Р Е Ш Е Н И Е

по делу № 068/01/10-506/2019 о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена "5" декабря 2019 г.

В полном объеме решение изготовлено "12" декабря 2019 г.

г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела № 068/01/10-506/2019 о нарушении антимонопольного законодательства (далее также – Комиссия) в составе:

председатель – врио руководителя Колодина Н.Н.,

члены:

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

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

ведущий специалист-эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мясникова А.Н.,

в присутствии на заседании

<…>

рассмотрев дело № 068/01/10-506/2019 по признакам нарушения АО «ОРЭС-Тамбов» (ОГРН 1146829007841, ИНН 6829105020, КПП 682901001, адрес: 392000, Россия, г. Тамбов, ул. Степана Разина, д. 6) 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 АО «Тамбовская областная сбытовая компания» (далее - АО «ТОСК», Гарантирующий поставщик, Заявитель) о признаках злоупотребления доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии со стороны АО «ОРЭС-Тамбов» (далее – Сетевая организация) действиями по ущемлению интересов общества в части передачи гарантирующему поставщику недостоверных показаний приборов учета электрической энергии потребителей, завышения объемов электроэнергии, потребленной потребителями.

По результатам рассмотрения заявления возбуждено настоящее дело.

АО «ТОСК» в ходе рассмотрения дела поддержало свою позицию о незаконности действий сетевой организации.

Заявитель сообщил, что между АО «ТОСК» и АО «ОРЭС-Тамбов» заключен и действует договор купли-продажи электрической энергии для компенсации потерь от 01.12.2016 № 117-2016/12-101.

Предметом Договора выступает покупка АО «ОРЭС-Тамбов» электрической энергии для компенсации потерь. Объем потерь определяется как разность между суммарным объемом электрической энергии, поставленным АО «ТОСК» в точки поставки в сеть Сетевой организации, и суммарным объемом электрической энергии, отпущенным в точках отпуска электрической энергии потребителям по договорам энергоснабжения из сети Сетевой организации.

При формировании балансов электрической энергии регулярно часть объёмов электрической энергии, подлежащих оплате в составе потерь электрической энергии со стороны Сетевой организации, указывается Сетевой организацией в качестве объёмов, потребленных потребителями, что влечёт формирование разногласий.

Помимо прочих разногласий существуют и те, которые ведут к прямому ущемлению прав потребителей, добросовестно передающих показания и не имеющих задолженности за потреблённую электрическую энергию. Это физические лица, которые обнаружили, что сетевая организация АО «ОРЭС-Тамбов» завысила их фактические показания приборов учёта. Указанные потребители, обнаружив завышение, в ноябре и декабре 2018 года обратились в АО «ТОСК» для проведения перерасчета и обследования прибора учета. Далее, совместно с сотрудниками Сетевой организации, приборы учёта обратившихся потребителей (<…>) были обследованы. Результаты заактированы (акт № 0452/19 от 12.02.2019, акт № 0450/19 от 12.02.2019, акт № 0545 от 11.02.2019, акт № 0546/19 от 11.02.2019, акт № 0600/19 от 13.02.2019, акт № 0592/19 от 13.02.2019, акт № 0597/19 от 14.02.2019, акт № 0595/19 от 14.02.2019, акт № 0596/19 от 14.02.2019. Обследованием было установлено, что заявления потребителей были обоснованные, и их фактические показания были действительно завышены сетевой организацией

АО «ОРЭС-Тамбов».

Несмотря на выявленные факты завышения объемов потребленной электрической энергии у потребителей, при формировании реестра транспортировки электрической энергии за февраль 2019 года сетевой организацией не были учтены результаты совместного обследования.

На основании изложенного гарантирующий поставщик обратился в сетевую организацию с предложением в срок до 01.04.2019 скорректировать в сторону уменьшения объемы электрической энергии по указанным потребителям до фактических значений, установленных в ходе проведенных проверок. Тем не менее, в реестре транспортировки электрической энергии за март 2019 года показания приборов учета по указанным потребителям оказались вновь завышены и не скорректированы.

Аналогичная ситуация повторилась и в июне 2019 года. В мае и июне 2019 года в адрес АО «ТОСК» поступали обращения потребителей (<…>) о проверке приборов учета электрической энергии. На основании указанных обращений АО «ТОСК» совместно с сетевой организацией произвело проверки приборов учета, в ходе которых было установлено значительное превышение фактических показаний над представленными со стороны сетевой организации за май 2019 года.

Процесс поставки электрической энергии конечным потребителя (в том числе и физическим лицам) включает в себя необходимость приобретения электрической энергии на оптовом/розничном рынке, заключение с сетевой организацией, наделённой функцией «котлодержателя», договора оказания услуг по передаче электрической энергии и оплату оказанных в его рамках услуг. Статусом «котлодержателя» на территории Тамбовской области наделена сетевая организация ПАО «МРСК Центра» в лице филиала «Тамбовэнерго». При этом заявитель отмечает то обстоятельство, что указанная сетевая организация не обладает электросетевым комплексом, способным обеспечить доставку электроэнергии до каждого потребителя региона, в связи с чем, она заключает аналогичные договоры оказания услуг с субисполнителями – территориальными сетевыми организациями, одной из которых является АО «ОРЭС-Тамбов». По итогам истекшего календарного месяца сетевая организация формирует баланс электрической энергии в разрезе каждого потребителя, в котором указываются объёмы электропотребления конкретного потребителя и сводный объём электрической энергии, который такая сетевая организация «доставила» до каждого потребителя. Такой баланс служит основой для формирования объёма оказанных услуг, так как каждый «оттранспортированный» киловатт/час электроэнергии умножается на соответствующий тариф на услугу по передаче электрической энергии (утверждённый Управлением по регулированию тарифов Тамбовской области) и подлежит оплате в адрес «котлодержателя» со стороны АО «ТОСК». Баланс формирует та сетевая организация, которая оказала услугу по транспортировке электрической

энергии, но расчёты на основании указанных в нём значений гарантирующий поставщик осуществляет с «котлодержателем». Таким образом, искусственное и необоснованное завышение показаний приборов учёта потребителей со стороны сетевой организации АО «ОРЭС-Тамбов» приводит к прямому нарушению экономических интересов АО "ТОСК", так как из-за действий такого рода оно вынуждено оплачивать больший объём услуг (на величину искусственно завышенных), а фактически услуги по транспортировке завышенных объёмов будут оказаны намного позднее либо не будут оказаны вовсе вследствие прекращения электропотребления некоторых потребителей. Общая сумма указанной переплаты составляет 53 357,16 руб. по февраль 2019 года.

Ответчик по делу в своей позиции по делу против доводов заявителя возражал, считает, что собственник энергопринимающих устройств обеспечивает снятие показаний такого прибора учета и предоставление его показаний другой стороне договора. АО «ОРЭС-Тамбов» не является стороной договоров энергоснабжения. Публичные оферты договоров энергоснабжения в части закрепления обязанностей за лицами, не являющимися стороной такого договора, ничтожны. АО «ТОСК» помимо собственного неверного толкования положений действующего законодательства в области энергоснабжения ввело в заблуждение неограниченное число лиц - добросовестных потребителей, включив в публичную оферту договора энергоснабжения ничтожные условия. Спор возник ввиду заблуждения АО «ТОСК» относительно своих полномочий, прав и обязанностей по отношению к потребителям электрической энергии в части организации ежемесячного получения и передачи показаний приборов учета. Неисполнение последним на протяжении нескольких лет своих обязанностей по определению объемов явилось основанием для применения сетевой организацией положений пункта 166 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 (далее - Основные положения).

АО «ТОСК» ошибочно трактует право сетевой организации по осуществлению плановых контрольных мероприятий как обязанность по организации ежемесячного списания показаний и передаче таких показаний гарантирующему поставщику для определения объемов потребляемых ресурсов. В данном случае гарантирующим поставщиком происходит подмена понятий и ролей.

Материалами дела не подтверждены ни периоды оспариваемых начислений, ни факт оплаты услуг по передаче по данным контрагентам в большем объеме.

Споры из правоотношений, сложившихся в ходе исполнения договора купли-продажи электрической энергии в целях компенсации потерь в части расчетов между двумя хозяйствующими субъектами, не регулируются

законодательством о защите конкуренции, поскольку не входят в сферу деятельности естественных монополий.

В пункте 61 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 (далее – Правила № 354), определено, что если в ходе проводимой исполнителем проверки достоверности предоставленных потребителем сведений о показаниях индивидуальных, общих (квартирных), комнатных приборов учета и (или) проверки их состояния исполнителем будет установлено, что прибор учета находится в исправном состоянии, в том числе пломбы на нем не повреждены, но имеются расхождения между показаниями проверяемого прибора учета, распределителей и объемом коммунального ресурса, который был предъявлен потребителем исполнителю и использован исполнителем при расчете размера платы за коммунальную услугу за предшествующий проверке расчетный период, то излишне уплаченные потребителем суммы подлежат зачету при оплате будущих расчетных периодов.

Указанным выше принципом руководствуется сетевая организация во взаимоотношениях с Гарантирующим поставщиком, учитывая установленные объемы в будущих расчетных периодах.

Таким образом, злоупотребление какими-либо правами со стороны сетевой организации не происходит.

ПАО «МРСК Центра» сообщило, что 10.04.2009 между ОАО «Тамбовская областная сбытовая компания» (АО «ТОСК») и ОАО «МРСК Центра» (ПАО «МРСК Центра») заключен договор №6800/00169/09 оказания услуг по передаче электрической энергии, пунктом 2.1. которого определено, что ПАО «МРСК Центра» обязуется оказывать Потребителям, в интересах которых АО «ТОСК» заключил Договор, услуги по передаче электрической энергии, посредством осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу электроэнергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих ПАО «МРСК Центра» на праве собственности или ином установленном федеральным законом основании, а также через технические устройства электрических сетей ТСО, заключивших с ПАО «МРСК Центра» договоры об оказании услуг по передаче электрической энергии, а АО «ТОСК» обязуется оплачивать оказанные услуги ПАО «МРСК Центра» в порядке, установленном Договором.

ПАО «МРСК Центра» в лице филиала ПАО «МРСК Центра» - «Тамбовэнерго» и АО «ТОСК» подписаны акты №68/6800/00169/09/022019 от 28.02.2019 и 68/6800/00169/09/062019 от 30.06.2019 об оказании услуг по передаче электрической энергии за расчетный период февраль 2019г. и июнь 2019г., соответственно.

ПАО «МРСК Центра» оказало услуги АО «ТОСК» в соответствии с договором оказания услуг по передаче электрической энергии в феврале 2019г. согласно акту №68/6800/00169/09/022019 в суммарном объеме по всем тарифным группам в размере 93224,701 МВтч и в июне 2019г. согласно акту №68/6800/00169/09/062 в суммарном объеме по всем тарифным группам в размере 76348,95 МВтч. Баланс по данным актам имеет разбивку по тарифным группам потребителей и расчетному уровню напряжения, но не по конкретным потребителям.

На рассмотрении дела представители АО «ТОСК» сообщали, что гарантирующий поставщик не согласен с действиями сетевой организацией, считает, что уклонение АО «ОРЭС-Тамбов» от корректировки объемов оказания услуг по передаче электроэнергии ущемляет права и законные интересы заявителя и нарушает ч.1 ст.10 Закона о защите конкуренции.

Комиссия Тамбовского УФАС России, рассмотрев материалы дела, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, приходит к следующим выводам.

Частью 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.

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.

Предметом договора от 01.12.2016 № 117-2016/12-101 является покупка АО «ОРЭС-Тамбов» электрической энергии для компенсации потерь. Объем потерь определяется как разность между суммарным объемом электрической энергии, поставленным АО «ТОСК» в точки поставки в сеть сетевой организации и суммарным объемом электрической энергии, отпущенным в точках отпуска электрической энергии потребителям по договорам энергоснабжения из сети сетевой организации.

Данный тип договора является специальным, заключается гарантирующим поставщиком только с сетевыми организациями, оказывающими услуги по

передаче электроэнергии до точек поставки потребителей электроэнергии.

Заключение договора купли-продажи электроэнергии для компенсации потерь является обязательным для сетевой организации (п.п.50-52 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 N 861 (далее – Правила № 861), а конечные потребители обязаны оплачивать в составе тарифа за услуги по передаче электрической энергии нормативные потери, возникающие при передаче электрической энергии по сети сетевой организацией, с которой соответствующими лицами заключен договор.

Таким образом, компенсационные выплаты сетевой организацией за потери электроэнергии непосредственно связаны с передачей электроэнергии, в т.ч. данные расходы входят в состав соответствующего тарифа.

Антимонопольным органом в порядке, утвержденном приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок № 220), осуществлен анализ состояния конкурентной среды на указанном товарном рынке.

С учетом естественно монопольного характера рынка передачи электрической энергии, результаты его изучения вне зависимости от выбранного временного интервала не будут иметь никаких отличий.

В соответствии с пунктом 2.1 Порядка временным интервалом исследования рынка оказания услуг по передаче электрической энергии определен 2018 год.

В соответствии с пунктом 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 N 861, «сетевые организации» - организации, владеющие на праве собственности или на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такие организации оказывают услуги по передаче электрической энергии и осуществляют в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, а также осуществляющие право заключения договоров об оказании услуг по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих другим собственникам и иным законным владельцам и входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть

Электрическая энергия и ее передача по своим функциональным назначениям не могут быть сравнимы с другими товарами, таким образом, взаимозаменяемые товары на рассматриваемом рынке отсутствуют.

В соответствии с подпунктом "б" пункта 1.3 Порядка определение

продуктовых границ товарного рынка производится согласно сферам деятельности субъектов естественных монополий, указанных в пункте 1 статьи 4 Федерального закона от 17 августа 1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

Следовательно, в данном случае продуктовыми границами рынка являются «услуги по передаче электрической энергии».

В соответствии с пунктом 4.7 Порядка в сфере услуг субъектов естественных монополий географические границы товарных рынков определяются с учетом особенностей, предусмотренных законодательством Российской Федерации, предоставления этих услуг на соответствующих товарных рынках, в том числе на основании одного или нескольких критериев:

- административно-территориального критерия (территория Российской Федерации, территория федерального округа Российской Федерации, территория экономических районов Российской Федерации, территория субъекта Российской Федерации, территория (района, города, пгт, иное) субъекта Российской Федерации);

- организационного критерия (территория деятельности хозяйствующего субъекта, территория деятельности филиала хозяйствующего субъекта);

- технологического критерия (наличие и расположение технологической инфраструктуры (сетей), включая доступ к инфраструктуре и ее использованию (подключение к сетям).

Таким образом, спорные правоотношения сложились на товарном рынке передачи электроэнергии.

Для рассматриваемого рынка в силу нормативных требований законодательства возможно оказание услуг по передаче электроэнергии сетевыми организациями только в пределах расположения сетей, находящихся в пользовании сетевой организации на законном основании.

АО «ОРЭС-Тамбов» действует на территории Тамбовской области (г.Тамбов).

Согласно статье 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике):

Единая энергетическая система России - электроэнергетическая система, которая расположена в пределах территории Российской Федерации и централизованное оперативно-диспетчерское управление которой осуществляется системным оператором Единой энергетической системы России;

электроэнергетическая система - совокупность объектов электроэнергетики и энергопринимающих установок потребителей электрической энергии, связанных общим режимом работы в едином

технологическом процессе производства, передачи и потребления электрической энергии в условиях централизованного оперативно-диспетчерского управления в электроэнергетике;

услуги по передаче электрической энергии - комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, которые обеспечивают передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с обязательными требованиями, и совершение которых может осуществляться с учетом особенностей, установленных пунктом 11 статьи 8 настоящего Федерального закона.

Все объекты АО «ОРЭС-Тамбов» входят в единую электроэнергетическую систему.

Передача электроэнергии осуществляется не в конкретном месте, а по всей совокупности сетей от генерации до потребителя.

С учетом этого, географические границы рынка оказания услуг по передаче электрической энергии определены как границы расположения электрических сетей АО «ОРЭС-Тамбов» в пределах Тамбовской области.

Частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ «О естественных монополиях» установлено, что к естественно-монопольным сферам деятельности относится, в том числе, деятельность по передаче электрической энергии.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Таким образом, АО «ОРЭС-Тамбов» осуществляет деятельность по передаче электрической энергии по принадлежащим ему сетям, в том числе в пределах Тамбовской области (товарный рынок находится в состоянии естественной монополии) и занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии в границах своих сетей с долей 100%.

Комиссия Тамбовского УФАС России полагает, что в своих взаимоотношениях с АО «ТОСК» сетевая организация злоупотребила доминирующим положением, что выразилось в следующем.

Установлено, что в декабре 2018 года, в январе 2019 года, в мае 2019 года и в июне 2019 года в адрес АО «ТОСК» обратились потребители с заявлениями о проведении перерасчета показаний прибора учета электроэнергии в связи с завышением фактических показаний прибора учета.

Например, потребитель Незнанова А.И. обратилась 18.12.2018 в АО «ТОСК» с

заявлением о проведении перерасчета показаний прибора учета до фактических, в связи с тем, что в квитанции за ноябрь 2018 года указаны завышенные начисления.

В феврале 2019 года АО «ТОСК» совместно с сотрудниками сетевой организации - АО «ОРЭС-Тамбов» обследовало приборы учета обратившихся потребителей, и по результатам обследования были составлены следующие акты проверки технического состояния приборов учета электрической энергии от 12.02.2019 № 0452/19, от 12.02.2019 № 0450/19, от 11.02.2019 № 0545/19, от 11.02.2019 № 0546/19, от 13.02.2019 № 0600/19, от 13.02.2019 № 0592/19, от 14.02.2019 № 0597/19, от 14.02.2019 № 0595/19, от 14.02.2019 № 0596/19, в которых были зафиксированы показания прибора учета при проверке.

Например, согласно акту проверки технического состояния приборов учета электрической энергии № 0452/19 от 12.02.2019, составленного совместно АО «ТОСК», АО «ОРЭС-Тамбов» и потребителем <…>, показания прибора учета при проверке установлены 1863 кВт/ч.

Тем не менее, АО «ОРЭС-Тамбов» при определении объемов полезного отпуска электрической энергии за февраль 2019 года (то есть уже располагающего информацией о реальных объемах потребления) не учтены фактические показания приборов учета, которые были зафиксированы в указанных актах в ходе совместных с АО «ТОСК» проверок приборов учета.

Согласно реестру транспортировки электрической энергии от 27.02.2019 за февраль 2019 года по потребителю <…> АО «ОРЭС-Тамбов» переданы показания прибора учета – 3705 кВт/ч.

АО «ТОСК» письмом (исх. от 28.03.2019 № 006/562/1) обратилось в АО «ОРЭС-Тамбов» (полученное сетевой организацией 28.03.2019), с предложением в срок до 01.04.2019 скорректировать в сторону уменьшения объемы электрической энергии по спорным потребителям до фактических значений, установленных в ходе проведения проверок.

Однако, при формировании объема полезного отпуска в марте 2019 года АО «ОРЭС-Тамбов» также не были учтены фактические показания приборов учета и по спорным потребителям были вновь переданы те же показания.

Согласно реестру транспортировки электрической энергии от 28.03.2019 за март 2019 год по потребителю <…> АО «ОРЭС-Тамбов» переданы показания прибора учета – 3816 кВт/ч.

Также в июне 2019 года АО «ТОСК» и АО «ОРЭС-Тамбов» обследованы приборы учета еще нескольких обратившихся потребителей, и по результатам составлены акты от 03.06.2019 № 1707/19, от 18.06.2019 № 1777/19, от 14.06.2019 № 46, от 21.06.2019 № 52, в которых были зафиксированы показания прибора учета при проверке, отличающиеся от предъявленных к

учету в полезном отпуске ответчиком по делу.

АО «ОРЭС-Тамбов» при определении объемов полезного отпуска электрической энергии за июнь 2019 года также не учтены фактические показания приборов учета, которые были зафиксированы в указанных актах в ходе проверок приборов учета.

АО «ТОСК» в адрес сетевой организации было направлено письмо исх. от 28.06.2019 № 120/2186 (полученное сетевой организацией 28.06.2019) о перерасчете объемов полезного отпуска до фактических показаний.

Однако при формировании объема за июнь 2019 года АО «ОРЭС-Тамбов» вновь не учло фактические показания расчетных приборов учета, зафиксированные в ходе проверок, и требования АО «ТОСК» о перерасчете.

Согласно пункту 169 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442, проверка правильности снятия показания расчетных приборов учета (далее - контрольное снятие показаний) осуществляется не чаще 1 раза в месяц сетевой организацией, к объектам электросетевого хозяйства которой непосредственно или опосредованно присоединены энергопринимающие устройства потребителей (объекты по производству электрической энергии (мощности) производителей электрической энергии (мощности) на розничных рынках), в отношении которых установлены указанные расчетные приборы учета, если иное не установлено в договоре оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенном такой сетевой организацией с другой сетевой организацией.

Для проведения контрольного снятия показаний сетевая организация вправе привлекать третьих лиц, в этом случае ответственность за действия таких третьих лиц, в том числе перед гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией), несет сетевая организация.

Пунктом 171 Основных положений предусмотрено, что результаты контрольного снятия показаний сетевая организация оформляет актом контрольного снятия показаний, который подписывается сетевой организацией, гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) и потребителем (производителем электрической энергии (мощности) на розничном рынке) - в случае их присутствия. При отказе потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) от подписания акта в нем указывается причина такого отказа. Акт составляется в количестве экземпляров по числу лиц, участвовавших в проведении контрольного снятия показаний.

Показания расчетных приборов учета, полученные в ходе контрольного снятия показаний, могут быть использованы для определения объема

потребления (производства) электрической энергии (мощности) потребителем (производителем электрической энергии (мощности) на розничном рынке) и для расчета стоимости электрической энергии, услуг по передаче электрической энергии за тот расчетный период, в котором такое контрольное снятие показаний проводилось. При несогласии потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке), который не участвовал в контрольном снятии показаний, с показаниями расчетного прибора учета, указанными в акте контрольного снятия, такой потребитель вправе обратиться к гарантирующему поставщику (энергосбытовой, энергоснабжающей организации) и (или) сетевой организации с требованием о проведении повторного контрольного снятия показаний в его присутствии и (или) присутствии гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации).

Таким образом, действующим законодательством на сетевую организацию возложены функции по контрольному снятию показаний потребителей, которые впоследствии используются гарантирующим поставщиком при определении объема и расчета стоимости потребленной электрической энергии.

10.04.2009 между АО «ТОСК» и филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Тамбовэнерго» заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии № 6800/00169/09 (далее – договор № 6800/00169/09).

Согласно разделу 1 договора № 6800/00169/09 территориальные сетевые организации (ТСО) – коммерческие организации, оказывающие услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети, заключившие с Исполнителем (ПАО «МРСК Центра») договоры оказания услуг на передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих указанным организациям, осуществляющие деятельность по передаче электрической энергии на территории Тамбовской области, для которых установлен индивидуальный тариф на услуги по передаче электрической энергии, оплата которых включена в расходы Исполнителя при установлении котлового (единого) тарифа.

Пунктом 3.3.4 договора № 6800/00169/09 предусмотрено, что Исполнитель обязан по окончании каждого расчетного периода в соответствии с положениями Правил розничных рынков определять в порядке, определенном сторонами в приложении № 5 к настоящему договору, объемы поставленной потребителям электроэнергии и направлять АО «ТОСК» соответствующие сведения.

Ежемесячно, в порядке, определенном сторонами в приложении № 5 к настоящему договору, исполнитель определяет объемы переданной по договору (поставленной потребителя АО «ТОСК») электроэнергии (пункт 4.2

договора № 6800/00169/09).

18.11.2014 между филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Тамбовэнерго» и ОАО «ТКС «Электрические сети» (в настоящее время АО «ОРЭС-Тамбов») заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии № 117-2014/11-030/6800/10971/14 (далее – договор № 117-2014/11-030/6800/10971/14).

Согласно пункту 3.4.9 договора № 117-2014/11-030/6800/10971/14 АО «ОРЭС-Тамбов» обязано по окончании каждого расчетного периода и в случаях, предусмотренных действующим законодательством РФ, определять в порядке и сроки, определенные сторонами в приложении № 7 к настоящему договору, объемы переданной потребителям электрической энергии (мощности), объемы потерь электрической энергии в своих сетях и направлять гарантирующему поставщику соответствующие сведения.

Так как процесс поставки электрической энергии конечным потребителям включает в себя необходимость приобретения электрической энергии на оптовом/розничном рынке, заключение с сетевой организацией, наделенной функцией «котлодержателя», договора на оказание услуг по передаче электрической энергии и оплату оказанных в его рамках услуг является обязательным.

Статусом «котлодержателя» на территории Тамбовской области наделена сетевая организация ПАО «МРСК Центра» в лице филиала «Тамбовэнерго». Указанная сетевая организация не обладает электросетевым комплексом, способным обеспечить доставку электроэнергии до каждого потребителя региона, в связи с чем, она заключает аналогичные договоры оказания услуг с субисполнителями – территориальными сетевыми организациями, одной из которых является АО «ОРЭС-Тамбов».

По итогам истекшего календарного месяца сетевая организация формирует баланс электрической энергии в разрезе каждого потребителя, в котором указываются объемы электропотребления конкретного потребителя и сводный объем электрической энергии, который такая сетевая организация «доставила» до каждого потребителя. Такой баланс служит основой для формирования объема оказанных услуг, так как каждый «оттранспортированный» киловатт/час электроэнергии умножается на соответствующий тариф на услугу по передаче электрической энергии и подлежит оплате «котлодержателю» со стороны гарантирующего поставщика.

Баланс формирует та сетевая организация, которая оказала услугу по транспортировке электрической энергии, но расчет на основании указанных в нем значений гарантирующий поставщик осуществляет с «котлодержателем».

Таким образом, необоснованное завышение показаний приборов учета потребителей со стороны сетевой организации АО «ОРЭС-Тамбов»

ущемляет экономические интересы АО «ТОСК» тем, что в результате передачи завышенных показаний приборов учета электрической энергии по потребителям, необоснованно увеличивается общий объем полезного отпуска АО «ТОСК», и гарантирующий поставщик вынужденно оплатил больший объем услуг, чем фактически оказано, при этом, действия сетевой организации по отказу от корректировки завышенных объемов приводят к тому, что гарантирующий поставщик не может возместить необоснованные траты, которые произошли вследствие представления сетевой организацией завышенных объемов оказания услуг по передаче электроэнергии.

Ссылки сетевой организации на соответствие своих действий (по аналогии) требованиям Правил № 354 не могут быть приняты во внимание.

В соответствии с пунктом 1 статьи 541 ГК РФ энергоснабжающая организация обязана подавать абоненту энергию через присоединенную сеть в количестве, предусмотренном договором энергоснабжения, и с соблюдением режима подачи, согласованного сторонами. Количество поданной абоненту и использованной им энергии определяется в соответствии с данными учета о ее фактическом потреблении.

При этом, в соответствии с пунктом 1 статьи 544 ГК РФ оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Пункт 61 Правил № 354 предусматривает, что излишне уплаченные потребителем суммы подлежат зачету при оплате будущих расчетных периодов.

Однако, спорные правоотношения не регулируются указанным постановлением. Аналогичных положений, применимых к договору купли-продажи электроэнергии, для компенсации потерь не существует, следовательно, подлежит применению общая норма, установленная п.1 ст.544 ГК РФ.

Не обоснован и довод ответчика о недоказанности фактического ущемления прав и законных интересов гарантирующего поставщика.

Как следует из представленных гарантирующим поставщиком сведений, услуги по передаче излишне выставленного объема, выявленного в результате проведенных в феврале 2019 года проверок, были оплачены АО «ТОСК» ранее, в предшествующие периоды.

Изложенное подтверждается представленными в дело картами расшифровки состояния взаиморасчетов с конечными потребителями от 14.10.2019.

Комиссией установлено и не отрицается заявителем по делу, что в

настоящее время спорные объемы (12 875 кВт/ч) оказания услуг скорректированы ответчиком, разногласия по ним урегулированы.

Доводы ответчика по делу, что данный спор является гражданско-правовым и не относится к компетенции антимонопольного органа, отклоняются Комиссией.

Как разъяснено в п.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 N 30 согласно части 1 статьи 2 Федерального закона "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции, Закон) антимонопольное законодательство основывается на Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации (далее - ГК РФ).

К нормам ГК РФ, на которых основано антимонопольное законодательство, относятся, в частности, статья 1 ГК РФ, которой установлен запрет на ограничение гражданских прав и свободы перемещения товаров, кроме случаев, когда такое ограничение вводится федеральным законом (при этом к числу законов, вводящих соответствующие ограничения, относится и Закон о защите конкуренции), и статья 10 ГК РФ, запрещающая использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Закон о защите конкуренции формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота. Так, для лиц, занимающих доминирующее положение на рынке, введены ограничения, предусмотренные статьей 10 Закона.

Учитывая это, требования антимонопольного законодательства применяются к гражданско-правовым отношениям.

АО «ОРЭС-Тамбов» занимает доминирующее положение на рынке и обладает рыночной властью, а также специальными механизмами воздействия на потребителя, т.е. имеет возможность навязывать другой стороне договора свои условия ведения деятельности.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что уклонение сетевой организации от корректировки объемов оказания услуг по передаче электроэнергии в период с февраля по ноябрь 2019 года ущемляет права и законные интересы заявителя и нарушает ч.1 ст.10 Закона о защите конкуренции.

По результатам рассмотрения дела Комиссией было принято заключение об обстоятельствах дела от 15.11.2019 (исх. от 22.11.2019 № 58-3-06/4689).

На заключение ответчиком представлено письменное возражение (исх. от 02.12.2019 б/н).

В данном возражении ответчик, по сути, повторяет свою позицию по делу.

Данные доводы исследованы выше Комиссией и не опровергают верность выше установленных обстоятельств.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что действия АО «ОРЭС-Тамбов» нарушают запрет, установленный ч.1 ст.10 Закона о защите конкуренции.

Представители АО «ТОСК» просили выдать АО «ОРЭС-Тамбов» предписание, обязав общество принять корректировку объемов потерь электрической энергии, возникших из-за передачи недостоверных показаний приборов учета потребленной электрической энергии за период с декабря 2018 года по октябрь 2019 года, а также учитывать в последующих периодах при формировании с АО «ТОСК» полезного отпуска электрической энергии результаты проверок приборов учета потребителей, а также акты снятия показаний, которые подтверждают факт начисления большего объема электрической энергии, чем фактически потреблено и зафиксировано приборами учета.

Комиссия Тамбовского УФАС России не согласна с данным предложением АО «ТОСК» в силу следующего.

При рассмотрении данного дела Комиссией исследовались конкретные обстоятельства за период с февраля по ноябрь 2019 года и спорные объемы (12 875 кВт/ч) оказания услуг, которые в настоящее время скорректированы (письмо АО «ОРЭС-Тамбов» от 13.11.2019 №03-05-2713, вх. от 13.11.219 №7803).

С учетом изложенного, у Комиссии отсутствуют основания для выдачи предписания АО «ОРЭС-Тамбов», поскольку нарушение антимонопольного законодательства по исследованным обстоятельствам со стороны АО «ОРЭС-Тамбов» прекращено.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать АО «ОРЭС-Тамбов» (ОГРН 1146829007841, ИНН 6829105020, КПП 682901001, адрес: 392000, Россия, г. Тамбов, ул. Степана Разина, д. 6) нарушившим часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции путем злоупотребления доминирующим положением на рынке передачи электроэнергии в границах сетей общества, расположенных на территории Тамбовской области (г.Тамбов), действиями по уклонению от корректировки

объемов оказания услуг по передаче электроэнергии, выставленных АО "ТОСК".

2. Основания для прекращения дела отсутствуют.

3. Основания для выдачи предписания отсутствуют в связи с прекращением АО "ОРЭС-Тамбов" вмененного нарушения.