

РЕШЕНИЕ

г.Кострома

Резолютивная часть решения оглашена «29» августа 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено «30» сентября 2016 г.

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

Председатель Комиссии:

Радаева Марина Владимировна, заместитель руководителя управления – начальник отдела антимонопольного контроля и информационного анализа Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области

Члены комиссии:

Дунаев Илья Владимирович, главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля и информационного анализа Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области;

Нахмуров Сергей Алексеевич, ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и информационного анализа Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области,

рассмотрев дело №04-26/1297 по признакам нарушения Публичным акционерным обществом «Костромская сбытовая компания» (156013, Костромская обл., г.Кострома, пр-т Мира, д.37-39/28, ОГРН 1044408642629, ИНН 4401050567) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при определении объема оказанных услуг по передаче электрической энергии по договору, заключенному между Публичным акционерным обществом «Костромская сбытовая компания» и филиалом Публичного акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Центра» - «Костромаэнерго» №07-6/30 (2009) КС от 05.02.2009 г.

в присутствии на заседании:

<См...>, представителя филиала ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» по доверенности (дов.№Д-КМ/27/65 от 26.05.2016 г.);

<Св...>, представителя ПАО «КСК» по доверенности (дов.№07/09 от 01.01.2016 г.)

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской

области обратился филиал Публичного акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Центра» - «Костромаэнерго» (далее также - филиал ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго», Филиал) с жалобой (исх.№МРСК-КМ/27/4703 от 27.08.2014 г. (вх.№3866 от 27.08.2014 г.)) на действия Публичного акционерного общества «Костромская сбытовая компания» (далее - ПАО «КСК», Компания) по факту несоблюдения Компанией, как гарантирующим поставщиком электроэнергии в Костромской области, занимающим доминирующее положение на рынке розничной реализации электрической энергии, требований действующего законодательства в вопросах электроэнергетики при взаимодействии с филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» как сетевой организацией, в части выраженного отказа признания факта безучетного потребления абонентом-потребителем электрической энергии, и его объема, подлежащего включению в полезный отпуск начисленного неучтенного объема потребления.

Из существа жалобы следует, что филиал ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» является территориальной сетевой организацией (субъектом электроэнергетики), оказывающей услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства энергоснабжающим организациям, а ПАО «КСК» - гарантирующим поставщиком электроэнергии в Костромской области на рынке розничной реализации электрической энергии, с занимаемым на нем доминирующим положением.

Между сторонами заключен и действует договор от 05.02.2009 г. №07-6/30 (2009) КС, в соответствии с которым Филиал обязан обеспечивать оказание услуг по передаче электрической энергии (мощности) до точек поставки потребителей ПАО «КСК», энергопринимающие устройства которых присоединены к электросетям сетевой компании, в рассматриваемом случае, в интересах потребителя электрической энергии Общества с ограниченной ответственностью «Тепловодоканал» (далее – ООО «Тепловодоканал»).

Согласно с пункта 167 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии и Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 г. №442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (далее - Основные положения №442), субъекты электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в том числе гарантирующие поставщики (энергосбытовые, энергоснабжающие организации) и сетевые организации, проверяют соблюдение потребителями требований настоящего документа, определяющих порядок учета электрической энергии, условий заключенных договоров энергоснабжения, договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, а также проводят проверки на предмет выявления фактов безучетного и бездоговорного потребления электрической энергии.

Так, при рассмотрении указанной жалобы ее материалами было установлено, что при проведении проверки сотрудниками филиала ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» у потребителя по договору энергоснабжения от 01.09.2011 г. №309 ООО «Тепловодоканал», был выявлен факт безучетного потребления электроэнергии. По данному факту, в соответствии с пунктами 192, 193 Основных

положений №442, был составлен Акт о неучтенном потреблении электроэнергии от 24.06.2014 г. №44/10/000881 (далее также - Акт о неучтенном потреблении электроэнергии), который явился основанием для перерасчета потребления электрической энергии (мощности).

Пунктом 194 Основных положений №442 определено, что расчет объема безучетного потребления электрической энергии (мощности) осуществляется сетевой организацией и направляется гарантирующему поставщику, обслуживающему потребителя.

На основании пунктов 188, 189 Основных положений №442, сетевая организация передает сведения об объеме безучетного потребления (в том числе Акты о неучтенном потреблении электроэнергии) гарантирующему поставщику (в рассматриваемом случае ПАО «КСК»).

В соответствии с пунктом 84 Основных положений №442, стоимость электрической энергии (мощности) в объеме выявленного безучетного потребления электрической энергии рассчитывается и взыскивается гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) с потребителя по договору энергоснабжения на основании акта о неучтенном потреблении электрической энергии.

Материалами поступившей жалобы подтверждается, что филиал ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» неоднократно направлял Акт о неучтенном потреблении электроэнергии от 24.06.2014 г. №44/10/000881 в адрес ПАО «КСК» (уведомления от 30.06.2014 г. №МРСК-КМ/Р 10/223, от 25.07.2014 г. №МРСК-КМ/4/3973). Однако, как следует из указанных материалов, по результатам рассмотрения Компанией Акта о неучтенном потреблении электроэнергии, направляемым Филиалом, следовал его возврат и отказ в принятии ПАО «КСК» сведений о безучетном потреблении электрической энергии.

На основании материалов поступившей жалобы в действиях ПАО «КСК» были установлены признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), которые были квалифицированы как отказ признания факта безучетного потребления ООО «Тепловодоканал» электрической энергии, путем непринятия объема безучетного потребления электрической энергии ООО «Тепловодоканал», рассчитанного филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» на основании Акта о неучтенном потреблении электроэнергии от 24.06.2014 г. №44/10/000881, приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области от 23.12.2015 г. №114 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Компании было возбуждено дело №04-26/1297.

В последующем, в рамках рассмотрения настоящего дела, в соответствии с определением от 21.07.2016 г. первоначальная квалификация вменяемых Компанией признаков нарушения антимонопольного законодательства была уточнена и сформулирована как нарушение пункта 10 вышеуказанной статьи Закона. Действия ПАО «КСК» были квалифицированы как нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при определении объема оказанных услуг по передаче электрической энергии по договору,

заключенному между ПАО «КСК» и филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» от 05.02.2009 г. №07-6/30 (2009) КС.

Компания, участвующая в рассмотрении дела в качестве ответчика и представившая в материалы по данному делу документы, а также объяснения (исх.№03-2/16/3020 от 16.03.2016 г. (вх.№698 от 16.03.2016 г.), исх.№03-2/16/4357 от 12.04.2016 г. (вх.№1096 от 12.04.2016 г.), исх.№03-2/16/9618 от 20.07.2016 г. (вх.№2316 от 20.07.2016 г.), исх.№03-2/16/10687 от 11.08.2016 г. (вх.№2578 от 11.08.2016 г.), исх.№03-2/16/11430 от 25.08.2016 г. (вх.№2773 от 25.08.2016 г.)), со своей стороны с доводами жалобы филиала ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» не согласилась, в связи с чем, в обоснование своей позиции дала пояснения. Так, ПАО «КСК» информировало, что правовым основанием правомерности и допустимости действий Компании по принятию к расчетам с филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» объема неучтенного потребления по Акту о неучтенном потреблении электроэнергии от 24.06.2014 г. №44/10/000881 является договор оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенный между указанными организациями. Согласно условиям которого сетевая организация (филиал ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго») обязана оказывать ПАО «КСК» услуги по передаче электрической энергии посредством осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих сетевой организации на праве собственности или ином установленном федеральным законом основании, а также через сети ТСО, а заказчик (Компания) обязуется оплачивать услуги сетевой организации в порядке, установленном договором.

Приложением №7 к настоящему договору определен порядок взаимодействия исполнителя и заказчика в процессе составления и оборота актов о неучтенном потреблении электрической энергии покупателями заказчика, а также порядок расчета на основании актов о неучтенном потреблении объемов потребленной/переданной электроэнергии.

В соответствии с указанным приложением заказчик принимает в работу акты о неучтенном потреблении электроэнергии, оформленные надлежащим образом. При этом стороны определили, что надлежаще оформленным считается акт о неучтенном потреблении, составленный в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации и настоящего порядка.

Компания пояснила, что в адрес ПАО «КСК» неоднократно поступал Акт о неучтенном потреблении электроэнергии от 24.06.2014 г. №44/10/000881, составленный в отношении ООО «Тепловодоканал», однако указанный акт не был принят к расчетам в силу его противоречия нормам действующего законодательства (пунктам 192, 193, 194 Основных положений №442), как составленный в отсутствие представителя потребителя по договору энергоснабжения (с незафиксированным должным образом отказом потребителя от участия в его составлении), и основанный к тому же на Акте проверки прибора учета от 24.06.2014 г. №(Ю)44/10/061602, установившего факт демонтажа прибора учета, требующего в соответствии с пунктами 166 и 179 Основных положений №442 применения иных мер (отличных от составления указанного выше акта). О чем, при возвращении в адрес Филиала Акта о неучтенном потреблении электроэнергии от 24.06.2014 г. №44/10/000881 Компанией было указано со ссылкой на конкретные

нормы законодательства Российской Федерации, нарушение которых, по мнению ПАО «КСК», было допущено при его составлении.

Кроме того, указала, что выявление неучтенного потребления электрической энергии со стороны ООО «Тепловодоканал» было фактически невозможным в виду консервации объекта (артскважина №3 очистных сооружений льнозавода) по причине его неиспользования потребителем (заявление ООО «Тепловодоканал» от 27.06.2014 г. №501), в последствии отключенного от электроэнергии филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» (Акт ограничения режима потребления электрической энергии от 30.06.2014 г.) на основании уведомления о необходимости введения ограничения режима потребления электроэнергии ПАО «КСК» (вх.№МРСК-КМ/010-9/187 от 27.06.2014 г.). Также отметив, что в период с сентября 2011 г. до настоящего времени начисление платы за потребленную электрическую энергию по точке «артскважина №3 очистных сооружений льнозавода» (прибор учета №127123) не производилось в связи с отсутствием ее потребления данным объектом, информация о показаниях которого (прибора учета №127123) поступала в адрес ПАО «КСК» от потребителя (ООО «Тепловодоканал»).

Данные обстоятельства, как считает Компания, свидетельствуют об отсутствии потребления электрической энергии в отношении данного объекта в целом, так и об отсутствии неучтенного потребления.

Более того, ПАО «КСК» сообщило, что оплата услуг по передаче электрической энергии в отношении точки поставки: «артскважина №3 очистных сооружений льнозавода» (прибор учета №127123), осуществлялась Компанией в соответствии с установленными постановлением Департамента государственного регулирования цен и тарифов Костромской области от 27.12.2013 г. №13/624 едиными (котловыми) тарифами на услуги по передаче электрической энергии по сетям, расположенным на территории Костромской области на 2014 год (одноставочным тарифом СН II в размере 2 404,747 руб./МВт-ч) на основании данных, полученных от филиала ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнсрго» об объеме оказанных услуг по передаче электрической энергии, по информации которого (ведомости потребления электрической энергии) объем потребленной электроэнергии, а, следовательно, и объем оказанных услуг по передаче электрической энергии в отношении указанной точки поставки до июня 2014 г. и за июнь 2014 г. включительно составил 0 кВт ч. А учитывая то, что филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» объем выявленного неучтенного потребления электрической энергии по Акту о неучтенном потреблении электроэнергии от 24.06.2014 г. №44/10/000881 в размере 9072 кВт ч не был включен в объем оказанных услуг по передаче электрической энергии за указанный период, то какие-либо разногласия относительно объема оказанных услуг по передаче электрической энергии в отношении точки поставки электрической энергии: «артскважина №3 очистных сооружений льнозавода» (прибор учета №127123) между ПАО «КСК» и филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» отсутствуют.

При рассмотрении вопроса о принятии направляемых в адрес ПАО «КСК» актов о неучтенном потреблении электроэнергии, Компания исходит из обоснованности составления указанных актов и подтверждения факта неучтенного потребления в установленном Основными положениями №442 порядке. Составление Акта о неучтенном потреблении электроэнергии с нарушением требований Основных

положений №442 не свидетельствует о факте неучтенного потребления, и, соответственно, о возможности предъявлять потребителю к оплате электроэнергию в объеме выявленного безучетного потребления. Буквальное следование требованиям указанных пунктов позволяет соблюсти баланс интересов, как сетевой организации, так и потребителя. В целях исключения случаев возврата актов о неучтенном потреблении электрической энергии сетевой организации необходимо составлять указанные акты в соответствии с нормами действующего законодательства.

По мнению ПАО «КСК», при изложенных обстоятельствах, согласно которых в качестве способа неучтенного потребления филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» указано исключение прибора учета из схемы, а также отсутствие пломбировочного материала, при не подтверждении им фактов дополнительных подключений к сети, и допущенных сотрудниками сетевой организации (Филиала) при проведении проверки (составлении Акта о неучтенном потреблении электроэнергии) нарушений норм действующего законодательства, оснований для принятия ПАО «КСК» вышеуказанного акта к расчетам не имелось и не имеется до настоящего времени, что исключает наличие в действиях Компании признаков нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, и, в частности, нарушения нормативно-правовых актов, регулирующих порядок ценообразования в области электроэнергетики (пункт 10).

В свою очередь, привлеченное к участию в рассмотрении дела, в качестве заинтересованного лица ООО «Тепловодоканал», представившее объяснения (исх. №28 от 18.01.2016 г. (вх.№112 от 20.01.2016 г.), исх.№219 от 14.03.2016 г. (вх.№693 от 16.03.2016 г.), исх.№823 от 04.07.2016 г. (вх.№2114 от 07.07.2016 г.)), пояснило, что, до получения запроса от Костромского УФАС России от 29.02.2016 г. ему не было известно о выявлении в отношении него филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» факта безучетного потребления электрической энергии, зафиксированного в последствии Актом о неучтенном потреблении электроэнергии от 24.06.2014 г. №44/10/000881, в связи с чем, каких-либо действий по оспариванию (обжалованию) акта, не предпринималось и переписки по данному вопросу с ПАО «КСК» и филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго», не велось. Указанный акт в адрес ООО «Тепловодоканал» не поступал.

Также сообщило, что согласно ежемесячно предоставляемых в ПАО «КСК» сведений об объемах, потребленных ООО «Тепловодоканал» электрической энергии по точке поставки, фигурирующей в указанном акте о неучтенном потреблении электроэнергии, в отношении которой имеется заключенный договор (действующий договор энергоснабжения от 01.09.2011 г. №309), потребление электрической энергии за период с 2012 г. и по настоящее время, составляло 0 кВт. Решения о прекращении обязательств по данному договору в целом обществом не принималось, в адрес ПАО «КСК» было направлено лишь письмо от 27.06.2014 г. об отключении объекта «артскважина №3 очистных сооружений льнозавода», расположенного по адресу: Костромская обл., г.Буй, ул.III Интернационала, д.69, в связи с консервацией объекта.

Дополнительно проинформировало, что представить описание фактических обстоятельств сложившейся ситуации не может, в виду отсутствия на данный момент сотрудника (электромонтера), который присутствовал при проверке прибора учета.

Филиал ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» в ходе заседаний по делу поддержал заявленные требования жалобы по доводам, изложенным в представленных дополнительных письменных пояснениях (исх.№МРСК-КМ/27/1402 от 16.03.2016 г. (вх.№697 от 16.03.2016 г.), исх.№МРСК-КМ/27/3771 от 27.06.2016 г. (вх. №1967 от 27.06.2016 г.), исх.№МРСК-КМ/4/4450 от 19.07.2016 г. (вх.№2284 от 19.07.2016 г.), исх.№МРСК-КМ/4/4471 от 19.07.2016 г. (вх.№2310 от 20.07.2016 г.)), указав в них внимание на то, что составленные, по результатам проверок акты о неучтенном потреблении электроэнергии, в соответствии с пунктами 84, 188 и 192 Основных положений №442 передаются в адрес гарантирующего поставщика.

Действующим законодательством отказ в принятии актов о неучтенном потреблении электроэнергии гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) не предусмотрен.

Отношения сторон в указанном вопросе (взаимодействию по обороту актов о безучетном потреблении электрической энергии) регулируются Приложением №7 к договору на оказание услуг по передаче электрической энергии от 05.02.2009 г. №07-6/30 (2009) КС (далее - Приложение №7).

В соответствии с пунктом 12 Приложения №7, акты о неучтенном потреблении, оформленные ненадлежащим образом, подлежат возврату Филиалу на исправление. Исправленные акты принимаются по мере их исправления.

При этом, в Приложении №7 речь идет именно о возврате актов по причинам, служащим основанием для внесения в них исправлений, в целях их последующей приемки в работу, а не о как таковой возможности непринятия соответствующих актов.

Учитывая то обстоятельство, что составленный (согласно пункта 192 Основных положений №442) по результатам проверки в отношении ООО «Тепловодоканал» (в присутствии представителя потребителя - электромонтера Голубева С.А.), проведенной 24.06.2014 г. в соответствии с пунктом 167 Основных положений №442 сотрудниками Филиала, установившей нарушения требований договора энергоснабжения (от 01.09.2011 г. №309): отсутствие пломб на системе учета; изменение схемы учета путем исключения из неё прибора учета электроэнергии, Акт о неучтенной потребленной электроэнергии от 24.06.2014 г. №44/10/000881 (в Акте проверки прибора учета от 24.06.2014 г. №(Ю)44/10/061602, подписанным без возражений), зафиксировавший их, не был принят в работу (к расчетам), то фактически оказанные Филиалом услуги по передаче электроэнергии (в рамках договора от 05.02.2009 г. №07-6/30 (2009) КС), в объеме, составившем 9072 кВт ч., в размере 25742.71 рублей:

Объем, кВт ч	Тариф, кВт ч	Стоимость, руб.	НДС, руб.	Итого
9072	2404.747	21815.86	3926.85	25742.71

остались неучтенными.

Составленный филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» Акт о неучтенном потреблении электроэнергии представителем потребителя (ООО «Тепловодоканал») подписан не был, чем было обусловлено направление соответствующего уведомления от 25.06.2014 г. с приглашением потребителя в

Буйский РЭС (структурное подразделение Филиала) 26.06.2014 г. для рассмотрения и подписания указанного акта, что ООО «Тепловодоканал» сделано не было, и в соответствии с пунктом 193 Основных положений №442 было зафиксировано двумя незаинтересованными лицами.

Во исполнение пункта 192 Основных положений №442 Акт о неучтенном потреблении электроэнергии от 24.06.2014 г. №44/10/000881 вместе со всеми необходимыми документами 30.06.2014 г. был передан Филиалом в ПАО «КСК», которое 17.07.2014 г. возвратило его Филиалу, как не соответствующий пунктам 192, 193 Основных положений №442 (составленный в отсутствие потребителя; не имеющий должной фиксации отказа потребителя от присутствия при составлении акта).

Повторно направленный 25.07.2014 г. в адрес Компании филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» Акт о неучтенном потреблении электроэнергии, как полностью соответствующий требованиям раздела X Основных положений №442, был возвращен 15.08.2014 г. Филиалу по тем же основаниям, в то время как, поступившее 27.06.2014 г. от ПАО «КСК» уведомление о необходимости введения 30.06.2014 г. с 10.00 ограничения режима потребления по объекту энергоснабжения потребителя (ООО «Тепловодоканал»), указанному в Акт о неучтенном потреблении электроэнергии от 24.06.2014 г. №44/10/000881, было исполнено Филиалом 30.06.2014 г.

Перед окончанием рассмотрения дела Комиссия установила в действиях ПАО «КСК» наличие вменяемых Компании признаков нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в связи с чем, на заседании Комиссии, состоявшемся 17.08.2016 г., было принято заключение об обстоятельствах дела.

Участвующие в деле филиал ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» и ООО «Тепловодоканал» против заключения не возражали, каких-либо пояснений на него не представили.

При этом Компания, с вынесенным Комиссией заключением об обстоятельствах дела №04-26/1297 от 17.08.2016 г., не согласилась, считая доводы его необоснованными, не соответствующими нормам действующего законодательства и условиям договора оказания услуг (от 05.02.2009 г. №07-6/30 (2009) КС), в части вывода об отсутствии у гарантирующего поставщика (ПАО «КСК») права непринятия Акта о неучтенном потреблении электроэнергии. Ссылаясь на то, что включение в счет, выставляемый потребителю (ООО «Теплоэнерго»), заведомо необоснованного объема электрической энергии, рассчитанного по акту о неучтенном потреблении, который по мнению Компании содержит пороки, было бы неправомерным, и не могло быть допущено ПАО «КСК», как нарушение норм действующего законодательства (в т.ч. части 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ)).

Указав при этом, что Комиссией не были приняты во внимание доводы Компании, свидетельствующие о допущенных сетевой организацией (филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго») нарушениях в ходе проведения проверки прибора учета ООО «Тепловодоканал» (пункта 193 Основных положений №442, составления Акта о неучтенном потреблении электроэнергии от 24.06.2014 г. №44/10/000881 в отсутствие представителя потребителя по договору энергоснабжения), в результате чего Комиссия пришла к необоснованному выводу о правомерности

результатов проверки, проведенной Филиалом.

Также, по мнению ПАО «КСК», Комиссией в своих выводах не была дана надлежащая оценка тем обстоятельствам, что потребитель (ООО «Тепловодоканал») не использовал рассматриваемый объект (артскважину №3 очистных сооружений льнозавода), в отношении которого был составлен Акт о неучтенном потреблении электроэнергии, и который не имеет отводящих линий, не присоединен к принимающим устройствам потребителей, а, следовательно, не может функционировать и потреблять электрическую энергию.

В заключение к представленной позиции добавило, что возникший спор не относится к сфере регулирования антимонопольного законодательства, так как само по себе нарушение условий соответствующего договора, так и норм действующего законодательства (если оно будет установлено) регулирующих порядок определения объема оказанных услуг по передаче электрической энергии и его оплаты в отношении конкретного потребителя, если таковое имеет место быть, без учета целей Закона о защите конкуренции, без установления обстоятельств, свидетельствующих о нарушении ПАО «КСК» норм антимонопольного законодательства, которое обусловлено именно злоупотреблением своим доминирующим положением, имеет антиконкурентную направленность, привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц и, соответственно, требует принятия мер антимонопольного регулирования - не является нарушением антимонопольного законодательства, а вмененное Компании нарушение порядка ценообразования при определении объема оказанных услуг по передаче электрической энергии, как его установленные признаки, неустановленными обстоятельствами и материалами настоящего дела.

Компания обращает внимание, что в данном случае спорные правоотношения возникли из договора оказания услуг по передаче электрической энергии от 05.02.2009 г. №07-6/30 (2009) КС и касаются порядка определения объема оказанных услуг по передаче электрической энергии и его оплаты в отношении одного из потребителей ПАО «КСК» - ООО «Тепловодоканал».

Вменяемое ПАО «КСК» нарушение не приводит к недопущению, ограничению и устранению конкуренции, а также не свидетельствует об ущемлении экономических интересов других лиц, а осуществление надзора и контроля за деятельностью в области оказания услуг энергоснабжения конкретным потребителям не относится к компетенции антимонопольного органа, поскольку взаимоотношения в области оказания услуг по передаче электрической энергии регулируются Федеральным законом от 26.03.2003 г. №35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике) и Основными положениями №442, а также иными законодательными актами в сфере электроэнергетики, нормами гражданского законодательства Российской Федерации.

Давая оценку обстоятельствам дела (ситуации), представленным в дело №04-26/1297 материалам (документам, информации и сведениям), Комиссия на основании рассмотрения указанных материалов, установила и пришла к следующему.

Порядок передачи указанной электрической энергии и расчетов за оказанные

услуги, определен условиями заключенного ПАО «КСК» и ПАО «МРСК Центра» (филиал ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго») договора от 05.02.2009 г. №07-6/30 (2009) КС (раздел 7 договора).

В силу пункта 2 статьи 26 Закона об электроэнергетике оказание услуг по передаче электрической энергии осуществляется на основании договора возмездного оказания услуг. Договор оказания этих услуг является публичным, в связи с чем, к нему применимы правила, предусмотренные статьей 426 ГК РФ.

Установлено, что ПАО «КСК», выступающее стороной по вышеуказанному договору об оказании услуг по передаче электрической энергии, является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение, поэтому рассматриваемые действия Компании попадают под антимонопольное регулирование и контроль.

В силу части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции одними из целей данного Закона являются обеспечение свободы экономической деятельности в Российской Федерации и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Частью 1 статьи 3 названного Закона определено, что настоящий Федеральный закон распространяется в том числе и на отношения, которые связаны с предупреждением и пресечением монополистической деятельности, и в которых участвуют российские юридические лица и организации.

Согласно части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции к полномочиям антимонопольного органа относится, в том числе возбуждение и рассмотрение дел о нарушениях антимонопольного законодательства; выдача в случаях, указанных в данном Федеральном законе, хозяйствующим субъектам обязательных для исполнения предписаний о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и (или) согласованных действий хозяйствующих субъектов и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, о прекращении нарушения правил недискриминационного доступа к товарам, о прекращении недобросовестной конкуренции, о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, в том числе об обеспечении в установленном федеральным законом или иными нормативными правовыми актами порядке доступа к производственным мощностям.

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

В пункте 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 г. №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с

применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» разъяснено, что арбитражным судам следует обратить внимание на то, что исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ, статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Также надлежит иметь в виду, что суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

Из этого следует вывод, что в отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом, в рассматриваемом случае, нарушения пункта 10 указанной статьи Закона.

Предметом запрета, закрепленного в пункте 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, по настоящему делу являются такие действия, как нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, которые выражены в злоупотреблении гарантирующим поставщиком (ПАО «КСК») (торгующим «ценорегулируемым» товаром) своим правом осуществлять расчет со своим контрагентом территориальной сетевой организацией (филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго») за услуги по передаче электрической энергии в рамках заключенного договора в соответствии с порядком, который не соответствует требованиям подлежащих применению нормативных правовых актов (не соответствующих законодательству).

Таким образом, для целей применения к рассматриваемым обстоятельствам дела вышеуказанных положений Закона, предусматривающих наличие установленного в данной статье запрета на действия (бездействие) для занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, что приводит и способно привести к ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности, подлежат установлению следующие обстоятельства: занятие хозяйствующим субъектом доминирующего положения на товарном рынке; осуществление действий, как прямо установленных этой нормой, так и иных действий (поскольку приведенный этой нормой перечень таких последствий не является исчерпывающим).

Частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции установлено, что доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Согласно пункту 1 части 1 указанной статьи Закона доминирующим также признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

В соответствии с пунктом 3.2 Устава ПАО «КСК», утвержденного Протоколом общего собрания акционеров Компании от 26.06.2015 г. №19, одним из видов деятельности ПАО «КСК» является реализация (продажа) электрической энергии на оптовом и розничных рынках электрической энергии (мощности) потребителям (в том числе гражданам).

Указанные услуги предоставляются Компанией на основании тарифов, установленных для нее исполнительным органом государственной власти Костромской области в области государственного регулирования цен (тарифов).

Согласно пункта 198 Основных положений №442 гарантирующими поставщиками со дня вступления в силу настоящего документа являются организации, которые на эту дату имеют присвоенный им в установленном законодательством Российской Федерации об электроэнергетике порядке статус гарантирующего поставщика.

В соответствии с постановлением Региональной службы по тарифам администрации Костромской области от 23.10.2006 г. №06/51 «О присвоении статуса гарантирующего поставщика и согласовании границ зон деятельности гарантирующего поставщика» ПАО «КСК», как хозяйствующему субъекту, осуществляющему деятельность в сфере услуг по розничной реализации электрической энергии, на основании статьи 3 Закона об электроэнергетике, присвоен статус гарантирующего поставщика электрической энергии на территории Костромской области.

По результатам анализа конкуренции на розничном рынке электрической энергии (мощности) на территории Костромской области за 2015 год (аналитический отчет от 09.03.2016 г. №442/10) установлено, что гарантирующий поставщик ПАО «КСК» занимает доминирующее положение на розничном рынке по купле-продаже (поставке) электрической энергии (мощности) конечному потребителю в административных границах Костромской области, за исключением зоны деятельности ООО «Русэнергосбыт» и ОАО «Оборонэнергосбыт», с долей участия 74,73%.

Согласно аналитического отчета по результатам анализа конкуренции на розничном рынке электрической энергии (мощности) на территории Костромской области за 2014 год, установлено, что ПАО «КСК» занимало доминирующее положение на вышеуказанном рынке с размером доли 96%, в тех же границах рынка.

По информации «Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания

доминирующего положения хозяйствующих субъектов» ПАО «КСК», состояло в указанном реестре, как хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на рынке розничной реализации электрической энергии на территории Костромской области (приказ Костромского УФАС России от 17.08.2005 г. №92).

Из рассмотренных материалов следует, что не принимаемый Обществом Акт о неучтенном потреблении электроэнергии от 24.06.2014 г. №44/10/000881, составлен в отношении юридического лица конкретного потребителя. Учитывая, что указанный в рассматриваемом акте потребитель (ООО «Тепловодоканал») представлен прибором учета электрической энергии, расположенным на территории г.Буй, входящим в границы области, то соответственно, географическими границами товарного рынка по настоящему делу (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) конечному потребителю в административных границах Костромской области, за исключением зоны деятельности ООО «Русэнергосбыт» и ОАО «Оборонэнергосбыт»), следует считать административные границы муниципального образования в лице указанного городского округа, в составе административных границ Костромской области, за исключением зоны деятельности ООО «Русэнергосбыт» и ОАО «Оборонэнергосбыт».

В этой связи, и на основании части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, ПАО «КСК» является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение, а, значит, и субъектом антимонопольного реагирования, на деятельность которого на указанном рынке распространяются положения Закона о защите конкуренции и, в частности, ограничения, установленные статьей 10 указанного Закона.

Согласно положениями заключенного между Компанией и ООО «Тепловодоканал» договора (договор энергоснабжения от 01.09.2011 г. №309), предметом которого выступает продажа электрической энергии (мощности), самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказание услуг по передаче электрической энергии и иных услуг, неразрывно связанных с процессом снабжения электрической энергией (мощностью) потребителей, в обязанности Компании вменена закупка электрической энергии (мощности) на организованных рынках электрической энергии и мощности и поставка электрической энергии потребителю в соответствии с договорными объемами потребления. Порядок передачи указанной электрической энергии и расчетов за оказанные услуги, определен условиями заключенного ПАО «КСК» и ПАО «МРСК Центра» (филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго») договора от 05.02.2009 г. №07-6/30 (2009) КС (раздел 7 договора).

Согласно пункта 185 Основных положений №442, на основании определенных в соответствии с разделом X настоящих положений объемов потребления (производства) электрической энергии (мощности) сетевые организации определяют объем электрической энергии, полученной в принадлежащие им объекты электросетевого хозяйства, объем электрической энергии, отпущенной из принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства смежным субъектам (сетевым организациям, производителям электрической энергии (мощности) на розничных рынках, потребителям, присоединенным к принадлежащим им объектам электросетевого хозяйства), и определяют фактические потери электрической энергии, возникшие за расчетный период в объектах электросетевого хозяйства сетевой организации.

Общие принципы и порядок обеспечения недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, а также оказания этих услуг, определены и регулируются положениями Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 г. №861 «Об утверждении Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, Правил недискриминационного доступа к услугам по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике и оказания этих услуг, Правил недискриминационного доступа к услугам администратора торговой системы оптового рынка и оказания этих услуг и Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям» (далее – Правила №861).

В соответствии с положениями приведенных Правил, порядок определения размера обязательств потребителя услуг по оплате услуг по передаче электрической энергии в соответствии с пунктом 15(1) настоящих Правил относится к существенным условиям договора оказания услуг по передаче электрической энергии.

Исходя из пункта 13 подпункта б) Правил № 861, порядок определения размера обязательств включает в себя: сведения об объеме электрической энергии (мощности), используемом для определения размера обязательств, или порядок определения такого объема; порядок расчета стоимости услуг сетевой организации по передаче электрической энергии.

Пунктом 15(1) Правил №861, определено, что обязательства потребителя услуг определяются в размере стоимости оказанных услуг, установленном в соответствии с настоящим пунктом.

Стоимость услуг по передаче электрической энергии определяется исходя из тарифа на услуги по передаче электрической энергии, определяемого в соответствии с разделом V настоящих Правил, и объема (объемов) оказанных услуг по передаче электрической энергии.

При этом определение обязательств гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), действующего в интересах обслуживаемых им по договорам энергоснабжения потребителей электрической энергии (мощности), по оплате им услуг по передаче электрической энергии, осуществляется в соответствии с требованиями настоящего пункта в отношении каждого уровня напряжения по совокупности точек поставки каждого из обслуживаемых им потребителей электрической энергии (мощности) (за исключением населения и приравненных к нему категорий потребителей), соответствующих энергопринимающему устройству (совокупности энергопринимающих устройств) исходя из варианта цены (тарифа), применяемого в отношении соответствующего потребителя электрической энергии (мощности) в соответствии с Основами ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, и объема услуг по передаче электрической энергии, оплачиваемых потребителем электрической энергии (мощности), определенного в порядке, предусмотренном настоящим пунктом (абзац 11 пункта 15(1) Правил №861).

Согласно пункта 136 Основных положений №442, определение объема потребления (производства) электрической энергии (мощности) на розничных рынках, оказанных услуг по передаче электрической энергии, а также фактических потерь электрической энергии в объектах электросетевого хозяйства осуществляется на основании данных, полученных:

- с использованием указанных в настоящем разделе приборов учета электрической энергии, в том числе включенных в состав измерительных комплексов, систем учета;
- при отсутствии приборов учета и в определенных в настоящем разделе случаях - путем применения расчетных способов, предусмотренных настоящим документом и приложением №3.

Рассмотренные материалы показывают, что Филиал, при проведении проверок руководствуется Основными положениями №442.

В соответствии с пунктом 167 Основных положений № 442, субъекты электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в том числе и сетевые организации, в праве проводить проверки соблюдение потребителями требований настоящего документа, определяющих порядок учета электрической энергии, условий заключенных договоров энергоснабжения, договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, а также проводят проверки на предмет выявления фактов безучетного и бездоговорного потребления электрической энергии.

В договоре на электроснабжение, заключенному между ООО «Тепловодоканал» и ПАО «КСК», согласовано положение о том, что электроустановки абонента имеют необходимые приборы учета электроэнергии для расчета с Компанией, которые должны соответствовать требованиям действующего законодательства, в том числе должны быть опломбированы.

При проведении 24.06.2014 г. Филиалом проверки системы учета электрической энергии ООО «Теплоэнерго» был установлен факт нарушения требований договора энергоснабжения в части учета электроэнергии, в точке поставки - артезианская скважина №3, ул. III Интернационала, д.69, а именно: отсутствие пломб на системе учета, изменение схемы учета путем исключения из нее прибора учета электроэнергии.

Как указывал Филиал, сведения о показаниях прибора учета, передаваемые ООО «Тепловодоканал» в ПАО «КСК», не могли быть достоверными т.к. прибор учета электроэнергии марки СТЭ561 заводской номер <...> , был исключен из схемы энергоснабжения (не учитывал потребленную электроэнергию), что указывало на потребление электрической энергии в обход прибора учета.

Актом проверки прибора учета от 24.06.2014 г. №(Ю)44/10/061602 было подтверждено наличие напряжения на вводном кабеле (пункт 11.1), а замер протекающего по каждой фазе тока от 230 до 240 А, свидетельствовал о потреблении электрической энергии в момент проверки.

Согласно пунктов 84, 188, 192 Основных положений №442 Акт о неучтенном потреблении электроэнергии от 24.06.2014 г. №44/10/000881, вместе со всеми

документами, 30.06.2014 г. был передан в ПАО «КСК».

Вместе с тем, в нарушение пункта 12 Приложения №7 (регулирующего данный вопрос во взаимоотношения сторон по договору от 05.02.2009 г. №07-6/30 (2009) КС) и положений действующего законодательства, не предусматривающего отказ в принятии актов о неучтенном потреблении электроэнергии гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией), Акт о неучтенном потреблении электроэнергии от 24.06.2014 г. №44/10/000881 и приложенные к нему документы, Компанией в работу (к расчетам) приняты не были, а неоднократные попытки филиала ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» согласовать его, остались безрезультатны.

Материалами дела установлено, что ни один из предусмотренных законодателем вариантов определения объема потребления электрической энергии в случае с рассматриваемым потребителем, не применялся, при том как результаты проведенной сетевой организации в отношении него проверки (ни оспоренные ни кем из сторон) свидетельствовали об исключении прибора учета из сети, не позволяя тем самым фиксировать данные потребления, что объясняло «нулевые» показания по соответствующей потребителю точке учета (артскважины №3 очистных сооружений льнозавода, расположенной по адресу: Костромская обл., г.Буй, ул.III Интернационала, д.69).

При этом, согласно ежемесячно направляемых ПАО «КСК» в адрес Филиала реестра показаний приборов учета, полученных от потребителей, необходимых для определения объема оказания услуг по передаче электрической энергии (в частности, информации от 01.08.2014 г. №02-2/16/9210 (листы реестра 1 и 108), позиции указанного реестра под номером 10087, точка поставки по адресу: г.Буй, ул.III Интернационала, д.69 (номер прибора учета №127123), наличие точки поставки при оказании услуг по передаче электроэнергии - ООО «Тепловодоканал» (артезианская скважина №3 очистных сооружений льнозавода), подтверждается.

Факт оказания филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» услуг по договору от 05.02.2009 г. №07-6/30 (2009) КС, подтверждается первичными документами об объеме оказания услуг по передаче электроэнергии за июль 2014 г. (выпиской из ведомости потребления электрической энергии по юридическим лицам и многоквартирным домам за июль 2014 г., указывающей на вошедший в общий объем оказания услуг по передаче электрической энергии за июль 2014 г. по данным Филиала, объем по рассматриваемому акту неучтенного потребления, Актом об объеме и стоимости электрической энергии, израсходованной на технологические нужды, за июль 2014 г.).

Следует учитывать, что, как следует из смысла Основных положений №442, не включение в объем оказанных услуг по передаче электроэнергии объема безучетного потребления электрической энергии, выявленного в отношении потребителя, ведет к необоснованному увеличению объема электрической энергии, подлежащей покупке сетевой организацией для целей компенсации потерь электрической энергии.

В этой связи, в отношении ущемления прав Филиала, необходимо отметить и обратить внимание на следующий факт, что по данным Филиала, объем потерь электроэнергии за июль 2014 г. составляет 18 663 231 кВт ч, а стоимость 35 590 654 руб., по данным же ПАО «КСК» объем потерь электроэнергии за июль 2014 г.

составил 19 412 787 кВт ч, а стоимость 37 278 079 руб.

Таким образом, по данным ПАО «КСК» величина потерь электрической энергии больше, чем по данным Филиала.

Согласно пункта 2 Основных положений №442, безучетным потреблением признается потребление электрической энергии с нарушением установленного договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), договором оказания услуг по передаче электрической энергии) и настоящим документом порядка учета электрической энергии со стороны потребителя (покупателя), выразившимся во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета), обязанности по обеспечению целостности и сохранности которого (которой) возложена на потребителя (покупателя), в том числе в нарушении (повреждении) пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета (систему учета), в несоблюдении установленных договором сроков извещения об утрате (неисправности) прибора учета (системы учета), а также в совершении потребителем (покупателем) иных действий (бездействий), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности), что в случае с рассматриваемыми обстоятельствами ситуации и было выявлено филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» в рамках проведенной в отношении ООО «Тепловодоканал» проверки, результаты которой были положены в основу Акта о неучтенном потреблении электроэнергии от 24.06.2014 г. №44/10/000881.

В соответствии с пунктом 145 Основных положений №442, пунктом 7 статьи 13 Федерального закона от 23.11.2009 г. №261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», обязанность по обеспечению эксплуатации установленного и допущенного в эксплуатацию прибора учета, сохранности и целостности прибора учета, а также пломб и (или) знаков визуального контроля, снятию и хранению его показаний, своевременной замене, возлагается на собственника такого прибора учета.

Как было установлено материалами по делу, отказ потребителя (ООО «Тепловодоканал») от точки поставки электрической энергии по заключенному с гарантирующим поставщиком договору (артскважины №3 очистных сооружений льнозавода, расположенной по адресу: Костромская обл., г.Буй, ул. III Интернационала, д.69), обусловленный консервацией объекта в виду его неиспользования (отсутствия энергопотребления), был инициирован потребителем уже после выявления факта безучетного потребления электрической энергии, объем которой не был учтен при расчете между Компанией и Филиалом.

Учитывая положения пункта 84 Основных положений №442, предусматривающих, что стоимость электрической энергии (мощности) в объеме выявленного безучетного потребления электрической энергии рассчитывается и взыскивается гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) с потребителя по договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) на основании акта о неучтенном потреблении электрической энергии, определенном в соответствии с разделом X настоящей документа, то филиал ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» не обладающий возможностью предъявления исков к абонентам, допускающим безучетное потребление электроэнергии, определенной лишь для

гарантирующего поставщика (ПАО «КСК»), был лишен возможности защитить свои права и обратится напрямую с иском в суд к недобросовестному потребителю (ООО «Тепловодоканал»).

Имеющиеся в указанных материалах документы и сведения также не содержали каких-либо доказательств, что могли бы служить основаниями, которые бы позволяли Компании при несогласии с результатами проверки и содержанием акта по результатам ее (в рассматриваемом случае, Актом о неучтенном потреблении электроэнергии от 24.06.2014 г. №44/10/000881), в безусловном порядке, не принимать его, оставив без учета в расчетах между сторонами (за оказанные услуги по договору от 05.02.2009 г. №07-6/30 (2009) КС) рассчитанный на основании акта объем безучетного потребления электрической энергии.

Приведенные в свое обоснование положения Основных положений №442, и предусмотренный договором от 05.02.2009 г. №07-6/30 (2009) КС порядок взаимоотношений Компании и Филиала, таких оснований также не раскрыли, учитывая, что сам договор и положения законодательства об электроэнергетике, свободы действию гарантирующему поставщику (в данном случае ПАО «КСК») в вопросе взаимодействия исполнителя и заказчика в процессе составления и оборота актов о неучтенном потреблении электрической энергии, не предоставляют.

В соответствии со статьями 424, 779, 781 ГК РФ заказчик услуг обязан их оплатить в порядке, который указан в договоре возмездного оказания услуг.

Содержание условий договора может предписываться законом или иными правовыми актами (пункт 4 статьи 421 ГК РФ).

Из статей 1, 21, 26 Закона об электроэнергетике следует, что основные права и обязанности субъектов электроэнергетики при осуществлении деятельности в сфере электроэнергетики и потребителей электрической энергии установлены указанным Законом и принятыми на его основе нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, в том числе Правилами №861 и Основами ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 г. №1178.

Положения заключенного между сторонами договора не предполагают иных других кроме упомянутых выше условий расчетов за оказанные по договору услуги, как и не предусматривают возможности сбытовой компании не применить к расчетам за них, объем безучетного потребления электрической энергии.

Объем услуг определяется в зависимости от тарифа на услуги по передаче электроэнергии: либо исходя из фактического объема потребления электроэнергии, либо исходя из фактического объема потребления электрической энергии и величины фактически потребленной мощности.

Обязательства энергосбытовой компании по оплате услуг по передаче электроэнергии зависят от варианта цены (тарифа) на эти услуги, применяемой в отношении обслуживаемых ей потребителей в установленном порядке.

В соответствии с пунктами 194, 195 Основных положений №442, расчет объема

безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии (мощности) осуществляется сетевой организацией в соответствии с пунктами 195 или 196 настоящего документа соответственно 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 электрической энергии (мощности) 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 192 настоящего документа.

Согласно пункта 188 указанных положений, объем оказанных услуг по передаче электрической энергии в размере его увеличения в связи с выявленным безучетным потреблением подлежит оплате лицом, заключившим с сетевой организацией договор оказания услуг по передаче электрической энергии в отношении точки поставки, в которой было выявлено безучетное потребление.

Пунктом 189 Основных положений №442 определено, что сетевая организация передает до 10-го числа месяца, следующего за расчетным периодом, соответствующему гарантирующему поставщику (энергосбытовой, энергоснабжающей организации, указанной в пунктах 58 или 59 настоящего документа) способом, позволяющим подтвердить факт получения, информацию об объеме потребления электрической энергии, объеме оказанных услуг по передаче электрической энергии, объеме безучетного потребления электрической энергии, объеме электрической энергии (мощности), подлежащей покупке сетевой организацией в целях компенсации фактических потерь электрической энергии, за этот расчетный период.

Сам объем безучетного потребления электрической энергии определяется с применением расчетного способа.

Как следует из рассмотренных материалов, проведенной Филиалом проверкой, в отношении ООО «Тепловодоканал» был выявлен факт безучетного потребления электрической энергии, что зафиксировано Актом о неучтенном потреблении электроэнергии от 24.06.2014 г. №44/10/000881. На основании акта, филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» с применением расчетного способа был определен объем безучетного потребления электрической энергии, а также рассчитана сумма подлежащей к оплате объема электрической энергии. Указанные сведения, с подтверждающими документами, были представлены в адрес Компании, что также подтверждается рассмотренными материалами. Вместе с тем, представленные филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» данные ПАО «КСК» не приняло, отклонив их по изложенным выше основаниям и не включила в расчет за оказанные услуги, полученную на основании акта сумму расчета.

Оснований для непринятия к расчету данных акта, у Компании не имелось, как и причин для того, чтобы произвести расчет за оказанные по договору услуги с

нарушением установленного в вышеприведенных положениях норм Основных положений №442, порядка.

Учитывая эти обстоятельства, следует, что обязательства ПАО «КСК» были определены Компанией иным способом, отличным от порядка расчета стоимости услуг, предусмотренного пунктом 15(1) Правил №861, то есть без учета положений законодательства об электроэнергетике и положений договора от 05.02.2009 г. №07-6/30 (2009) КС.

Произведение расчетов за оказанные услуги по заключенному между Компанией и Филиалом договору без учета данных, представленных по результатам проверки в Акте о неучтенном потреблении электроэнергии от 24.06.2014 г. №44/10/000881, недопустимо, противоречит установленному договором и нормами законодательства об электроэнергетике, порядку оплаты услуг, является нарушением установленного порядка ценообразования.

Отказом в принятии акта о неучтенном потреблении электроэнергии ПАО «КСК» фактически отрицает факт безучетного потребления со стороны ООО «Тепловодоканал» и необоснованно увеличивает объем электрической энергии, подлежащей покупке сетевой организацией для целей компенсации потерь электрической энергии.

Данными действиями, Компания ущемляет интересы Филиала, ограничивая его в правах на осуществление предпринимательской деятельности в сфере электроэнергетики на территории Костромской области (в рассматриваемом случае территории - в административных границах муниципального образования городского округа г.Буй, входящим в состав административных границ Костромской области, за исключением зоны деятельности ООО «Русэнергосбыт» и ОАО «Оборонэнергосбыт»).

Следовательно, учитывая вышеизложенное, а также тот факт, что ПАО «КСК» в силу положений законодательства об электроэнергетике не наделено правом непринятия актов о неучтенном потреблении электроэнергии выполненных сетевой организацией (филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго»), то действия Компании в отношении актов, направляемых Филиалом, при рассмотренных обстоятельствах ситуации, не могут быть расценены как соответствующее нормам права.

Согласно пункту 1 статьи 10 ГК РФ не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Таким образом, отказ гарантирующего поставщика ПАО «КСК» в принятии объема безучетного потребления электрической энергии ООО «Тепловодоканал», рассчитанного Филиалом на основании Акта о неучтенном потреблении электроэнергии от 24.06.2014 г. №44/10/000881, является необоснованным, нарушающим требования пунктов 2, 194, 195 Основных положений №442, и ущемляющим интересы филиала ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» при проведении расчетов за объем оказанных услуг по передаче электрической энергии по заключенному сторонами договору, что следует считать нарушением антимонопольного законодательства, имеющим подтверждение в материалах настоящего дела.

ПАО «КСК», как хозяйствующий субъект (гарантирующий поставщик электроэнергии), занимающий доминирующее положение, и действующий на розничном рынке по купле-продаже (поставке) электрической энергии (мощности) в указанных выше географических границах рынка, осуществляющий продажу (поставку) энергии с привлечением сетевой организации (филиала ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго») и оказываемых ей услуг (по передаче электрической энергии), порядок определения объема которых устанавливаются в соответствии с положениями законодательства об электроэнергетике и заключенного между сторонами договора (от 05.02.2009 г. №07-6/30 (2009) КС), не вправе самостоятельно определять иной порядок, отличный от указанного порядка определения объема услуг по передаче электрической энергии, обязано соблюдать те требования, которые определены положениями норм, регулируемыми соответствующие правоотношения сторон (субъектов электроэнергетики) в рассматриваемой сфере деятельности, не допуская злоупотребления при реализации своих прав. В ином случае, при несоответствии порядка определения объема оказанных услуг по передаче электрической энергии, установленного ПАО «КСК», порядку, установленному соответствующими положениями норм закона и вышеуказанного договора, будет иметь место предусмотренное пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции нарушение порядка ценообразования (его несоблюдение), приводящее и (или) способное привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Злоупотребление Компанией предоставленным ей правом в части выбора порядка определения объема оказанных услуг по передаче электрической энергии, из числа установленных положениями законодательства об электроэнергетике и заключенным договором, привело к тому, что оказанный ПАО «МРСК Центра» (в лице Филиала) по договору от 05.02.2009 г. №07-6/30 (2009) КС объем услуг для Компании в объеме, составившем 9072 кВт ч., в размере 25742.71 рублей, не был учтен ПАО «КСК», о чем свидетельствуют материалы дела. Тем самым, Компанией был внесен дисбаланс в определение объема услуг по передаче электрической энергии, определение которого для указанных лиц, происходит в соответствии с положениями законодательства об электроэнергетике и заключенным между сторонами вышеуказанным договором.

Давая оценку обстоятельствам дела в совокупности с собранными в рамках его рассмотрения материалами, Комиссия пришла к выводу, что каких-либо оснований считать рассмотренные действия Компании допустимыми, обоснованными и полностью соответствующими требованиям приведенным выше правовым положениям, не имеется, а доказательств в подтверждение обратного в представленных возражениях и документах ПАО «КСК», не приведено и Комиссией не установлено.

Вышеприведенные выводы Комиссии о наличии в действиях ПАО «КСК» вмененного Компанией нарушения антимонопольного законодательства, свидетельствующие об установлении факта злоупотребления доминирующим положением (по обстоятельствам рассматриваемого дела), подтверждаются, в том числе, и материалами арбитражной практики (делами): №А40-2452/15, №А46-11376/2013, №А31-1219/2013, №А31-8466/2013, №А31-7072/2014, №А31-598/2013, №А31-6870/2015.

В соответствии с частью 4 статьи 41, пунктом 5 части 1 статьи 49 и части 1 статьи 51 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание, согласно которого, надлежит осуществить определенные решением действия в установленный предписанием срок.

По результатам рассмотрения дела, Комиссией в действиях ПАО «КСК» по настоящему делу было установлено наличие нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при определении объема оказанных услуг по передаче электрической энергии по договору, заключенному между ПАО «КСК» и филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» от 05.02.2009 г. №07-6/30 (2009) КС.

В этой связи, Комиссия полагает, что поскольку в случае с рассматриваемыми обстоятельствами дела в его материалах отсутствуют доказательства, свидетельствующие об устранении выявленного нарушения антимонопольного законодательства (Закона о защите конкуренции), то у Комиссии имеются основания для выдачи Компании предписания.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Публичного акционерного общества «Костромская сбытовая компания» (156013, Костромская обл., г.Кострома, пр-т Мира, д.37-39/28, ОГРН 1044408642629, ИНН 4401050567) наличие нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при определении объема оказанных услуг по передаче электрической энергии по договору, заключенному между Публичным акционерным обществом «Костромская сбытовая компания» и филиалом Публичного акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Центра» - «Костромаэнерго» от 05.02.2009 г. №07-6/30 (2009) КС, путем определения объема оказанных услуг по передаче электрической энергии без учета Акта о неучтенном потреблении электроэнергии.

2. Выдать Публичному акционерному обществу «Костромская сбытовая компания» (156013, Костромская обл., г.Кострома, пр-т Мира, д.37-39/28, ОГРН 1044408642629, ИНН 4401050567) предписание об устранении нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», путем совершения необходимых действий по определению объема оказанных услуг по передаче электрической энергии с учетом Акта о неучтенном потреблении электроэнергии.

3. Передать материалы дела должностному лицу, уполномоченному возбуждать дела об административных правонарушениях, для рассмотрения материалов

дела на предмет возбуждения административного производства.

Председатель Комиссии:

М.В. Радаева

Члены Комиссии:

И.В. Дунаев

С.А. Нахмуров

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

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