Решение

- часть решения оглашена: 06.09.2018г. город Ростов-на-Дону

В полном объеме решение изготовлено: 14.09.2018г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: Батурин С.В. – заместитель руководителя управления – начальник отдела информационно-аналитического и взаимодействия с полномочным представителем Президента РФ.

Члены Комиссии: Опруженков А.В. – главный специалист - эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;

Мирчев А.Г. – специалист - эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;

(далее - Комиссия) рассмотрев дело № 979/02 по признакам нарушения АО «Донэнерго» ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Ростовского УФАС России поступило обращение ООО «Донэнергосбыт» на неправомерные, по мнению заявителя, действия АО «Донэнерго», выразившиеся в нарушении основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» при установке приборов учета (далее по тексту – Основные положения).

Кроме того в Ростовское УФАС России поступило заявление ИП Шайтун Т.С. на неправомерные, по мнению заявителя, действия АО «Донэнерго», выразившееся в ограничении доступа к интерфейсу связи приборов учета.

На деятельность АО «Донэнерго» распространяются ограничения, установленные ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

(далее - ФЗ «О защите конкуренции») ввиду следующего.

Согласно ч. 5 ст. 5 ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Статья 3 Федерального закона от 17.08.1995 года № 147 – ФЗ «О естественных монополиях» (далее - ФЗ «О естественных монополиях») определяет, что субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Под понятием естественной монополии понимается такое состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи, с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

В соответствии с ч. 1 ст. 4 ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В ходе анализа состояния конкуренции на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии, проведенного Ростовским УФАС России в соответствии с Порядком, установлено, что АО «Донэнерго»» занимает доминирующее положение на рассматриваемом рынке в границах электрических сетей, принадлежащих АО «Донэнерго».

ООО «Донэнергосбыт» в адрес АО «Донэнерго» 09.01.2018г. было направлено письмо с просьбой организовать 16.01.2018г. в 10 час. 00 мин. проведение совместного съема показаний за декабрь 2017г. в расчетных приборах учета №00453852 и №29896011 потребителя ТСН «Альянс» находящихся расположенных в РП-67 РУЮкВ по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Красноармейская, 133/117.

Письмом от 11.01.2018г. № 09.29/65 АО «Донэнерго» в адрес ООО «Донэнергосбыт» было направлено уведомление о необходимости проведения процедуры замены расчетных приборов учета ТСН «Альянс», которое должно было осуществляться совместно 23.01.2018г. в 10 час. 00 мин.

16.01.2018г. АО «Донэнерго» согласно актам № 24/3135 и № 24/3134 самостоятельно в отсутствие представителей ООО «Донэнергосбыт» были демонтированы приборы учета № 00453852 и № 29896011.

В соответствии с п. 152 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» допуск установленного прибора учета в эксплуатацию осуществляется с участием уполномоченных представителей:

сетевой организации, владеющей на праве собственности или ином законном основании объектами электросетевого хозяйства или эксплуатирующей бесхозяйные объекты электросетевого хозяйства, к которым непосредственно или опосредованно присоединены энергопринимающие устройства (объекты по производству электрической энергии (мощности), объекты электросетевого хозяйства), в отношении которых установлен прибор учета, либо сетевой организацией, осуществляющей технологическое присоединение энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности), объектов электросетевого хозяйства), в отношении которых установлен прибор учета - в настоящем случае АО «Донэнерго»;

- гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), с которым заключен договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) в отношении энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности), объектов электросетевого хозяйства), в отношении которых установлен прибор учета - в настоящем случае ООО «Донэнергосбыт»;

В соответствии с п. 154 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» лицо, составившее акт допуска прибора учета в эксплуатацию, обязано в течение 2 рабочих дней со дня проведения такой процедуры направить копии такого акта лицам из числа лиц, указанных в пункте 152 настоящего документа, не явившимся для участия в процедуре допуска прибора учета в эксплуатацию.

Руководствуясь требованиями данного пункта Основных положений, сетевая организация АО «Донэнерго» должна была направить копию акта допуска в адрес энергосбытовой организации (ООО «Донэнергосбыт»), с которой у ТСН «Альянс» заключен договор энергоснабжения.

Из представленных в материалы дела письменных пояснений ООО «Донэнергосбыт» и АО «Донэнерго», а также собранных Комиссией в ходе рассмотрения настоящего дела документов следует что, АО «Донэнерго» самостоятельно, без надлежащего основания и вызова представителей всех заинтересованных сторон, демонтировало расчетные приборы учета № 00453852 и № 29896011. Таким образом, АО «Донэнерго» самостоятельно, без надлежащего основания и вызова представителей всех заинтересованных сторон, демонтировало расчетные приборы учета типа M230ART-00 PCIDN № 00453852 и M230ART-00 PQCSIDN № 29896011.

Из системного толкования ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ) и ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» следует, что для квалификации действий (бездействия) как злоупотребляющих доминирующим положением достаточно любого из перечисленных последствий (ограничение конкуренции или ущемление прав лиц).

Для состава указанного правонарушения необходимы следующие условия: доминирующее положение хозяйствующего субъекта на соответствующем товарном рынке, действие хозяйствующего субъекта и наступление одного из перечисленных последствий.

Оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения ст. 10 ГК РФ, ч. 2 ст. 10, ч. 1 ст. 13 ФЗ «О защите конкуренции» и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Таким образом, нарушением антимонопольного законодательства являются не любые действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке, а только те, которые направлены на сохранение или укрепление своего положения на соответствующем товарном рынке с использованием запрещенных методов, наносящих ущерб конкурентам и (или) иным лицам.

Согласно разъяснениям Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации, содержащимся в постановлении от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» приведенный в ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» перечень запрещенных действий не является исчерпывающим. Оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения ст. 10 ГК РФ, ч. 2 ст. 10, ч. 1 ст. 13 ФЗ «О защите конкуренции», и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Таким образом, отсутствие у ООО «Донэнергосбыт» информации о замене расчетных приборов учета, повлекло за собой невозможность зафиксировать показания этих приборов для дальнейшего расчета со своим потребителем, в результате чего общество понесло финансовые убытки.

Согласно сообщения о количестве потребленной электроэнергии на 31.12.2017 г. по точке поставки ТСН «Альянс» зафиксированны и приняты к расчетам сетевой организацией и гарантирующим поставщиком следующие показания расчетных приборов учета:

- прибор учета заводской № 29896011 - 108,437
- прибор учета заводской № 453852 - 3166,504

На момент проведения АО «Донэнерго» 16 января 2018 г. самостоятельной замены расчетных приборов учета потребителя, без участия собственника прибора учета и энергосбытовой организации, сотрудником АО «Донэнерго» зафиксированы следующие показания демонтированных приборов учета:

- прибор учета заводской № 29896011 - 110,01 (акт № 24/3135 от 16.01.2018 г.)
- прибор учета заводской № 453852 - 3167,46 (акт № 24/3134 от 16.01.2018 г.)

вновь установленных приборов учета:

- прибор учета заводской № 0806172589 - 0,00
- прибор учета заводской № 0806172561 - 0,00

На момент проведения совместной проверки АО «Донэнерго» и ПАО «ТНС энерго

Ростов-на-Дону» средств учета 23 января 2018 г. зафиксированы следующие показания приборов учета:

- прибор учета заводской № 0806172589 - 4,94 (акт № 24/3168 от 23.01.2018 г.)
- прибор учета заводской № 0806172561 - 6,36 ((акт № 24/3167 от 23.01.2018 г.)

Таким образом, объем потребленной электрической энергии по точке поставки ТСН «Альянс» в период с 01.01.2018 г. по 23.01.2018 г. составляет:

с 01.01.2018 г. по 16.01.2018 г.

- прибор учета заводской № 29896011 расход 110,01 - 108,437 = 1,573
- прибор учета заводской № 453852 расход 3167,46 3166,504 = 0,956

Итого: 1,573 + 0,956 - 2,529

- прибор учета заводской № 0806172589 расход 4,94
- прибор учета заводской № 0806172561 расход 6,36

Итого: 4,94 + 6,36 = 11,3 ВСЕГО: 2,529 + 11,3 =13,829

С учетом расчетного коэффициента измерительного комплекса фактический расход электрической энергии за январь 2018 г. по точке поставки ТСН «Альянс» составил:

13,829 х 2000 = 27 658 кВт*ч

В связи с тем, что процедура замены приборов учета происходила без присутствия представителей ООО «Донэнергосбыт» у энергоснабжающей организации отсутствуют сведения о почасовых расходах электрической энергии по приборам учета заводские №№ 29896011 и 453852, необходимые для проведения расчетов по 3-й ценовой категории.

В соответствии с пунктом 166 «Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 г. № 442 - «В случае непредставления потребителем показаний расчетного прибора учета в установленные сроки и при отсутствии контрольного прибора учета:

для 1-го и 2-го расчетных периодов подряд, за которые не предоставлены показания расчетного прибора учета, объем потребления электрической энергии, а для потребителя, в расчетах с которым используется ставка за мощность, - также и почасовые объемы потребления электрической энергии, определяются исходя из показаний расчетного прибора учета за аналогичный расчетный период предыдущего года, а при отсутствии данных за аналогичный расчетный период предыдущего года - на основании показаний расчетного прибора учета за ближайший расчетный период, когда такие показания были предоставлены»

Учитывая вышеизложенное ООО «Доэнергосбыт» для целей определения объема потребления использовались сведения, полученные с расчетного прибора учета в точке поставки ТСН «Альянс» в декабре 2017 г. (за предыдущий расчетный период).

В результате, согласно сообщения о количестве потребленной электрической энергии за январь 2017 г., объем электрической энергии, подлежащей оплате ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» со стороны ООО «Донэнергосбыт» составил:

- прибор учета заводской № 29896011 - 42 792

- прибор учета заводской № 453852 55 972

ВСЕГО: 42 792 + 55 972 = 98 764 кВт*ч.

Дополнительно оплаченный объем услуг по передаче электрической энергии, сверх фактического потребления, составил: 98 764 - 27 658 = 71 106 кВт*ч.

Таким образом, АО «Донэнерго» нарушило ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которым запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

В соответствие с ч. 1 ст. 50 ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику по делу.

При указанных обстоятельствах Комиссия пришла к выводу о необходимости выдачи АО «Донэнерго» предписания о проведении в соответствии с действующим законодательством процедуры допуска в эксплуатацию расчетных приборов учета типа Меркурий 230 ART-00 PCIDN № 0015193 и Меркурий 230 ART-00 PQCSIDN № 14775615.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

. 1 Признать АО «Донэнерго» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. На основании пункта 1 настоящего решения выдать АО «Донэнерго» предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела специалисту Ростовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении АО «Донэнерго».

Председатель Комиссии: С.В. Батурин

Члены Комиссии: А.В. Опруженков

А.Г. Мирчев

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Ростовской области в течение трех месяцев со дня его принятия.