибора учета, и до даты устранения такого вмешательства, исходя из объема, рассчитанного на основании нормативов потребления соответствующих коммунальных услуг с применением повышающего коэффициента 10.

Акт о несанкционированном вмешательстве в работу прибора учета составляется в порядке, установленном Правилами предоставления коммунальных услуг.

В соответствии с п. 81(12) Правил предоставления коммунальных услуг прибор учета считается вышедшим из строя в случаях:

- а) неотображения приборами учета результатов измерений;
- б) нарушения контрольных пломб и (или) знаков поверки;
- в) механического повреждения прибора учета;
- г) превышения допустимой погрешности показаний прибора учета;
- д) истечения межповерочного интервала поверки приборов учета.

Таким образом, в соответствии с действующим законодательством выявленные сетевой организацией нарушения в работе приборов учета, установленных не внутри помещения и доступ к которому может быть осуществлен без присутствия потребителя, не подтверждают факт несанкционированного вмешательства в работу приборов учета со стороны потребителя и не могут служить основанием начисления безучетного потребления, а должны трактоваться как выход из строя приборов учета в соответствии с пунктом 81 (12) Правил предоставления коммунальных услуг.

Так же, существенными нарушениями, допущенными сетевой организацией при составлении актов от 04.03.2017 г. <...> является то, что объем безучетного потребления электроэнергии в отношении <...> был рассчитан за период 217 дней, а в отношении <...> рассчитан за период 182 дня, что превышает 3 месячный срок, установленный п. 81 (11) Правил предоставления коммунальных услуг.

Расчеты объемов безучетного потребления электроэнергии были произведены МУП «ТРСК Новокузнецкого района» исходя из мощности ресурсопотребляющего оборудования в соответствии с Основными положениями для <...> в размере 44 268кВтч и для <...> в размере 43 800кВтч, что противоречит п. 184 Основных положений и Правилам предоставления коммунальных услуг.

Акт о безучетном потреблении электроэнергии отражает факт противоправного поведения потребителя, а именно: совершения потребителем действий, которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (неучтенного потребления электроэнергии), а выполненный на основании акта расчет возлагает на потребителя обязанность оплатить задолженность, в связи с чем, такой акт и основанное на нем требование о погашении задолженности сами по себе напрямую затрагивают права и законные интересы как потребителя, так и ПАО «Кузбассэнергосбыт».

В соответствии с п. 177 Основных положений в случае если для проведения проверки приборов учета сетевой организации требуется допуск к энергопринимающим устройствам потребителя (объекту по производству электрической энергии (мощности)), то сетевая организация за 5 рабочих дней до планируемой даты проведения проверки уведомляет потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) о дате и времени проведения такой проверки, а также о последствиях ее недопуска к расчетным приборам учета. При несогласии потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) с предложенными датой и (или) временем проведения проверки этот потребитель (производитель электрической энергии (мощности) на розничном рынке) направляет сетевой организации предложение об иных дате и (или) времени, после чего стороны обязаны согласовать иные дату и (или) время.

Соответственно, потребитель должен быть заблаговременно уведомлен сетевой организацией о планируемой проверке и составлении акта безучетного потребления электроэнергии, т.к. законом гарантировано представлять свои возражения относительно выявленных нарушений порядка учета потребленной электроэнергии, с учетом которых производится расчет безучетного потребления электроэнергии.

Таким образом, к акту о безучетном потреблении электроэнергии законодательством установлены детальные требования по его составлению, только при соблюдении которых, названный акт может признаваться надлежащим подтверждением факта безучетного потребления электроэнергии и являться документом-основанием для расчета объема безучетного потребления электрической энергии и предъявления потребителю требования об оплате рассчитанного объема.

В соответствии с абз. 3 п. 2 Правил предоставления коммунальных услуг внутридомовые инженерные системы в жилом доме включают расположенные

в пределах земельного участка, на котором расположен жилой дом, а также находящиеся в жилом доме инженерные коммуникации (сети), механическое, электрическое, санитарно-техническое и иное оборудование, с использованием которых осуществляется потребление коммунальных услуг.

Таким образом, домовладение следует рассматривать как комплекс, включающий в себя земельный участок, предоставленный для размещения и эксплуатации жилого дома, жилой дом и обслуживающие его вспомогательные строения. Потребитель самостоятельно выбирает место установки прибора учета, его модель, оснащение наружным ящиком прибора учета в границах своего домовладения. Соответственно, надлежащим местом установки индивидуального прибора учета является граница домовладения, что также не исключает и других мест установки приборов учета по согласованию между субъектами розничного рынка электрической энергии.

Согласно ст. 25, 35 Конституции Российской Федерации установлены принципы неприкосновенности жилища, охраны права частной собственности законом.

Таким образом, установка (крепление) приборов учета на фасадах жилых домов не свидетельствует о наличии возможности свободного доступа к этим приборам учета без присутствия при этом потребителей, а соответственно исполнитель имеет право производить перерасчет платы за коммунальную услугу и направлять потребителю требование о внесении доначисленной платы за коммунальные услуги в случае установления факта несанкционированного вмешательства в работу прибора учета.

Согласно п.2 Правил предоставления коммунальных услуг потребителем является 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.

В п. 192 Основных положений предусмотрено, что по факту выявленного безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии сетевой организацией составляется акт о неучтенном потреблении электрической энергии. Требования к такому акту изложены в п. 193 Основных положений.

В соответствии с пунктом 193 Основных положений (п. 7.6. Приложения № 4 к Договору) в акте о не учтенном потреблении электрической энергии должны содержаться данные: о лице, осуществляющем безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии; о способе и месте осуществления безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии; о приборах учета на момент составления акта; о дате предыдущей проверки приборов учета - в случае выявления безучетного потребления, дате предыдущей проверки технического состояния объектов электросетевого хозяйства в месте, где выявлено бездоговорное потребление электрической энергии, - в случае выявления бездоговорного потребления; объяснения лица, осуществляющего неучтенное или бездоговорное потребление электрической энергии, относительно выявленного факта; замечания к составленному акту (при их наличии).

В соответствии с п. 8.5. Приложения № 4 к Договору стороны установили, что при составлении акта о неучтенном потреблении обязательным является

присутствие Потребителя электрической энергии (его представителя или совершеннолетнего члена семьи).

В акте <...> от 04.03.2017 указаны: ФИО потребителя; адрес совершения нарушения; номер договора (лицевого счета); содержится описание прибора учета, указаны его номер <...> показания; описание вмешательства в работу прибора учета – путем просверливания верхней части корпуса расчетного прибора учета и вставки в отверстие стальной проволоки, которая останавливает счетный механизм; указана дата предыдущей проверки – 03.09.2016; содержится перечень ресурсопотребляющего оборудования, его мощность (в том числе, электроплита, мощностью 4,5 кВт). <...> даны пояснения «платили исправна, когда появилась проволока, не знаю». Согласно Акту прибор учета выведен из расчета, потребителю указано на необходимость его замены на новый до 04.04.2017. В акте содержится отметка о получении его копии потребителем 04.03.2017, а также подпись <...> о согласии с содержанием акта. Факт вмешательства в работу прибора учета подтвержден также материалами фотосъемки согласно Акту фотофиксации от 04.03.2017.

В акте <...> от 04.03.2017 также указаны: ФИО потребителя, адрес совершения нарушения; номер договора (лицевого счета); содержится описание прибора учета, указаны его номер <...> показания; описание вмешательства в работу прибора учета – путем воздействия магнитным полем (отсутствует голограмма) на антимагнитную пломбу № 20000228, установленную на корпусе расчетного прибора учета электрической энергии; указана дата предыдущей проверки – 26.07.2016 (дата установки антимагнитной пломбы); содержится перечень ресурсопотребляющего оборудования, его мощность (в том числе, электроплита, мощностью 4,5 кВт). В акте содержится отметка об отказе <...> от дачи объяснений. Согласно Акту прибор учета может использоваться в качестве расчетного за коммунальную услугу (с показаний 05866). В акте содержится отметка о получении его копии потребителем 04.03.2017, а также подпись <...> о согласии с содержанием акта. Факт вмешательства в работу прибора учета подтвержден также материалами фотосъемки согласно Акту фотофиксации от 04.03.2017

Таким образом, оба акта от 04.03.2017 <...> и <...> о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии гражданином-потребителем коммунальной услуги по электроснабжению ввиду несанкционированного вмешательства в работу индивидуального прибора учета, составленные МУП «ТРСК Новокузнецкого района» в отношении граждан-потребителей <...> и <...>, подписаны непосредственно самими потребителями без каких-либо возражений и соответствуют требованиям законодательства.

В силу прямого указания в п.1 ст. 4 Федерального закона «О введении в действие Жилищного кодекса Российской Федерации», что законы и иные нормативные правовые акты применяются постольку, поскольку они не противоречат Жилищному кодексу РФ (далее – Жилищный кодекс РФ). Следовательно, нормы Основных положений, в том числе п.п. 84, 196, подлежат применению к спорным отношениям в части, не противоречащей ЖК РФ.

Согласно п. 184 Основных положений определение объемов потребления электрической энергии потребителями коммунальной услуги по электроснабжению осуществляется в порядке, установленном Правилами

предоставления коммунальных.

Таким образом, выявленный МУП «ТРСК Новокузнецкого района» факт несанкционированного вмешательства в работу приборов учета не может влечь различное определение одного и того же объема потребления различным образом в отношении по приобретению сетевой организацией у гарантирующего поставщика электрической энергии для компенсации потерь в электрических сетях сетевой организации и в отношении по взысканию стоимости электрической энергии гарантирующим поставщиком с потребителя.

Соответственно в отношении граждан - потребителей <...> и <...> расчет объемов безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии следует осуществлять в соответствии с абз.6 п. 81 (11) Правил предоставления коммунальных услуг за период, равный 3 месяцам, предшествующим дате выявления несанкционированного вмешательства в работу прибора учета.

В нарушение п. 81 (11) Правил предоставления коммунальных услуг объем безучетного потребления электроэнергии согласно акта от 04.03.2017 г. <...> рассчитан за период 217 дней, а акта от 04.03.2017 г. <...> рассчитан за период 182 дня, т.е. за периоды, превышающие 3 месяца.

Неверный расчет МУП «ТРСК Новокузнецкого района» объема безучетного потребления электроэнергии привел к искусственному увеличению полезного отпуска электроэнергии, передача которой подлежит оплате ПАО «Кузбассэнергосбыт», и соответственно уменьшения потерь электрической энергии, которые должны приобретаться и оплачиваться сетевой компанией, что ущемляет интересы ПАО «Кузбассэнергосбыт».

Кроме того, сетевая организация является полноценным субъектом рынка электрической энергии, обладающим определенным статусом, функциями и обязанностями, а также согласно общих положений законодательства о презюмировании добросовестности участников гражданских правоотношений (ст. 10 ГК РФ). ПАО «Кузбассэнергосбыт» имеет полное право производить расчеты с потребителями, основываясь на актах, переданных сетевой организацией. Однако в условиях вышеуказанных злоупотреблений и нарушений со стороны сетевой организации, это может повлечь за собой нарушение прав потребителей, в том числе граждан, являющихся самой незащищенной социальной категорией потребителей.

Постановлением Региональной энергетической комиссии Кемеровской области от 31 декабря 2016 г. № 753 для МУП «ТРСК Новокузнецкого района» на 2017 год утверждены тарифы на услуги по передаче электрической энергии.

Услуги по передаче электрической энергии, согласно ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

На основании ч. 5 ст. 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

МУП «ТРСК Новокузнецкого района», являясь субъектом естественной монополии,

занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в пределах географических границ, определенных территорией, охватываемой электрическими сетями филиала на территории с. Елань, Новокузнецкого района, Кемеровской области.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 соответствии с правовой позицией Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении Пленума от 30.06.2008 г. «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее – Постановление Пленума ВАС РФ № 30) к нормам ГК РФ, на которых основано антимонопольное законодательство, относятся, в частности, ст. 1 ГК РФ, и ст. 10 ГК РФ, запрещающая использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В соответствии с п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ № 30 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.

Таким образом, действия МУП «ТРСК Новокузнецкого района» по искусственному увеличению полезного отпуска электроэнергии ущемляют интересы ПАО «Кузбассэнергосбыт» и создают ситуацию, которая ведет к неправильному определению объемов потребленной гражданами электроэнергии, некорректным начислениям, и как следствие, создает угрозу введения ограничения (приостановления) предоставления электроэнергии потребителям ввиду наличия задолженности, квалифицированы Комиссией как злоупотребление МУП «ТРСК Новокузнецкого района» доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии в географических границах Новокузнецкого района, Кемеровской области, и являются нарушением ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Сведений о материальном ущербе, причиненном ПАО «Кузбассэнергосбыт» вследствие нарушения МУП «ТРСК Новокузнецкого района» антимонопольного законодательства, в адрес Кемеровского УФАС России не представлено.

Учитывая, что до вынесения настоящего решения вышеуказанные действия не прекращены, у Комиссии отсутствуют основания для прекращения рассмотрения дела № 15/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, предусмотренные ст. 48 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1 - 4 ст. 41, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШИЛА:

1. Признать Муниципальное унитарное предприятие «Территориальная распределительная сетевая компания» (654218, Кемеровская область, Новокузнецкий район, с. Безруково, ул. Коммунальная, д. 1, стр. А; ИНН/КПП 4252003462/425201001; ОГРН:1124252000729, дата регистрации: 21.06.2012 г.) нарушившим ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем злоупотребления доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии в географических границах Новокузнецкого района, Кемеровской области в части искусственного увеличения полезного отпуска электроэнергии, передача которой подлежит оплате ПАО «Кузбассэнергосбыт», и соответственно уменьшения потерь электрической энергии, которые должны приобретаться и оплачиваться сетевой компанией; созданию ситуации, которая ведет к неправильному определению объемов потребленной гражданами электроэнергии, некорректным начислениям, и как следствие, создает угрозу введения ограничения (приостановления) предоставления электроэнергии потребителям ввиду наличия задолженности.

2. Выдать Муниципальному унитарному предприятию «Территориальная распределительная сетевая компания» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии:

<...>

Члены комиссии: <...>

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