

РЕШЕНИЕ

по делу № 017/01/10-35/2021

25 октября 2021 года
Кызыл

г.

Резолютивная часть решения объявлена 22 октября 2021 года

В полном объёме решение изготовлено 25 октября 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

«...» - руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

«...» – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

«...» – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России.

в присутствии:

- представителя Акционерного общества «ТС» (далее - АО «ТС») «...», действующего на основании доверенности от «...» года № 161,

в отсутствии надлежащим образом извещенных:

- представителя Акционерного общества «Т» (почтовое уведомление о вручении с идентификатором № 80088065451841),

- ИП «К» (почтовое уведомление о вручении с идентификатором № 80088065451780),

рассмотрев дело № 017/01/10-35/2021, возбужденное в отношении Акционерного общества «Т» (ИНН «...», ОГРН «...», юридический адрес: «...») по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от

26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в нарушении порядка составления акта о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии № 1410 от 14.07.2021 года и неправомерном предъявлении безучетного потребления электроэнергии, что привело (могло привести) к ущемлению интересов ИП «К» в сфере предпринимательской деятельности,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Тывинского УФАС России 17.08.2021 года (вх. № 3849) поступило заявление Индивидуального предпринимателя «К» (далее – Заявитель, Предприниматель, ИП «К»), перенаправленное Уполномоченным по защите прав предпринимателей Республики Тыва «...», на действия АО «Т» в части неправомерного составления акта безучетного потребления электроэнергии и предъявления безучетного потребления электроэнергии.

Из содержания заявления следует, что 14.07.2021 года в отношении объекта Заявителя магазин-пекарня «...», расположенного по адресу: «...» составлен Акт № 1410 о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии (далее – Акт № 1410). В качестве безучетного потребления установлено, что помимо прибора учета электроэнергии подключено помещение кочегарки магазина, бойлер нагревания воды и уличное освещение магазина. В свою очередь Заявитель отмечает, что акт составлен без уведомления Предпринимателя, при этом, кочегарка и бойлер общего пользования с домом и гаражом, уличное освещение подключены к домашнему счетчику и оплачивалось своевременно. Факт хищения отсутствует. Хлебопекарное оборудование и магазин подключены к другому прибору учета.

По результатам рассмотрения заявления ИП «К» Тывинским УФАС России приказом от 13.09.2021 года № 313 возбуждено дело № 017/01/10-35/2021 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении АО «Т» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в нарушении порядка составления акта о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии № 1410 от 14.07.2021 года и неправомерном предъявлении безучетного потребления электроэнергии, что привело (могло привести) к ущемлению интересов ИП «К» в сфере предпринимательской деятельности.

Определением от 13.09.2021 года рассмотрение дела в отношении АО «Т» было назначено на 29 сентября 2021 года в 15 часов 30 минут по адресу: г. Кызыл, ул. Комсомольская, д. 122 «а», каб. 9, 2 этаж.

До рассмотрения дела (вх. № 4579 от 28.09.2021 года) от АО «Т» в адрес Тывинского УФАС России представлен план-график проверки приборов учета.

29.09.2021 года приказом Тывинского УФАС России № 313 в состав Комиссии по рассмотрению дела № 017/01/10-35/2021 внесены изменения, а именно вместо члена Комиссии «...», в состав комиссии введен членом Комиссии «...»

В ходе рассмотрения дела 29.09.2021 года ИП «К» поддержала доводы, изложенные в заявлении, а также указала, что имеет два разных технологически подключенных объекта по адресу «...» – жилой дом и по адресу «...» «а» - пекарня. А также, пояснила, что помещение кочегарки, бойлер нагревания воды и уличное освещение подключены через прибор учета жилого дома. При проведении проверки не присутствовала.

В свою очередь, представителями АО «Т» и Заявителем по представленной сетевой организацией видеозаписи даны пояснения, что Акт о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии № 1410 от 14.07.2021 года, составлен по видеозаписи, произведенной на другой день, другими специалистами, при осуществлении проверки объектов электроэнергетики предпринимателя, подключение рядом находящегося жилого дома ИП «К» и прибор учета жилого дома не изучались, в связи с тем, что отсутствовал допуск.

В ходе изучения Комиссией Тывинского УФАС России акта о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии № 1410 от 14.07.2021 года установлено, что адрес, указанный в Акте «...», не совпадает с адресом пекарни «...» «а», в связи с указанными обстоятельствами в целях получения дополнительных доказательств по делу в рассмотрении дела объявлен перерыв до 06.10.2020 года 16 часов 30 минут.

До рассмотрения дела (вх. № 4706 от 05.10.2021 года) от АО «ТС» в адрес Тывинского УФАС России представлены истребованные документы.

06.10.2021 года приказом Тывинского УФАС России № 345 в состав Комиссии по рассмотрению дела № 017/01/10-35/2021 внесены изменения, а именно вместо члена Комиссии «...», в состав комиссии введена членом Комиссии «...»

В рамках рассмотрения дела 06.10.2021 года представитель АО «ТС»

пояснил, что для заключения договора энергоснабжения как с юридическим лицом, предпринимателем подано заявление с указанием адреса «...», в связи с чем в договоре указан данный адрес, на сегодняшний день договор перезаключен с указанием правильного адреса.

Определением от 06.10.2020 года рассмотрение дела № 017/01/10-35/2021 отложено на 22.10.2021 года в 14 часов 30 минут в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

Комиссией Тывинского УФАС России в порядке статьи 48.1 Закона о защите конкуренции 13.10.2021 года было принято заключение об обстоятельствах дела № 017/01/10-35/2021, которое направлено в адрес АО «Т», АО «ТС» и ИП «К»

На рассмотрение дела 22.10.2021 года надлежащим образом извещенные АО «Т» и ИП «К» не явились.

Комиссия Тывинского УФАС России, изучив материалы дела № 017/01/10-35/2021, изучив устные и письменные пояснения лиц, участвовавших в рассмотрении дела, приходит к следующим выводам.

Из содержания письменных пояснений заявления, а также по результатам изучения представленных АО «Т» (вх. № 4067 от 27.08.2021 года), АО «ТС» (вх. № 4090 от 30.08.2021 года) и ИП «К» (вх. № 3989 от 24.08.2021 года) документов и пояснений на запросы Тывинского УФАС России, установлены следующие обстоятельства:

15.11.2011 года между АО «ТС» и ИП «...» заключен договор энергоснабжения № 4765 по точке поставки - магазин-пекарня «...», расположенный по адресу: «...».

04.05.2012 года гр. «К» выдано свидетельство о государственной регистрации права собственности на объект «Жилой дом», находящийся по адресу: «...».

04.12.2012 года гр. «К» выдано свидетельство о государственной регистрации права собственности на объект «Магазин с пекарней», находящийся по адресу: «...» «а».

13.01.2014 года между АО «Т» и ИП «К» составлен Акт об осуществлении технологического присоединения № 121 в отношении объекта - мини-пекарня, расположенного по адресу: «...» «а».

23.10.2017 года между АО «Т» и гр. «К» составлен Акт об осуществлении технологического присоединения № 1225 в отношении объекта - электроустановка жилого дома, расположенного по адресу: «...».

При этом, действия в отношении приборов учета по каждому объекту указаны в таблице ниже.

«Жилой дом»	«Магазин с пекарней»
<p>04.10.2017 года согласно Акта допуска прибора учета в эксплуатацию № 637 установлен счетчик № 2100008312 с пломбой № 1708551</p>	<p>«...», расположенное по адресу: Республика Тыва, «...» (далее – Договор № 4765).</p>
<p>05.07.2018 года согласно Акта осуществлена проверка прибора учета электроэнергии № 2100008312 с пломбой № 1708551 по результатам которого прибор учета признан пригодным.</p>	<p>В силу приложения № 4 «Схема расчета за потребленную электроэнергию» к Договору № 4765 по данному объекту установлен расчетный прибор учета № 011688506.</p>
<p>05.02.2020 года согласно Акту № С36 осуществлена проверка расчетного прибора учета электроэнергии № 2100008312 с пломбой № 0007728 по результатам которого прибор учета признан пригодным, при этом отмечается, что осуществлена замена пломб автомата.</p>	<p>29.11.2011 года согласно Акта приемки средств расчетного учета электросчетчик № 011688506 снят, установлен электросчетчик № 007882030003039.</p>
	<p>19.12.2013 года согласно Акта приемки средств расчетного учета проверен и опломбирован электросчетчик № 007882030003039</p>
	<p>27.03.2017 года согласно Акта приемки средств расчетного учета электросчетчик № 3120009604 снят, установлен электросчетчик Тип Нева 303190 № 00026964</p>
	<p>24.10.2019 года согласно Акту осуществлена проверка расчетного прибора учета электроэнергии Тип Нева 3031S0 № 00026964 с антимагнитной пломбой Тип АМ-ТФ-3 № 0009112 по результатам которого прибор учета признан пригодным, нарушений нет.</p>
	<p>16.10.2020 года согласно Акту №</p>

10-62 осуществлена проверка расчетного прибора учета электроэнергии Тип Нева 3031S0 № 00026964 с антимагнитной пломбой Тип АМ-ТФ-3 № 0009112 по результатам которого прибор учета признан пригодным, замечаний не выявлено.

14.07.2021 года в отношении объекта Заявителя магазин-пекарня «...» расположенного по адресу: «...» составлен Акт № 1410 о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии (далее – Акт № 1410).

В качестве способа и места осуществления безучетного потребления указано: *«помимо прибора учета электроэнергии подключено помещение кочегарки магазина, бойлер нагревания воды и уличное освещение магазина».*

Данные о приборе учета: Тип Нева 303190 № 00026964

Также в Акте № 1410 отмечается, что потребитель отказался от подписания составленного акта.

В то же время, согласно письменных пояснений АО «Т», представленных 27.08.2021 года (вх. № 4067) при составлении акта присутствовали пекари и продавцы магазина, которые не представились.

К Акту № 1410 приложен расчет объема безучетного потребления электрической энергии, согласно которому объем потребления составил 87600 кВт.

14.07.2021 года в отношении объекта Заявителя магазин-пекарня «...», расположенного по адресу: «...» также составлен Акт проверки расчетных приборов учета электроэнергии в разделе описание выявленных нарушений указано: *«помимо прибора учета подключено помещение кочегарки магазина, бойлер для нагревания воды и уличное освещение магазина».*

28.07.2021 года (исх. № 546) АО «Т» в адрес ИП «К» направлены Акт № 1410 от 14.07.2021 года о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии в связи с отказом от подписания акта, Акт проверки расчетных приборов учета, фото.

АО «ТС» (вх. № 4090 от 30.09.2021 года) представлен расчет задолженности по Акту № 1410, согласно которого определена сумма с НДС в размере 519 476,76 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Обязательным элементом состава нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, является специальный субъект – хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение.

Согласно статье 4 Федерального закона от 17.08.1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) к сферам деятельности субъектов естественной монополии относятся услуги по передаче электрической энергии.

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.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 года № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон об электроэнергетике) территориальная сетевая организация - коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии, которые включают комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с требованиями технических регламентов.

Согласно пункта 4 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 года № 861, потребителями услуг по передаче электрической энергии являются лица, владеющие на праве собственности или на ином законном основании энергопринимающими устройствами и (или) объектами электроэнергетики, технологически присоединенные в установленном порядке к электрической сети (в том числе опосредованно) субъекты оптового рынка электрической энергии, осуществляющие экспорт (импорт) электрической энергии, а также энергосбытовые организации и гарантирующие поставщики в интересах обслуживаемых ими потребителей электрической энергии.

Согласно справке из ЕГРЮЛ к основной экономической деятельности АО «Т» относится передача электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих на праве собственности, с диапазоном напряжения 110 – 0,4кВ, к дополнительной экономической деятельности относится распределение электрической энергии.

АО «Т» в соответствии со статьей 3 Закона об электроэнергетике является сетевой организацией.

Тывинским УФАС России проведен обзор состояния конкурентной среды на рынке услуг по передаче электрической энергии на территории Республики Тыва в 2020 году, по результатам которого установлено, что АО «Т» занимает доминирующее положение как субъект естественной монополии в рамках балансовой принадлежности распределительных сетей.

Таким образом, в силу положений статьи 4 Закона о естественных монополиях, статьи 5 Закона о защите конкуренции АО «Т» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии на территории Республики Тыва в рамках присоединенной сети.

При этом, согласно пункту 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» (далее – Постановление Пленума № 2 от 04.03.2021 года) исходя из положений части 1 статьи 1, части 1 статьи 2, пункта 10 статьи 4, статьи 10 Закона о защите конкуренции обладание хозяйствующим субъектом доминирующим положением на товарном рынке не является объектом правового запрета: такой субъект свободен в осуществлении экономической деятельности и вправе конкурировать с иными хозяйствующими субъектами, действующими на том же рынке; выбирать контрагентов и предлагать экономически эффективные для него условия договора. Антимонопольным законодательством запрещается монополистическая деятельность - злоупотребление хозяйствующими субъектами своим доминирующим положением.

По смыслу абзаца первой части 1 статьи 10 Закона во взаимосвязи с пунктами 3, 4 статьи 1 и абзацем вторым пункта 1 статьи 10 Гражданского кодекса злоупотреблением доминирующим положением признается поведение доминирующего на товарном рынке субъекта, если оно выражается в следующих формах, в том числе одной из них:

- недопущение конкуренции,
- ограничение конкуренции,

- устранение конкуренции на товарных рынках (например, устранение конкурентов с товарного рынка, затруднение доступа на рынок новых конкурентов);

- причинение вреда иным участникам рынка (хозяйствующим субъектам-конкурентам и потребителям, гражданам-потребителям как отдельной категории участников рынка), включая извлечение необоснованной (монопольной) выгоды за их счет, иное подобное ущемление прав участников рынка.

При возникновении спора антимонопольный орган обязан доказать, что поведение хозяйствующего субъекта является злоупотреблением, допущенным в одной из указанных форм. В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в пунктах 1 - 11 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган обязан доказать, что поведение хозяйствующего субъекта образует один из видов злоупотреблений, названных в указанных пунктах.

В соответствии с пунктом 12 Постановления Пленума № 2 от 04.03.2021 года нарушение хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке, требований гражданского и иного законодательства при вступлении в договорные отношения, исполнении договорных обязательств, в том числе выражающееся в недобросовестном поведении, нарушающем права контрагентов, само по себе не свидетельствует о ведении хозяйствующим субъектом монополистической деятельности, запрещенной согласно части 1 статьи 10 Закона.

В связи с этим при возникновении спора о том, имеет ли место злоупотребление доминирующим положением, судам наряду с установлением признаков злоупотребления в соответствующей форме (например, направленности поведения на недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) причинение вреда, иное подобное ущемление прав участников рынка и усиление в связи с этим позиции лица, занимающего доминирующее положение) также следует принимать во внимание, являлось ли возможным совершение хозяйствующим субъектом определенных действий (бездействие), в том числе недобросовестных по отношению к своим контрагентам (потребителям) в отсутствие доминирующего положения на рынке.

В соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но

осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Из предписаний абзаца 3 пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) следует, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

В силу свидетельства от 24.08.2004 года (серия 17 № 000253489) о внесении в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей внесена запись об индивидуальном предпринимателе «К» Согласно Выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ИП «К» является производство хлеба и мучных кондитерских изделий, тортов и пирожных недлительного хранения.

Следовательно, ИП «К» является хозяйствующим субъектом в понимании статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Отношения в сфере энергоснабжения регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом об электроэнергетике, Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии", "Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442 (далее – Основные положения № 442 и Правила ограничения № 442), Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 года № 861 (далее – Правила недискриминационного доступа).

В соответствии с пунктом 1 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Согласно пункту 7 Основных положений № 442 субъекты

электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в том числе гарантирующие поставщики, энергосбытовые (энергоснабжающие) организации, сетевые организации, системный оператор и субъекты оперативно-диспетчерского управления в технологически изолированных территориальных электроэнергетических системах, а также производители электрической энергии (мощности), в ходе исполнения своих обязательств по заключаемым ими на оптовом рынке и розничных рынках договорам совместными действиями обеспечивают на розничных рынках надежность снабжения потребителей и качество электрической энергии. Требования к надежности энергоснабжения и качеству электрической энергии устанавливаются в соответствии с законодательством Российской Федерации

В соответствии с пунктом 170 Проверки расчетных приборов учета осуществляются в плановом и внеплановом порядке.

Плановые проверки приборов учета проводятся в отношении приборов учета, не присоединенных к интеллектуальным системам учета электрической энергии (мощности).

Проверки расчетных приборов учета включают визуальный осмотр схемы подключения энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности) и схем соединения приборов учета, проверку соответствия приборов учета требованиям настоящего документа, проверку состояния прибора учета, наличия и сохранности контрольных пломб и знаков визуального контроля, в том числе соответствия пломб поверителя оттиску в свидетельстве о поверке и (или) записи в паспорте (формуляре) средства измерений, а также снятие показаний приборов учета. Указанная проверка проводится не реже одного раза в год и может осуществляться в виде инструментальной проверки.

Для целей настоящего документа под инструментальной проверкой понимается процесс оценки работоспособности прибора учета (измерительных трансформаторов и других элементов), заключающийся в проведении визуальной проверки и проверки характеристик элементов измерительного комплекса, устройств сбора и передачи данных, схемы их соединения с помощью инструментов и дополнительного оборудования.

Плановые проверки приборов учета осуществляются сетевой организацией, к объектам электросетевого хозяйства которой непосредственно или опосредованно присоединены энергопринимающие устройства (объекты по производству

электрической энергии (мощности), в отношении которых установлены подлежащие проверке расчетные приборы учета, на основании плана-графика проведения проверок расчетных приборов учета, разработанного и согласованного в соответствии с настоящим документом.

Основаниями для проведения внеплановой проверки приборов учета являются:

полученное от гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации) заявление о необходимости проведения внеплановой проверки приборов учета в отношении обслуживаемых им точек поставки, но не более чем 10 процентов точек поставки, планируемых сетевой организацией (гарантирующим поставщиком) к проверке в соответствии с указанным планом-графиком в этом же расчетном периоде;

полученное от потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке), энергопринимающие устройства (объекты по производству электрической энергии (мощности) которого непосредственно или опосредованно присоединены к объектам электросетевого хозяйства сетевой организации, заявление о необходимости проведения внеплановой проверки в отношении его точек поставки;

выявление факта нарушения сохранности контрольных пломб и (или) знаков визуального контроля при проведении снятия показаний или осмотра состояния расчетного прибора учета перед его демонтажем, осуществляемым в порядке, установленном настоящим документом;

срабатывание индикаторов вскрытия электронных пломб на корпусе и клемной крышки прибора учета, присоединенного к интеллектуальной системе учета электрической энергии (мощности), и факт события воздействия магнитных полей на элементы прибора учета, присоединенного к интеллектуальной системе учета электрической энергии (мощности) в соответствии с предельными значениями, определенными правилами предоставления доступа к минимальному набору функций интеллектуальных систем учета электрической энергии (мощности), неработоспособности прибора учета электрической энергии вследствие аппаратного или программного сбоя или отсутствия дистанционного опроса такого прибора учета, присоединенного к интеллектуальной системе учета электрической энергии (мощности) в течение одного месяца;

отсутствие показаний расчетного прибора учета 2 и более расчетных периодов подряд.

Внеплановые проверки осуществляются сетевыми организациями, а в отношении коллективного (общедомового) прибора учета гарантирующими поставщиками.

Проверки приборов учета осуществляются с использованием средств фотосъемки и (или) видеозаписи и подлежат хранению, а также передаются вместе с актом о неучтенном потреблении электрической энергии.

В соответствии с пунктом 171 Основных положений сетевая организация уведомляет ежемесячно, до 25-го числа текущего месяца, гарантирующего поставщика (энергосбытовую, энергоснабжающую организацию) о включенных в разработанный ею план-график проведения проверок расчетных приборов учета на следующий месяц точках поставки потребителей (производителей электрической энергии (мощности) на розничных рынках), обслуживание которых осуществляет такой гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация) и которые расположены в границах объектов электросетевого хозяйства сетевой организации, способом, позволяющим подтвердить факт получения уведомления.

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

Гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация, сетевая организация) в течение 2 рабочих дней обязан направить сетевой организации (гарантирующему поставщику, энергосбытовой, энергоснабжающей организации) ответ.

Пунктом 172 Основных положений № 442 предусмотрено, сетевая организация (гарантирующий поставщик) в случаях, предусмотренных пунктом 170 настоящего документа, обязана не позднее 3 рабочих дней со дня наступления соответствующих обязательств провести внеплановую проверку приборов учета с приглашением ее инициатора и заинтересованных сторон. В случае если для проведения проверки приборов учета лицу, проводящему проверку прибора учета, требуется допуск к энергопринимающим устройствам потребителя (объекту по производству электрической энергии (мощности), проверка прибора учета должна быть проведена не позднее 10 рабочих дней со дня получения заявления о необходимости проведения внеплановой проверки.

Форма внеплановой проверки приборов учета может быть указана в заявлении о необходимости проведения внеплановой проверки, в

противном случае форму проверки выбирает сетевая организация (гарантирующий поставщик).

В силу пункта 173 Основных положений № 442 результаты проверки приборов учета оформляются актом проверки расчетного прибора учета, который составляется сетевой организацией (гарантирующим поставщиком), подписывается такой организацией и лицами, принимавшими участие в проверке. Акт составляется в количестве экземпляров по числу лиц, принимавших участие в проверке, по одному для каждого участника. При отказе лица, принимавшего участие в проверке, от подписания акта в нем указывается причина такого отказа.

Сетевая организация (гарантирующий поставщик) передает гарантирующему поставщику (энергосбытовой, энергоснабжающей организации, сетевой организации), в случае если он не участвовал в проведении проверки, копии актов проверки расчетных приборов учета в течение 3 рабочих дней после их составления.

Результатом проверки прибора учета является заключение о пригодности расчетного прибора учета для осуществления расчетов за потребленную (произведенную) на розничных рынках электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги по передаче электрической энергии, о соответствии (несоответствии) расчетного прибора учета требованиям, предъявляемым к такому прибору учета, а также о наличии (об отсутствии) безучетного потребления или о признании расчетного прибора учета утраченным.

В акте проверки расчетного прибора учета должны быть указаны:

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

лица, принявшие участие в проверке;

лица, приглашенные в соответствии с требованиями настоящего документа для участия в проверке, но не принявшие в ней участие;

характеристики и место установки проверяемого расчетного прибора учета (измерительных трансформаторов - при их наличии), показания прибора учета на момент проверки и дата истечения интервала между поверками прибора учета (измерительных трансформаторов);

соответствие оттиску поверителя в свидетельстве о поверке и (или) записи в паспорте (формуляре) средства измерений и место установки контрольных пломб и знаков визуального контроля, установленных на момент начала проверки, а также вновь установленных (если они менялись в ходе проверки);

результат проверки;

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

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

При несогласии лица, принимавшего участие в проверке прибора учета, с результатами проверки прибора учета должна быть сделана соответствующая отметка в акте проверки прибора учета с кратким описанием причин такого несогласия.

В адрес Тывинского УФАС России представлен Акт проверки расчетного прибора учета от 14.07.2021 года, из которого следует, что:

- проведена инструментальная внеплановая проверка;

- выявлено нарушение: *«помимо прибора учета подключено помещение котельной магазина, бойлер для нагревания воды и уличное освещение магазина»;*

- прибор учета признан пригодным и соответствующим требованиям нормативно-технической документации.

28.09.2021 года (вх. № 4579) АО «Т» представлено сопроводительное письмо от 17.06.2021 года в адрес АО «ТС» о направлении план-графиков проведения инструментальных проверок приборов учета бытовых и юридических потребителей на июль 2021 года, а также план-график проведения технических проверок приборов учета на июль 2021 года, согласованный с гарантирующим поставщиком. В указанном план-графике имеется запись о проведении проверки в отношении абонента ИП «К» по прибору учета Нева 3031S0.

Таким образом с учетом требований статьи 170 Основных положений № 442 в данном случае АО «Т» фактически проведена плановая инструментальная проверка.

В соответствии с пунктом 2 Основных положений N 442 под безучетным потреблением понимается потребление электрической энергии с нарушением установленного договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), оказания услуг по передаче электрической энергии) и настоящим документом порядка учета электрической энергии со стороны потребителя (покупателя), выразившимся во вмешательстве в работу прибора учета, измерительного комплекса, измерительных трансформаторов тока и

(или) напряжения, соединенных между собой по установленной схеме вторичными цепями, через которые приборы учета установлены (подключены) (далее - измерительные трансформаторы), системы учета, компонентов интеллектуальной системы учета электрической энергии (мощности) в случаях нарушения целостности (повреждения) прибора учета, измерительного комплекса, измерительных трансформаторов, нарушения (повреждения) пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета, измерительный комплекс, измерительные трансформаторы, систему учета, компоненты интеллектуальной системы электрической энергии (мощности), на приспособления, препятствующие доступу к ним, расположенные до места установки прибора учета электрической энергии (точки измерения прибором учета), когда в соответствии с настоящим документом прибор учета, измерительный комплекс, измерительные трансформаторы, система учета, компоненты интеллектуальной системы учета электрической энергии (мощности) установлены в границах балансовой принадлежности потребителя (покупателя) и (или) в границах земельного участка, принадлежащего такому потребителю на праве собственности или ином законном основании, на котором расположены энергопринимающие устройства потребителя (далее - границы земельного участка) или, если обязанность по обеспечению целостности и сохранности прибора учета, измерительного комплекса, измерительных трансформаторов (системы учета) возложена на потребителя (покупателя), а также с нарушением указанного порядка, обнаруженным в границах балансовой принадлежности потребителя (покупателя) подключения энергопринимающих устройств до точки измерения прибором учета или в границах земельного участка потребителя (покупателя) подключения до точки измерения прибором учета энергопринимающих устройств, расположенных в границах этого земельного участка.

Из смысла приведенного определения следует, что безучетное потребление электрической энергии действующее законодательство обуславливает совершением потребителем различных действий, одни из которых являются основанием для квалификации в качестве безучетного потребления в силу факта их совершения потребителем, тогда как другие действия для подобной квалификации должны привести к искажению данных об объеме потребления электрической энергии.

К первой группе относятся действия, выразившиеся во вмешательстве потребителя в работу прибора (системы) учета, в том числе нарушение (повреждение) пломб или знаков визуального контроля, нанесенных на прибор (систему) учета, а также несоблюдение установленных договором сроков извещения об утрате (неисправности) прибора (системы) учета. Совершение перечисленных действий не требует

установления судом каких-либо последствий, связанных с достоверностью показаний приборов учета после их совершения, и является основанием для применения расчетного способа определения объема электроэнергии, подлежащего оплате таким потребителем.

Ко второй группе относятся иные, не связанные с вмешательством в работу прибора учета, действия потребителя, которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии.

В соответствии с пунктом 177 Основных положений № 442 по факту выявленного в ходе проверки безучетного потребления или бездоговорного потребления электрической энергии сетевой организацией составляется акт о неучтенном потреблении электрической энергии и не позднее 3 рабочих дней с даты его составления передается в адрес:

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

лица, осуществившего бездоговорное потребление.

Факт безучетного потребления может быть выявлен в том числе при проведении проверки состояния приборов учета, а также в ходе проведения осмотра прибора учета перед его демонтажем.

В случае если сетевая организация не присутствовала при проведении гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) проверки состояния приборов учета, в результате которой был выявлен факт безучетного потребления, то акт о неучтенном потреблении электрической энергии составляется гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) и не позднее 3 рабочих дней со дня его составления передается в сетевую организацию.

Согласно пункту 178 Основных положений № 442 в акте о неучтенном потреблении электрической энергии, за исключением случая составления такого акта при выявлении бездоговорного потребления в период приостановления поставки электрической энергии по договору в связи с введением полного ограничения режима потребления электрической энергии, должны содержаться:

данные о лице, осуществляющем безучетное потребление или бездоговорное потребление электрической энергии;

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

данные о приборах учета на момент составления акта;

данные 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 электрической энергии;

данные о ранее установленных контрольных пломбах и (или) знаках визуального контроля с приложением документов, подтверждающих факт их установления (при установлении факта срыва и (или) нарушения сохранности установленных контрольных пломб и (или) знаков визуального контроля);

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

замечания к составленному акту (при их наличии).

При составлении акта о неучтенном потреблении электрической энергии должен присутствовать потребитель, осуществляющий безучетное потребление (обслуживающий его гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация), или лицо, осуществляющее бездоговорное потребление электрической энергии.

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

При этом лицо, составляющее акт о неучтенном потреблении электрической энергии, прикладывает к акту доказательства надлежащего уведомления потребителя о дате и времени составления акта. Уведомление потребителя о дате и времени составления акта осуществляется способом, определенным договором энергоснабжения (договором купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), договором оказания услуг по передаче электрической энергии), а в случае, когда указанным договором такой порядок не определен или договор отсутствует, - любым позволяющим подтвердить доставку указанного уведомления способом. В случае составления акта на месте выявления безучетного потребления или бездоговорного потребления электрической энергии в отсутствие лица, допустившего безучетное потребление или бездоговорное потребление электрической энергии, акт составляется с использованием средств фотосъемки и (или) видеозаписи, при этом материалы фотосъемки и

(или) видеозаписи подлежат хранению и передаются вместе с актом о неучтенном потреблении электрической энергии.

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

По факту выявленного безучетного потребления расчетный прибор учета признается вышедшим из строя.

Положения данного пункта указывают, что наличие у сетевой организации права на осуществление контрольных проверок приборов учета корреспондирует с ее обязанностью по составлению такого акта с соблюдением законодательно установленного порядка.

В ходе изучения акта № 1410 от 14.07.2021 года о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии, составленного АО «Т» установлено, что в разделе, где указываются причины отказа потребителя от подписания составленного акта о неучтенном потреблении, а также от присутствия при составлении акта о неучтенном потреблении сделана запись «сообщить отказался».

Между тем, АО «Т» в материалы дела не представлено доказательств обеспечения АО «Т» присутствия ИП «К» при составлении акта № 1410 от 14.07.2021 года о неучтенном потреблении электрической энергии, что является нарушением пункта 178 Основных положений № 442.

Акт о неучтенном потреблении, составленный в соответствии с требованиями законодательства, является допустимым доказательством фиксирующим факт проверки и ее результаты. Поэтому принять участие в такой проверке, присутствовать при составлении акта о неучтенном потреблении вправе потребитель энергии, что обеспечивает ему возможность мотивированно возражать против факта безучетного потребления энергии, принимая во внимание значительные последствия составления такого акта, заключающиеся в определении подлежащего оплате объема с применением расчетного способа.

Составление акта в отсутствие потребителя, который в силу пункта 178 Основных положений N 442 должен присутствовать при его составлении, лишает его права участвовать в проверке достоверности отражаемых в акте сведений, давать объяснения, делать замечания по акту, представлять соответствующие возражения в целях защиты своих прав

и законных интересов.

В подтверждение неучтенного (безучетного потребления) АО «Т» представлена видеозапись (от 27.08.2021 года вх. № 4067).

В письменных пояснениях АО «Т», представленных 27.08.2021 года (вх. № 4067) указано, что на 2-ой секунде видеозаписи инспекторами показано с какой опоры и каким образом подключен потребитель. На 18-ой секунде видеозаписи фиксации показано, что подключено уличное освещение от вводного кабеля.

В ответ на запрос Тывинского УФАС России от 01.09.2021 года (исх. № 4-4466) АО «Т» также представлены письменные пояснения по представленному видео, где указано, что:

- 00:01 показана точка подключения потребителя;
- 00:07 показано подключение пекарни;
- 00:17 показано подключение до прибора учета уличного освещения пекарни.

Как установлено в рамках рассмотрения настоящего дела ИП «К» имеет два объекта:

- «Жилой дом», находящийся по адресу: «...»;
- «Магазин с пекарней», находящийся по адресу: «...» «а».

При этом, указанное обстоятельство было известно АО «Т», поскольку технологическое присоединение указанных объектов произведено сетевой организацией, кроме того, договором оказания услуг по передаче электрической энергии от 13.03.2020 года № 1.9 – 02.100.20, заключенным между АО «ТС» и АО «Т» также предусмотрены 2 разные точки поставки электрической энергии.

Указанные объекты находятся в непосредственной близости друг к другу, что подтверждается представленной видеозаписью и публичной кадастровой картой <https://pkk.rosreestr.ru>. При этом, каждый объект имеет индивидуальное технологическое присоединение к электрическим сетям и приборы учета.

Представленная в материалы дела видеозапись проверки, не свидетельствуют о вмешательстве ответчика в работу измерительного комплекса, поскольку видеозапись снята не с начала проверки, не зафиксирована вся последовательность действий представителей сетевой организации при проведении проверки; невозможно отграничить линии электропередачи двух объектов; не усматривается

непосредственная связь между подключением кабельной линии и светом.

Кроме того, не осуществлена проверка подключения рядом находящегося жилого дома, для установления категории потребителя, осуществляющего безучетное (неучтенное) потребление (физическое лицо или юридическое лицо).

Аналогичные выводы применимы и к представленным АО «Т» (вх. № 4067 от 27.08.2021 года, вх. № 4282 от 08.09.2021 года) фотоснимкам прибора учета, не доказывающих механизм искажения показаний прибора учета и при отсутствии доказательств, подтверждающих совершение предпринимателем действий, направленных на искажение данных прибора учета.

В связи с отсутствием уведомления ИП «К» о дате и времени составления Акта № 1410 от 14.07.2021 года о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии, а также фактическим отсутствием необходимых в данном случае доказательств безучетного потребления по объекту «Магазин с пекарней», находящийся по адресу: «...» «а», указанный акт является ненадлежащим доказательством факта безучетного потребления электроэнергии и составлен с нарушением требований пункта 178 Основных положений.

На основании вышеизложенного, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 017/01/10-35/2021 приходит к выводу о наличии в действиях АО «Т» нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в нарушении порядка составления акта о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии № 1410 от 14.07.2021 года и неправомерном предъявлении безучетного потребления электроэнергии, что привело (могло привести) к ущемлению интересов ИП «К» в сфере предпринимательской деятельности.

Тывинским УФАС России в порядке статьи 48.1 Закона о защите конкуренции 13.10.2021 года было принято заключение об обстоятельствах дела № 017/01/10-35/2021, направленное в адрес АО «Т», АО «ТС», ИП «К»

АО «Т», АО «ТС», ИП «К» в соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции возражения на заключение об обстоятельствах дела № 017/01/10-35/2021 в адрес Комиссии Тывинского УФАС России не представили.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 2 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26 июля

2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 017/01/10-35/2021 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать Акционерное общество «Т» (ИНН «...», ОГРН «...», дата регистрации юридического лица 16.10.2002 года, юридический адрес: 667001, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Рабочая, д. 4) нарушившим [часть 1 статьи 10](#) Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части нарушения порядка составления акта о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии № 1410 от 14.07.2021 года и неправомерном предъявлении безучетного потребления электроэнергии ИП «К», что привело (могло привести) к ущемлению интересов указанного лица в сфере предпринимательской деятельности.

2. Выдать Акционерному обществу «Т» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела № 017/01/10-35/2021 уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для принятия решения о возбуждении административного производства.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

«...»

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного

органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Республики Тыва.