

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) 27.09.2021 года (вх. № 4553) поступило заявление Индивидуального предпринимателя «...» (далее – Заявитель, гр. «...»), на действия АО «Тываэнерго» (ИНН 1701029232, ОГРН 1021700509566, юридический адрес: 667001, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Рабочая, д. 4) в части неправомерного составления акта безучетного потребления электроэнергии и предъявления безучетного потребления электроэнергии.

Из содержания письменных пояснений заявления, приложенных документов, а также представленных АО «Тываэнерго» (вх. № 4905 от 20.10.2021 года, вх. № 5216 от 15.11.2021 года, вх. № 5908 от 26.11.2021 года) и АО «Тываэнергосбыт» (вх. № 4932 от 21.10.2021 года, вх. № 5182 от 12.11.2021 года) сведений установлены следующие обстоятельства:

С 07.02.2012 года гр. «...» является собственником нежилого здания, расположенного по адресу Республика Тыва, «...» что подтверждается Свидетельством о государственной регистрации права от 07.02.2012 года.

С 07.02.2012 года гр. «...» является собственником земельного участка, расположенного по адресу Республика Тыва, «...», что подтверждается Свидетельством о государственной регистрации права от 07.02.2012 года.

16.10.2019 года АО «Тываэнерго» составлены новые технические условия № 84 на ранее присоединенный объект «нежилое помещение», находящийся по адресу: Республика Тыва, «...»

29.10.2019 года АО «Тываэнерго» составлен акт допуска в эксплуатацию прибора учета электрической энергии, согласно которому установлен прибор учета, тип Star 302/1, № 4300001683, подписан как со стороны сетевой организации, так и со стороны потребителя.

31.10.2019 года АО «Тываэнерго» составлен акт об осуществлении технологического присоединения, подписанный сетевой организацией и заявителем «...», согласно которому в электроустановках (оборудование) заявителя указаны: *ВЛ-10кВ, (АС 3*50мм L=50), ТП № 406 прибор учета, внутренняя электропроводка и электрооборудование.*

28.11.2019 года между АО «Тываэнергосбыт» и ИП «...» заключен договор энергоснабжения по точке поставки: «нежилое помещение» по адресу: 667000, Республика Тыва, «...»

25.11.2020 года АО «Тываэнерго» составлен акт проверки расчетных приборов учета электроэнергии № 25-11-2020/47 в присутствии от

потребителя гр. «...» (имеется подпись). Прибор учета: тип Star 302/1, № 4300001683. По результатам проверки установлено:

- прибор учета признан пригодным для осуществления расчетов за потребленную электроэнергию и оказанные услуги по передаче электроэнергии;
- прибор учета соответствует требованиям нормативно-технической документации;
- безучетное потребление отсутствует.

Также в указанном Акте имеется отметка об установке антимагнитных пломб: Тип АМ-ТФ-3 № 0012010.

30.08.2021 года согласно письменным пояснениям в обращении в адрес отца Заявителя гр. «...» поступил телефонный звонок от представителя АО «Тываэнерго» с просьбой открыть подстанцию для проверки счетчика. В свою очередь гр. «...» позвонил сторожу и попросил, чтобы он открыл подстанцию. Через некоторое время также поступил телефонный звонок от представителя АО «Тываэнерго», который сообщил, что на приборе учета нарушена антимагнитная пленка. В связи с указанными обстоятельствами гр. «...» приехал на место проверки и на просьбу подписать Акт № 1424 отказался, так как не согласен с результатами проверки. Данные обстоятельства подтверждаются видеозаписью.

30.08.2021 года представителями АО «Тываэнерго» составлен Акт № 30-08-2021-044 проверки расчетных приборов учета электроэнергии. Проведена проверка - форма «*визуальный осмотр*», основание для проведения проверки «*внеплановая проверка*». Прибор учета: тип Star 302/1, № 4300001683. По результатам проверки установлено:

- прибор учета признан не пригодным для осуществления расчетов за потребленную электроэнергию и оказанные услуги по передаче электроэнергии;
- прибор учета не соответствует требованиям нормативно-технической документации;
- безучетное потребление имеется.

Описание выявленных нарушений: «Воздействие внешним магнитным полем на прибор учета (нарушена цветовая индикация антимагнитной пломбы)».

30.08.2021 года представителями АО «Тываэнерго» составлен Акт № 1424 о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии (далее - Акт №

1424), где указано следующее:

Потребитель: ИП «...» в присутствии (охранника);

Место установки приборов учета: в ТП РЩ-0,4 кВ,

Данные о приборе учета, тип ПУ: STAR 302/1С4-5(7,5)МТ, № 4300001683

Способ и место осуществления безучетного потребления указано: *«Сработал индикатор антимагнитной пломбы № 0012010 установленной на корпусе прибора учета № 4300001683 это влечет к безучетному потреблению электроэнергии и нарушает требования п. 13 ППРФ от 04.05.2012 г. № 442».*

Подпись лица, принявшего участие в проверке со стороны потребителя, отсутствует.

К Акту № 1424 приобщен расчет безучетного потребления электрической энергии, согласно которому объем безучетного потребления определен в количестве 182 дней, 4380 часов, 438000 кВтч.

31.08.2021 года (исх. № 1.9/3730-исх.) АО «Тываэнерго» в адрес АО «Тываэнергосбыт» направлен Акт № 1424 с приложениями (приложения не представлены).

АО «Тываэнерго» представлен план-график проведения инструментальной проверки приборов учета юридических лиц на август 2021 года ОИК, подписанный как со стороны АО «Тываэнерго», так и со стороны АО «Тываэнергосбыт».

07.09.2021 года ИП «...» обратилась в адрес АО «Тываэнерго» с заявлением о несогласии с Актом № 1424 и в связи с тем, что не трогали антимагнитную пломбу. Также, в указанном обращении отмечается, что фактически по данному адресу никакого производства нет, мощного электрооборудования нет.

17.09.2021 года АО «Тываэнергосбыт» в адрес ИП «...» направлен счет на оплату по Акту № 1424 на сумму 1 255 388,66 рублей.

18.09.2021 года АО «Тываэнергосбыт» направлено в адрес ИП «...» уведомление о наличии задолженности в размере 1 253 461,41 руб. за потребленную электрическую энергию, а также с предупреждением об ограничении режима потребления электрической энергии в случае непогашения задолженности.

20.09.2021 года АО «Тываэнергосбыт» в адрес ИП «...» направлена претензия об оплате задолженности.

23.09.2021 года АО «Тываэнергосбыт» направлены в адрес АО «Тываэнерго» заявки на введение ограничения режима потребления электроэнергии на 29.09.2021 года, в том числе в отношении ИП «...»

28.09.2021 года АО «Тываэнергосбыт» направлена телефонограмма № 1437А о переносе исполнения заявки ИП «...» на 08.10.2021 года.

01.10.2021 года (исх. № 1.9/1.4/4177-исх) АО «Тываэнерго» со ссылками на пункт 139 Постановления Правительства РФ от 04.05.2012 N 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» отмечает, что обязанность по обеспечению сохранности и целостности прибора учета и (или) иного оборудования, используемых для обеспечения коммерческого учета электрической энергии (мощности), а также пломб и (или) знаков визуального контроля возлагается на собственника (владельца) энергопринимающих устройств, в связи с чем, корректировка акта не будет произведена.

08.10.2021 года АО «Тываэнергосбыт» направлена телефонограмма № 1527А о переносе исполнения заявки ИП «...» на 14.10.2021 года.

Доводы заявления сводятся к следующим требованиям:

1. На момент установки прибора учета по адресу «...», собственник объекта ИП «...» не присутствовала и не была уведомлена;
2. При составлении Акта № 1424 ИП «...» не присутствовала и не была уведомлена;
3. На момент проверки АО «Тываэнерго» не обеспечено присутствие двух незаинтересованных лиц;
4. Антимагнитная пленка была установлена на прибор учета в нарушение Правил эксплуатации, а именно прибор учета находится на улице, в неотапливаемом месте, под прямым воздействием отрицательных температур, влияющих на работу антимагнитной пленки;
5. После установки антимагнитной пленки в период с ноября 2020 года по август 2021 года АО «Тываэнергосбыт» неоднократно проводились проверки показаний прибора учета, тем самым имея возможность воздействовать на электромагнитную пленку.
6. Не обоснованное предъявления безучетного потребления электроэнергии и взыскание задолженности в размере 1 253 461,41 руб.

Рассмотрев заявление и представленные документы, сообщая следующее:

Федеральным законом от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите

конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) устанавливаются организационные и правовые основы предупреждения и пресечения злоупотребления доминирующим положением на товарных рынках в Российской Федерации, а также основания и порядок применения антимонопольными органами мер принуждения к хозяйствующим субъектам, допустившим нарушение антимонопольного законодательства.

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.

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.

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 «Тываэнерго» 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 «Тываэнерго» 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 «Тываэнерго» 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 «Тываэнерго» 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 первого 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.

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.

Вместе с тем, согласно разъяснениям Президиума ФАС России от 07.06.2017 № 8 следует отметить, что предпринимательская деятельность не тождественна деятельности, приносящей доход, - второе по своему содержанию шире первого.

Антимонопольным органом должно быть установлено в рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при доказывании такого последствия как нарушение прав хозяйствующего субъекта и отражено в решении по делу, что интересы хозяйствующего субъекта, которые ущемлены/могут быть ущемлены в результате злоупотребления доминирующим положением, относятся к сфере предпринимательской деятельности. При этом об отношении интереса к предпринимательской деятельности будет свидетельствовать его непосредственная взаимосвязь с производством и реализацией хозяйствующим субъектом товаров, выполнением работ, оказанием услуг.

Согласно Выписке из ЕГРИП «...» зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя.

Между тем, как указывалось ранее, не всякое нарушение лицом, занимающим доминирующее положение, требований действующего законодательства признается в качестве нарушения антимонопольного законодательства. Для квалификации действий как злоупотребление

доминирующим положением необходимо доказать наличие негативных последствий для конкуренции и (или) интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) (либо существование реальной угрозы наступления таких последствий) в сфере предпринимательской деятельности, либо неопределенного круга потребителей и причинно-следственную связь между рассматриваемыми действиями и такими последствиями.

По информации, представленной ИП «...» (вх. № 4943 от 22.10.2021 года) на объекте «нежилое помещение», расположенном по адресу: Республика Тыва, «...» Заявителем не осуществлялась никакая предпринимательская деятельность. При этом 09.11.2021 года (вх. № 5117) Заявителем также представлена информация, что на данном объекте предпринимателем хранится и подготавливается к продаже товар, следовательно, данный объект используется в целях предпринимательской деятельности.

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 силу пункта 28 Основных положений № 442 по договору энергоснабжения гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности), а также самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, а потребитель (покупатель) обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги.

Пунктами 40, 41, 55 предусмотрены существенные и обязательные условия договора энергоснабжения.

В соответствии с [пунктом 42](#) Основных положений N 442 и [пунктом 14](#) Правил N 861 договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) должен содержать порядок учета электрической энергии (мощности) с использованием приборов учета и порядок взаимодействия сторон договора в процессе такого учета,

соответствующие требованиям [раздела X](#) настоящего документа и включающие в том числе:

- порядок установки и допуска установленного прибора учета в эксплуатацию лицом, обязанным осуществлять такие действия в соответствии с законодательством Российской Федерации об электроэнергетике, в том числе порядок действий потребителя (покупателя) и гарантирующего поставщика, которые они обязаны совершить в целях обеспечения установки и допуска установленного прибора учета в эксплуатацию
- требования, предъявляемые к обеспечению сохранности прибора учета;
- порядок сообщения о выходе прибора учета (измерительного комплекса, измерительных трансформаторов) из строя и его утрате.

Согласно пункту 136 Основных положений, Гарантирующие поставщики и сетевые организации обеспечивают коммерческий учет электрической энергии (мощности) на розничных рынках, в том числе путем приобретения, установки, замены, допуска в эксплуатацию приборов учета электрической энергии и (или) иного оборудования, а также нематериальных активов, которые необходимы для обеспечения коммерческого учета электрической энергии (мощности), и последующей их эксплуатации, в том числе посредством интеллектуальных систем учета электрической энергии (мощности) также при отсутствии, выходе из строя, утрате, истечении срока эксплуатации или истечении интервала между поверками приборов учета электрической энергии и (или) иного оборудования, которые используются для коммерческого учета электрической энергии (мощности), в том числе не принадлежащих сетевой организации (гарантирующему поставщику)

В соответствии с пунктом 139 Основных положений № 442 субъекты электроэнергетики, потребители электрической энергии (мощности) и иные владельцы приборов учета электрической энергии обязаны осуществлять информационный обмен данными, получаемыми в ходе обеспечения коммерческого учета электрической энергии (мощности) на розничных рынках, необходимыми для взаиморасчетов за поставки электрической энергии и мощности, а также за связанные с указанными поставками услуги, на безвозмездной основе.

Собственники приборов учета и (или) иного оборудования, используемых для обеспечения коммерческого учета электрической энергии (мощности) на розничных рынках, а также собственники (владельцы) и (или) пользователи объектов, на которых установлены

такие приборы учета и (или) иное оборудование, не вправе по своему усмотрению демонтировать приборы учета и (или) иное оборудование, ограничивать к ним доступ, вмешиваться в процесс удаленного сбора, обработки и передачи показаний приборов учета (измерительных трансформаторов), в любой иной форме препятствовать их использованию для обеспечения и осуществления контроля коммерческого учета электрической энергии (мощности), в том числе препятствовать проведению проверок целостности и корректности их работы, использованию для этих целей данных, получаемых с принадлежащих им приборов учета электрической энергии.

29.10.2019 года АО «Тываэнерго» составлен акт допуска в эксплуатацию прибора учета электрической энергии, согласно которому установлен прибор учета, тип Star 302/1, № 4300001683, подписан как со стороны сетевой организации, так и со стороны потребителя.

Таким образом, доводы Заявителя, что на момент установки прибора учета по адресу «...», собственник объекта ИП «...» не присутствовала и не была уведомлена, не находят своего подтверждения.

Также, в соответствии с пунктом 139 Основных положений № 442 обязанность по обеспечению сохранности и целостности прибора учета и (или) иного оборудования, используемых для обеспечения коммерческого учета электрической энергии (мощности), а также пломб и (или) знаков визуального контроля в случае, если такая обязанность предусмотрена договором, возлагается на собственника (владельца) энергопринимающих устройств, объектов по производству электрической энергии (мощности), объектов электросетевого хозяйства (в отношении граждан - потребителей электрической энергии - собственника (владельца) земельного участка), в границах балансовой принадлежности которых (в отношении граждан - потребителей электрической энергии - в границах земельного участка) установлены приборы учета и (или) иное оборудование, которое используется для обеспечения коммерческого учета электрической энергии (мощности).

В Акте об осуществлении технологического присоединения от 31.10.2019 года, подписанного сетевой организацией и заявителем «...» определены границы балансовой принадлежности объектов электроэнергетики (энергопринимающих устройств) и эксплуатационной ответственности сторон.

Так согласно пункту 3 Акта у сторон на границе балансовой принадлежности объектов электроэнергетики (энергопринимающих устройств) находятся следующие технологически соединенные элементы электрической сети:

Наименование электроустановки (оборудования) сетевой организации	Наименование электроустановки (оборудования) заявителя
ПС № 36 110/10 «Западная», фидер 36-25, ВЛ-10 кВ	ВЛ-10кВ, (АС 3*50мм L=50), ТП № 406 прибор учета, внутренняя электропроводка и электрооборудование.

Гарантирующий поставщик и сетевая организация вправе установить контрольные пломбы и индикаторы антимагнитных пломб, пломбы и устройства, позволяющие фиксировать факт несанкционированного вмешательства в работу прибора учета, а также конструкции, защищающие приборы учета от несанкционированного вмешательства в их работу с обязательным уведомлением потребителя о последствиях обнаружения факта нарушения таких пломб или устройств, при этом плата за установку таких пломб, устройств и конструкций с потребителя не взимается.

Магнитные индикаторы предназначены для фиксирования факта воздействия магнитным полем на объект контроля. При воздействии магнитным полем индикатор меняет свою структуру (магнитный рисунок изменяет свою первоначальную структуру или исчезает совсем), тем самым указывая на то, что на объект контроля осуществлено такое воздействие. Соответственно, срабатывание индикатора антимагнитной пломбы свидетельствует о вмешательстве в работу прибора учета, что является основанием для составления акта о неучтенном потреблении электроэнергии (Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 30.09.2020 N Ф10-3640/2020 по делу N А09-8607/2019, подтвержденное [Определением](#) Верховного Суда РФ от 11.01.2021 N 310-ЭС20-21813).

В силу пункта 151 Основных положений сетевые организации и гарантирующие поставщики осуществляют установку либо замену прибора учета в случаях, не связанных с технологическим присоединением энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии (мощности), а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, в порядке, предусмотренном настоящим пунктом.

Установка прибора учета и допуск его к эксплуатации, в случае если такой прибор учета отсутствовал или вышел из строя, истек срок его эксплуатации по состоянию на 1 апреля 2020 г. или ранее, должны быть

осуществлены до 31 декабря 2023 г. В иных случаях установка, замена или с учетом положений [пункта 136](#) настоящего документа поверка прибора учета электрической энергии и допуск к эксплуатации прибора учета электрической энергии должны быть осуществлены не позднее 6 месяцев:

- с даты истечения интервала между поверками или срока эксплуатации прибора учета, если соответствующая дата (срок) установлена в договоре энергоснабжения (оказания услуг по передаче электрической энергии);

- в иных случаях при нахождении прибора учета в границах балансовой принадлежности энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности), объектов электросетевого хозяйства) - с даты получения обращения потребителя (производителя) электрической энергии, сетевой организации или иного владельца объектов электросетевого хозяйства об истечении интервала между поверками, срока эксплуатации, а также об утрате, о выходе прибора учета из строя и (или) его неисправности. Обращение в отношении коллективного (общедомового) прибора учета направляется лицом, осуществляющим управление многоквартирным домом, а при непосредственном управлении собственниками помещений в многоквартирном доме - лицом, уполномоченным общим собранием собственников помещений;

- с даты выявления истечения срока поверки, срока эксплуатации, неисправности прибора учета в ходе проведения его проверки в установленном настоящим документом порядке;

- с даты признания прибора учета утраченным.

Согласно [пункту 43](#) [Основных положений № 442](#) в договор энергоснабжения в качестве условий об обязанностях потребителя, в отношении энергопринимающих устройств которого заключен договор энергоснабжения, помимо условий, указанных в настоящем документе, подлежат включению также установленные в [Правилах недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг](#) обязанности потребителя услуг по передаче электрической энергии, применимые к потребителю, в отношении энергопринимающих устройств которого заключается договор энергоснабжения.

[Подпунктом "и" пункта 14](#) [Правил N 861](#) на потребителя возложена обязанность информировать сетевую организацию в установленные договором сроки об аварийных ситуациях на энергетических объектах, плановом, текущем и капитальном ремонте на них.

Согласно условиям, заключенного между АО «Тываэнергосбыт» и ИП «...» договора энергоснабжения от 28.11.2019 года № 5995 АО «Тываэнергосбыт» приняло на себя обязательства осуществить 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 оказание услуги (пункт 2.1 Договора № 5995).

Пунктом 4.1.14 предусмотрена обязанность Потребителя поддерживать в надлежащем техническом состоянии принадлежащие ему средства релейной защиты и противоаварийной автоматики, приборы учета электрической энергии и мощности, устройства, обеспечивающие регулирование реактивной мощности. А также иные устройства, необходимые для поддержания требуемых параметров надежности и качества электрической энергии, и соблюдать требования, установленные для технологического присоединения и эксплуатации указанных средств, приборов и устройств, а также обеспечивать поддержание установленных автономных резервных источников питания в состоянии готовности к использованию при возникновении вне регламентных отключений, введении аварийных ограничений режима потребления электрической энергии (мощности) или использовании противоаварийной автоматики.

Пунктом 4.1.15 Договора № 5995 предусмотрено, что потребитель обязуется осуществлять эксплуатацию принадлежащих ему энергопринимающих устройств в соответствии с правилами технической эксплуатации, техники безопасности и оперативно-диспетчерского управления.

Кроме того, в соответствии с пунктом 4.1.18 Договора № 5995 потребитель обязуется в течении суток сообщать гарантирующему поставщику по тел. 8(39422)5-60-33 в рабочее время и в сетевую организацию по тел. 8(39422)2-79-91, 8-800-1000-380 круглосуточно в том числе обо всех нарушениях схему учета и неисправностях в работе приборов учета, о нарушении контрольных пломб, антимагнитных пломб и (или) знаков визуального осмотра.

При этом требованиями пункта 175 Основных положений также предусмотрено, лицо, являющееся собственником расчетного прибора учета и (или) энергопринимающих устройств (объектов электроэнергетики), в границах балансовой принадлежности (земельного участка) которых установлен расчетный прибор учета, принадлежащий другому лицу, при выявлении фактов его неисправности

или утраты обязано в течение одних суток сообщить об этом другой стороне по договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), оказания услуг по передаче электрической энергии).

В этом случае гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация) обязан после получения информации от потребителя в течение одних суток сообщить такую информацию в сетевую организацию, с которой таким гарантирующим поставщиком заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии в отношении энергопринимающих устройств такого потребителя.

Лицо, к которому обращается потребитель, обязано уведомить его о требованиях к срокам восстановления учета электрической энергии путем установки и допуска в эксплуатацию расчетного прибора учета, а также о последствиях нарушения таких сроков.

Следовательно, в силу требований действующего законодательства потребитель обязан обеспечить содержание электроустановок в работоспособном состоянии и их надлежащую эксплуатацию согласно нормативным требованиям, он несет ответственность за сохранность прибора учета.

При таких обстоятельствах отсутствие вины потребителя в нарушении целостности антимагнитных пломб, установленных на приборе учета, в отсутствие должного контроля за состоянием прибора учета, не может само по себе свидетельствовать об отсутствии безучетного потребления электроэнергии.

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 № 422 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 № 30-08-2021-044 30.08.2021 года проверки расчетных приборов учета электроэнергии. Проведена проверка - форма «*визуальный осмотр*», основание для проведения проверки «*внеплановая проверка*». Прибор учета: тип Star 302/1, № 4300001683.

Также, АО «Тываэнерго» представлен план-график проведения инструментальной проверки приборов учета юридических лиц на август 2021 года ОИК, подписанный как со стороны АО «Тываэнерго», так и со стороны АО «Тываэнергосбыт», в который включена ИП «...»

Таким образом с учетом требований статьи 170 Основных положений № 442 в данном случае АО «Тываэнерго» 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.

Следовательно из анализа положений абзаца б пункта 178 следует, что в случае составления акта на месте выявления безучетного потребления электрической энергии в отсутствие лица, допустившего безучетное потребление, 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 (Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 17.10.2021 N 13АП-26732/2021 по делу N А56-37805/2021, Постановление Двадцатого арбитражного апелляционного суда по делу № А68-9499/2020)

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 № 1424 от 30.08.2021 года о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии, составленного АО «Тываэнерго» установлено:

- в разделе, где указываются причины отказа потребителя от подписания составленного акта о неучтенном потреблении, а также от присутствия при составлении акта о неучтенном потреблении отсутствует какая-либо запись.

- к акту не приобщены доказательства надлежащего уведомления потребителя о дате и времени составления акта.

При этом, АО «Тываэнерго» представлена видеозапись, где сотрудникам АО «Тываэнерго» гражданином предоставляется доступ, путем открытия замка на воротах ключом, на подстанцию, где находится прибор учета. Далее, указанным гражданином открывается ключом щитовой ящик, где находится прибор учета электрической энергии, сотрудники АО «Тываэнерго» осуществляют осмотр прибора учета, где на Магнитном индикаторе отсутствует магнитный рисунок.

В то же время согласно Акта проверки расчетных приборов учета электроэнергии № 25-11-2020/47 от 25.11.2020 года АО «Тываэнерго» составленного в присутствии от потребителя гр. «...» (имеется подпись) и приложенного к нему фото прибора учета имеется графический рисунок.

Согласно позиции, изложенной в Постановлении Арбитражного суда Уральского округа от 31.07.2019 N Ф09-4626/19 по делу N А47-7721/2018 Арбитражный апелляционный суд указал, что для идентификации нарушения антимагнитной пломбы не требуются специальные познания и проведение экспертизы, так как антимагнитная пломба является особым

видом пломб, повреждение которой определяется именно визуальным способом. Так, индикатор антимагнитной пломбы содержит графический рисунок, который исчезает (расплывается) при воздействии на него магнитным полем.

При этом суд кассационной инстанции отмечает, что суды пришли к правомерному выводу, что нарушение правил учета электрической энергии, состоящее в нарушении целостности пломбы, является достаточным основанием для квалификации действий потребителя как безучетное потребление электроэнергии.

Аналогичная позиция указана и в следующих судебных актах: Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 12.10.2021 N Ф06-9821/2021 по делу N А12-30201/2020, Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 19.05.2020 N Ф06-59803/2020 по делу N А57-7770/2019, [Определение](#) Верховного Суда РФ от 30.06.2017 года N 308-ЭС17-8267, [Определение](#) Верховного Суда РФ от 29.11.2017 года N 308-ЭС17-17306, [Определение](#) Верховного Суда РФ от 27.05.2019 N 308-ЭС19-6188 по делу N А53-5144/2018, [Определением](#) Верховного Суда РФ от 30.03.2021 N 307-ЭС21-3067 отказано в передаче дела N А44-343/2020

Кроме того, согласно позиции, изложенной в Постановлении Арбитражного суда Поволжского округа от 08.06.2020 N Ф06-60373/2020 по делу N А06-3210/2019, поддержанной [Определением](#) Верховного Суда РФ от 05.10.2020 N 306-ЭС20-11732 акт является лишь одним из средств доказывания, срабатывание антимагнитной пломбы фиксируется фотографированием (фотографии в материалы дела представлены и в акте о неучтенном потреблении на них ссылка имеется), а суд в соответствии со [статьей 71](#) АПК РФ доказательства как по отдельности, так и в их совокупности и взаимной связи.

Также судом кассационной инстанции отмечается, что апелляционный суд обоснованно не принял вывод суда первой инстанции о необходимости указания способа безучетного потребления и обнаружения предмета воздействия на антимагнитную пломбу, поскольку особенность антимагнитных пломб заключается в том, что сам факт ее срабатывания, устанавливаемый визуально, является следствием, а следовательно, достаточным свидетельством воздействия. Таким образом, после прекращения воздействия установить конкретику искажений невозможно и проверяющим не требуется.

При таких обстоятельствах потребитель может быть освобожден от ответственности только при наличии с его стороны доказательств, что такое воздействие могло быть произведено исключительно ввиду

противоправных действий сторонних лиц, а проявленная потребителем достаточная степень разумности и осмотрительности исключала возможность доступа к его прибору учета таких лиц.

На основании вышеизложенного, рассматриваемые отношения между АО «Тываэнерго» и ИП «...», а также выявленное срабатывание антимагнитной пломбы признается как несанкционированное вмешательство со стороны предпринимателя в работу прибора учета, допускающее возможность искажения его показаний, в связи с чем, данное обстоятельство является основанием для квалификации потребления ресурса как безучетного и позволяет гарантирующему поставщику определять объем потребленной электроэнергии расчетным способом.

При этом, довод Предпринимателя, что антимагнитная пленка была установлена на прибор учета в нарушение Правил эксплуатации, а именно прибор учета находится на улице, в неотопливаемом месте, под прямым воздействием отрицательных температур, влияющих на работу антимагнитной пленки, считаю не имеющим правового значения, поскольку:

- недоказанным со стороны Предпринимателя является факт того, что изменение цвета антимагнитной пломбы (срабатывание) произошло либо могло произойти вследствие непреодолимой силы, каких-либо иных факторов, кроме действия магнитного поля.
- не имеющим правового значения ввиду того, что обязанность по обеспечению сохранности пломб и (или) знаков визуального контроля, возлагается в данном случае на собственника прибора учета;
- не лишает возможности предпринимателя провести экспертизу и в судебном порядке доказать воздействия внешних обстоятельств.

Доводы Предпринимателя, что на момент проверки АО «Тываэнерго» не обеспечено присутствие двух незаинтересованных лиц в данном случае не могут быть приняты во внимание в связи с изменениями, внесенными Постановлением Правительства РФ от 18.04.2020 N 554 согласно которым требования о составлении акта при отсутствии лица, осуществляющего безучетное потребление в присутствии 2 незаинтересованных лиц исключены.

По доводам Предпринимателя, что на момент установки прибора учета по адресу «...», собственник объекта ИП «...» не присутствовала и не была уведомлена; при составлении Акта № 1424 ИП «...» не присутствовала и не была уведомлена.

Действительно, акт о неучтенном потреблении электрической энергии № 1424 не подписан со стороны представителя потребителя, равно как в материалы заявления не представлены документы, подтверждающие в соответствии с требованиями пункта 178 Основных положений N 442 уведомление о потребителя о дате и времени составления акта.

При этом, пунктом 178 Основных положений N 442 также предусмотрено, что 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.

Энергетическое законодательство не содержит положений, особым образом регламентирующих оформление или подтверждение полномочий представителя потребителя при участии в фиксации безучетного потребления электроэнергии.

Согласно письменным пояснениям в заявлении ИП «...» отмечается, что 30.08.2021 года в адрес отца Заявителя гр. «...» поступил телефонный звонок от представителя АО «Тываэнерго» с просьбой открыть подстанцию для проверки счетчика. В свою очередь гр. «...» позвонил сторожу и попросил, чтобы он открыл подстанцию. Через некоторое время также поступил телефонный звонок от представителя АО «Тываэнерго», который сообщил, что на приборе учета нарушена антимагнитная пленка. В связи с указанными обстоятельствами гр. «...» приехал на место проверки и на просьбу подписать Акт № 1424 отказался, так как не согласен с результатами проверки.

Кроме того, согласно акту проверки расчетных приборов учета электроэнергии № 25-11-2020/47 от 25.11.2020 года проверка проведена в присутствии от потребителя гр. «...» (имеется подпись).

Как следует из материалов заявления и представленной видеозаписи АО «Тываэнерго» оспариваемый акт о неучтенном потреблении электроэнергии № 1424 от 30.08.2021 года составлен в присутствии сторожа, направленного гр. «...», который допустил работников сетевой организации к месту установления ящика в котором прибор учета, путем открытия замка на воротах, далее открыл ящик также ключом.

Установив, что ранее «...» подписывал акт проверки расчетных приборов учета электроэнергии, а также учитывая обстоятельства и обстановку проверки 30.08.2021, следует, что в ходе ее проведения поведение «...» и

сторожа с очевидностью свидетельствовало о полномочиях действовать от имени и в интересах своей дочери ИП «...» (Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 28.03.2019 N Ф10-1014/2019 по делу N А35-5415/2017)

Следовательно, действия и полномочия указанных лиц на представление интересов ИП «...» явствуют из обстановки ([статья 182](#) Гражданского кодекса Российской Федерации, Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 07.05.2020 N Ф09-176/20 по делу N А76-16944/2018, Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 28.03.2019 N Ф10-1014/2019 по делу N А35-5415/2017, Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 18.02.2020 N Ф10-6236/2019 по делу N А64-811/2018).

Согласно следующего довода ИП «...» после установки антимагнитной пленки в период с ноября 2020 года по август 2021 года АО «Тываэнергосбыт» неоднократно проводились проверки показаний прибора учета, тем самым имея возможность воздействовать на электромагнитную пленку.

В целях установления указанного довода, в адрес АО «Тываэнерго» и АО «Тываэнергосбыт» направлены запросы, однако, указанное обстоятельство не подтвердилось.

В то же время, бремя доказывания обстоятельств, указанных в обращениях лежит на стороне заявившей об этом.

При этом, согласно информации, представленной АО «Тываэнергосбыт» (вх. № 4932 от 21.10.2021 года) ИП «...» ежемесячно предоставлялись акты снятия показаний приборов учета электроэнергии за период с января 2021 года по сентябрь 2021 года, что свидетельствует, что прибор учета электроэнергии находится в зоне ответственности потребителя и, действуя в соответствии с требованиями законодательства и договора энергоснабжения, потребитель имел возможность самостоятельно выявить повреждение магнитной пломбы при его визуальном осмотре.

Также, прибор учета электрической энергии установлен в защитный металлический ящик, который запирается с помощью замка и находится на огороженной территории, закрывающейся также на замок, что следует из видеозаписи.

Помимо этого, Заявитель указывает на необоснованные предъявления безучетного потребления электроэнергии и взыскание задолженности в размере 1 253 461,41 руб.

Расчет объема безучетного потребления АО «Тываэнерго» согласно письменным пояснениям (вх. № 5908 от 26.11.2021 года) выполнен с 02

марта 2021 года в соответствии с [пунктом 187](#) Основных положений и [подпунктом "а" пункта 1](#) приложения № 3.

В силу пункта 186 основных положений № 442 расчет объема безучетного потребления или бездоговорного потребления электрической энергии осуществляется сетевой организацией в соответствии с [пунктом 187](#) или [189](#) настоящего документа в течение 2 рабочих дней со дня составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии на основании материалов проверки (акта о неучтенном потреблении электрической энергии, акта предыдущей проверки приборов учета), а также на основании документов, представленных потребителем, осуществляющим безучетное потребление (обслуживающим его гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией), или лицом, осуществляющим бездоговорное потребление электрической энергии. Расчет объема безучетного потребления направляется сетевой организацией гарантирующему поставщику (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), обслуживающему потребителя, осуществляющего безучетное потребление, вместе с актом о неучтенном потреблении электрической энергии в срок, установленный [пунктом 177](#) настоящего документа.

Согласно пункту 187 Основных положений Объем безучетного потребления в отношении потребителей электрической энергии (мощности), за исключением населения и приравненных к нему категорий потребителей, определяется с применением расчетного способа, предусмотренного [подпунктом "а" пункта 1](#) приложения N 3 к настоящему документу.

В силу [подпункта "а" пункта 1](#) приложения N 3 в случаях, предусмотренных Основными [положениями](#) функционирования розничных рынков электрической энергии, применяются следующие расчетные способы определения объема потребления электрической энергии (мощности):

объем потребления электрической энергии (мощности) в соответствующей точке поставки, МВтч, определяется:

если в договоре, обеспечивающем продажу электрической энергии (мощности) на розничном рынке, имеются данные о величине максимальной мощности энергопринимающих устройств в соответствующей точке поставки, за исключением случая, указанного в [абзаце седьмом](#) настоящего подпункта, по формуле:

где:

$P_{\text{макс}}$ - максимальная мощность энергопринимающих устройств, относящаяся к соответствующей точке поставки, а в случае, если в договоре, обеспечивающем продажу электрической энергии (мощности) на розничном рынке, не предусмотрено распределение максимальной мощности по точкам поставки, то в целях применения настоящей формулы максимальная мощность энергопринимающих устройств в границах балансовой принадлежности распределяется по точкам поставки пропорционально величине допустимой длительной токовой нагрузки соответствующего вводного провода (кабеля), МВт;

T - количество часов в расчетном периоде, используемое при расчете безучетного потребления, но не более 4380 часов. При определении объема безучетного потребления количество часов потребления электрической энергии признается равным 24 часам в сутки вне зависимости от фактического режима работы потребителя и (или) количества часов использования им электрической энергии (мощности).

Объем безучетного потребления определяется с даты предыдущей проверки прибора учета (в случае если такая проверка не была проведена в запланированные сроки, - определяется с даты, не позднее которой она должна была быть проведена в соответствии с настоящим документом) до даты выявления факта безучетного потребления и составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии.

При этом, согласно представленных в материалы заявления документов, следует, что в отношении прибора учета, расположенного на точке поставки ИП «...» по договору № 5995 проведены следующие контрольные мероприятия:

- акт допуска прибора учета электрической энергии от 29.10.2019 года
- акт проверки расчетных приборов учета электроэнергии № 25-11-2020/47 от 25.11.2020 года

Таким образом, в данном конкретном случае определение периода расчета платы за неучтенный ресурс АО «Тываэнерго» осуществлено в рамках требований [подпункта "а" пункта 1](#) приложения N 3, т.е. количество часов в расчетном периоде, используемое при расчете безучетного потребления, равен 4380 часам.

Следовательно, объем по акту составляет $100(\text{максимальная мощность по договору № 5995}) * 4380 \text{ часов} = 438000$

При таких обстоятельствах Тывинское УФАС России приходит к выводу об отсутствии в рассматриваемых действиях АО «Тываэнерго» признаков нарушения антимонопольного

законодательства.

В соответствии с частями 8 и 9 статьи 44 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения заявления, материалов антимонопольный орган принимает одно из следующих решений: о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства; об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Антимонопольный орган принимает решение об отказе в возбуждении дела, в случае если признаки нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют ([пунктом 2 части 9 статьи 44](#) Закона о защите конкуренции).

На основании вышеизложенного, руководствуясь частями 8, 9 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Тывинским УФАС России принято решение об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководитель управления

«...»