

**Ответчик: АО «ОРЭС-Тамбов»**

392000, г. Тамбов, ул. Степана Разина, д. 6

**Заявитель: ООО «Спектр»**

392000, г. Тамбов,

ул. Интернациональная,

д. 31, литер Б

**Заинтересованное лицо:**

**АО «Тамбовская областная сбытовая компания»**

392000, г. Тамбов,

ул. Студенецкая, д. 10

## **РЕШЕНИЕ**

### **по делу №АЗ-1/19 о нарушении антимонопольного законодательства**

Резолютивная часть решения оглашена «5» ноября 2020 г.

В полном объеме решение изготовлено «19» ноября 2020 г.

г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель – руководитель управления Гречишников Е.А.,

члены:

заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов Мазаева С.В.,

начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И.,

заместитель начальника отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Моисеева Е.Л.,

главный специалист-эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Заботнова Т.В.,

в присутствии представителя ООО «Спектр» Селезневой М.Г. (Доверенность от 05.11.2020),

в отсутствие представителей АО «ОРЭС-Тамбов» и АО «ТОСК»,

рассмотрев дело №А3-1/19 по признакам нарушения АО «ОРЭС-Тамбов» (адрес: 392000, Тамбовская область, г. Тамбов, ул. Степана Разина, 6, ОГРН: 1146829007841, дата присвоения ОГРН: 22.10.2014, ИНН: 6829105020, КПП: 682901001) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Тамбовское УФАС России поступило обращение ООО «Спектр» о признаках злоупотребления доминирующим положением на рынке передачи электроэнергии со стороны АО «ОРЭС-Тамбов» действиями по ущемлению интересов общества в части необоснованного признания безучетным потребления обществом электроэнергии.

Заявитель указал, что между ним и АО «ТОСК» заключен договор энергоснабжения от 06.08.2010 № 2955, который в настоящее время является действующим.

В соответствии с разделом 4 договора энергоснабжения учёт отпущенной и потреблённой электрической энергии в точке поставки осуществляется в соответствии с показаниями расчетного прибора учета.

25.10.2018 АО «ОРЭС - Тамбов» в отношении ООО «Спектр» на объекте «Административное здание», расположенном по адресу: <...> проведена проверка в результате которой установлено, что при проверке выявлена погрешность системы учета - 46%. По результатам проверки составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии № 0155/18.

Согласно справке-расчету о неучтенном потреблении по акту №0155/18 от 25.10.2018, подготовленной сетевой организацией, объем безучетного потребления составляет 65 482 кВт.ч.

Заявитель полагает, что данный акт составлен в отсутствие правовых оснований, ущемляет его права и законные интересы.

Гарантирующий поставщик (АО «ТОСК») представил пояснения по делу (исх. от 30.11.2018 №006/2483/1, вх. 30.11.2020 № 7809н), в котором позицию заявителя поддержал. Считает действия сетевой организации незаконными.

АО «ОРЭС-Тамбов» представило пояснения от 03.12.2018 №03-05-2735 (вх. от 03.12.2018 № 7858п), в которых указало, что в ходе проверки выявлена погрешность прибора учета, которая существенно превышала допустимую. Указало, что потребитель от предложения незамедлительно провести экспертизу отказался, в связи с чем прибор учета был передан ему в упакованном и опломбированном виде для самостоятельного направления на экспертизу, считает свои действия законными и обоснованными.

В связи с наличием признаков нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции возбуждено настоящее дело.

На рассмотрении дела № А3-1/19 представители АО «ОРЭС-Тамбов» поддержали позицию общества, изложенную в письменных пояснениях исх. от 11.03.2019 б/н (вх. от 11.03.2019 № 1386), и представили ходатайство о приостановлении рассмотрения дела № А3-1/19 о нарушении антимонопольного законодательства

(исх. от 13.03.2019 № 03-05-0664).

В ходатайстве АО «ОРЭС-Тамбов» указало, что общество 13.03.2019 обратилось в Арбитражный суд Тамбовской области с исковыми требованиями к АО «ТОСК» об обязанности включить спорный объем выявленного безучетного потребления электрической энергии в отношении потребителя ООО «Спектр» в объем полезного отпуска и исключить указанный объем в размере 65 482 кВт.ч из объема потерь электрической энергии в октябре 2018 года.

Ходатайство было удовлетворено Комиссией Тамбовского УФАС России. Рассмотрение дела было приостановлено до рассмотрения арбитражным судом дела № А64-2045/2019.

Решением Арбитражного суда Тамбовской области от 20.09.2019 требования АО "ОРЭС-Тамбов" удовлетворены. Постановлениями Девятнадцатого арбитражного апелляционного суда и Арбитражного суда Центрального округа решение суда первой инстанции оставлено без изменения, судебный акт вступил в законную силу.

Определением от 13.10.2020 (исх. № 58-3-06/3356) настоящее дело возобновлено.

Комиссия Тамбовского УФАС России, рассмотрев материалы дела и заслушав представителей ООО «Спектр», АО «ОРЭС-Тамбов», АО «ТОСК», приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон 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.

Оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона 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.

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.

Определение доминирующего положения осуществляется в порядке, установленном Приказом ФАС России от 28.04.2010 N 220 (далее – Порядок №220).

Установлено, что географическими границами рынка с учетом совокупности трех критериев, предусмотренных п.4.7 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке (утв. Приказ ФАС России от 28.04.2010 N 220) следует признать границы расположения электрических сетей АО «ОРЭС-Тамбов» на территории города Тамбова.

Продуктовые границы рынка – услуги по передаче электрической энергии.

Установлено, что АО «ОРЭС-Тамбов» осуществляет деятельность по передаче электрической энергии по принадлежащим ему сетям, в том числе в пределах города Тамбова (товарный рынок находится в состоянии естественной монополии) и занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии в пределах географических границ своих сетей на территории города Тамбова с долей 100%.

В соответствии с п. 2 Основных положений N 442 безучетным является 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), обязанность 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 (бездействия), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности).

На основании п. 176 Основных положений N 442 результаты проверки приборов учета сетевая организация оформляет актом проверки расчетных приборов учета, который подписывается сетевой 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 передает гарантирующему поставщику (энергосбытовой, энергоснабжающей 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 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 соответствии с п. 192 Основных положений по факту выявленного безучетного 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 электрической энергии может быть выявлен, в том

числе, при проведении проверки состояния приборов учета, а также в ходе проведения осмотра прибора учета перед его демонтажем.

25.10.2018 сотрудниками сетевой организации в присутствии потребителя произведена проверка технического состояния прибора учета электрической энергии ЦЭ-6803В с заводским N 009130028024383, установленного на объекте потребителя ООО "Спектр" по адресу: <...>, о чем составлен акт от 25.10.2018 N 5241/18. Согласно результатам проверки данный прибор учета к коммерческим расчетам за потребляемую электрическую энергию в качестве расчетного не допущен по причине погрешности в работе прибора учета (0,46%), установленной прибором измерения электроэнергетических величин и показателей качества электроэнергии Энергомонитор-3.3Т1. Прибор учета ЦЭ-6803В с заводским N 00913002802438 снят, упакован в пакет и опломбирован пломбой N 00001957.

К акту проверки от 25.10.2018 N 5241/18 потребителем составлены возражения, согласно которым последний не согласен с расхождением показаний прибора учета, установленными энергомонитором, поскольку на данное устройство измерения величин и показателей качества электроэнергии не представлен сертификат.

На основании произведенной проверки сотрудниками сетевой организации составлен акт от 25.10.2018 N 0155/18 о неучтенном (безучетном) потреблении электрической энергии.

Согласно справке-расчету по акту от 25.10.2018 N 0155/18, объем безучетного потребления электрической энергии на объекте потребителя ООО "Спектр" составил 65482 кВт ч.

Сопроводительным письмом от 30.10.2018 N 03-05-2432 АО "ОРЭС" в адрес АО "ТОСК" направлен оригинал акта о безучетном потреблении от 25.10.2018 N 0155/18, составленный в отношении ООО "Спектр", а также справка-расчет.

Согласно п. 188 Основных положений N 442, объем электрической энергии (мощности), подлежащей покупке соответствующей сетевой организацией для целей компенсации потерь электрической энергии, уменьшается на выявленный и рассчитанный в соответствии с настоящим документом объем безучетного потребления электрической энергии, в том расчетном периоде, в котором были составлены акты о неучтенном потреблении электрической энергии, при этом объем услуг по передаче электрической энергии, оказанных сетевой организацией, к объектам электросетевого хозяйства которой присоединены энергопринимающие устройства, в отношении которых был выявлен факт безучетного потребления, увеличивается в том же расчетном периоде на выявленный и рассчитанный в соответствии с настоящим документом объем безучетного потребления электрической энергии.

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. В случае если объем безучетного потребления превышает объем электрической энергии (мощности), приобретаемой сетевой организацией в расчетном периоде для целей компенсации потерь, его

превышение учитывается в следующих расчетных периодах.

Гарантирующий поставщик отказался уменьшить объем электрической энергии (мощности), подлежащей покупке соответствующей сетевой организацией для целей компенсации потерь электрической энергии, на выявленный и рассчитанный объем безучетного потребления электрической энергии ООО "Спектр", оспаривая факт вмешательства потребителя в работу прибора учета.

Урегулирование разногласий, возникших между АО «ОРЭС-Тамбов» и АО «ТОСК» о возложении обязанности принятия объема полезного отпуска электрической энергии в размере 65 482 кВт.ч и исключить его из объема потерь АО «ОРЭС-Тамбов» в октябре 2018 года, было предметом исследования в рамках арбитражного дела № А64-2045/2019.

Арбитражным судом Тамбовской области по делу была назначена судебная экспертиза, по итогам проведения которой представлено заключение судебной экспертизы АНО "Строительная СудебноЭкспертная Лаборатория" от 02.09.2019 N 1369/50.

Из содержания представленного заключения следует, что экспертом установлен факт постороннего вмешательства в работу счетного механизма прибора учета, выявлены следы постороннего вмешательства в заводскую электронную печатную плату прибора учета в местах пайки контактов торцевой платы по фазе С, также выявлены следы проведения мероприятий по пайке контактов с характерными остатками флюса и неравномерностью нанесения припоя, по сравнению с другими местами пайки печатной платы в местах пайки светодиодов и штыревых разъемов ХР1, ХР2, в месте стыкования верхней крышки счетчика и корпуса счетчика имеются повреждения корпуса крышки, характерные при вскрытии корпуса. Достоверная фиксация количества потребленной электрической энергии прибором учета не производилась.

Согласно пункту 1.2.2 Правил технической эксплуатации электроустановок потребителей, утвержденных приказом Министерства энергетики Российской Федерации от 13.01.2003 N 6 (далее - Правила N 6), потребитель обязан обеспечивать содержание электроустановок в работоспособном состоянии и их эксплуатацию в соответствии с требованиями названных Правил и других нормативно-технических документов.

В силу пункта 2.11.17 Правил N 6, потребитель несет ответственность за сохранность расчетного счетчика, его пломб и за соответствие цепей учета электроэнергии установленным требованиям; нарушение пломбы на расчетном счетчике, если это не вызвано действием непреодолимой силы, лишает законной силы учет электрической энергии, осуществляемый данным расчетным счетчиком.

В рассматриваемом случае заключением судебной экспертизы от 02.09.2019 N 1369/50 подтверждены обстоятельства, отраженные в акте о безучетном потреблении от 25.10.2018 N 0155/18, а также факт постороннего вмешательства в работу счетного механизма и в заводскую электронную печатную плату прибора учета ЦЭ-6803В N 009130028024383, прибор учета не пригоден в качестве расчетного.

Из этого следует, что со стороны ООО «Спектр» имело место безучетное

потребление электроэнергии.

Таким образом, состав нарушения антимонопольного законодательства, а именно: злоупотребление АО «ОРЭС-Тамбов» доминирующим положением в виде ущемления интересов ООО «Спектр» при проведении проверки системы состояния учета - отсутствует.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела в связи с отсутствием в рассматриваемых Комиссией действиях АО «ОРЭС-Тамбов» нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Днем принятия решения считается дата его изготовления в полном объеме.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Тамбовской области, находящийся по адресу: 392000 г. Тамбов, ул. Пензенская, 67/12.

Председатель комиссии Е.А. Гречишникова

Члены комиссии

С.В. Мазаева

К.И. Мурзин

Е.Л. Моисеева

Т.В. Заботнова

Исп. Моисеева Е.Л.,

8 (4752) 72-93-54