

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) 20.08.2020 года (вх. № 4387) поступило заявление Муниципального унитарного предприятия «...», ИНН «...», ОГРН «...» (далее – Заявитель, МУП «...», Предприятие), на действия Акционерного общества «Тываэнерго», ИНН 1701029232, ОГРН 1021700509566, юридический адрес: 667001, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Рабочая, д. 4 (далее – АО «Тываэнерго», Общество, сетевая организация), выразившиеся в нарушении порядка составления акта о неучтенном (бездоговорном) потреблении электроэнергии № ... от 23.06.2020 года и неправомерном предъявления бездоговорного потребления электроэнергии.

Из содержания заявления следует, что 23.06.2020 года сотрудниками АО «Тываэнерго» в отношении МУП «...» был составлен акт о неучтенном (бездоговорном) потреблении электроэнергии № ... на объекте «Административное здание», находящегося по адресу: г. Кызыл, ул. ..., д. Указанный акт был получен заказным письмом от 04.08.2020 года. При этом, по мнению Заявителя акт составлен с нарушениями, так как АО «Тываэнерго» не уведомило Предприятие о дате и времени контрольного мероприятия, осуществило проверку и составило акт в отсутствие уполномоченного представителя потребителя электроэнергии.

Согласно представленной АО «Тываэнерго» (вх. № 4632 от 31.08.2020 года), АО «Тываэнергосбыт» (вх. № 4574 от 27.08.2020 года) и МУП «...» (вх. № 4495 от 25.08.2020 года) дополнительной информации, установлены следующие обстоятельства:

2.01.2020 года между АО «Тываэнерго» и МУП «...» составлен акт об осуществлении технологического присоединения объектов электроэнергетики (энергопринимающие устройства) Заявителя, находящихся по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. ..., д.

20.02.2020 года между АО «Тываэнергосбыт» и МУП «...» заключен договор энергоснабжения № 6018 по точке поставки «...», находящегося по адресу: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. ..., д.

28.05.2020 года (№ 5062) АО «Тываэнергосбыт» в связи с образовавшейся задолженностью в сумме 106 977, 56 рублей, а также по оплате предварительных платежей со сроком до 10.05.2020 года в размере 7 153,16 руб., и сроком до 25.05.2020 года в размере 33 258,19 рублей составило уведомление о необходимости

погашения задолженности и с предупреждением о возможном ограничении электрической энергии в течении 10 дней с момента уведомления в случае непогашения задолженности. Указанное уведомление, направлено в адрес МУП «...» по электронной почте по адресу: «...».

01.06.2020 года АО «Тываэнергосбыт» составлен реестр заявок на ограничение режима потребления электроэнергии на 10.06.2020 года, где в том числе указан потребитель МУП «...» по объекту «...», находящегося по адресу: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. ..., Д.

01.06.2020 года (№ 0740) АО «Тываэнергосбыт» в адрес АО «Тываэнерго» направлено уведомление о необходимости введения ограничения режима потребления электроэнергии в отношении потребителя МУП «...» по адресу расположения точки поставки: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. ..., Д.

11.06.2020 года АО «Тываэнерго» составлен акт о введении ограничении режима потребления электрической энергии, согласно которому 11.06.2020 года с 9.00 подача электроэнергии ограничена по адресу г. Кызыл, ул. ..., Д.

23.06.2020 года сотрудниками АО «Тываэнерго» составлен Акт о неучтенном (бездоговорном) потреблении электроэнергии юридическим лицом № ..., в котором указано:

- «самовольное подключение к электрохозяйствам сетевой организации энергопринимающих устройств во время полного ограничения режима потребления электрической энергии»;
- Осуществлялось видео фиксация (чем производилась не указано);
- На момент проведения проверки потребитель отсутствовал;
- Полное введение ограничение введено 23.06.2020 года в 15 часов 05 минут;
- при составлении акта присутствовали незаинтересованные лица.

03.08.2020 года АО «Тываэнерго» направило в адрес МУП «...» письмо об оплате задолженности, где сетевая организация указывает, что в отношении Предприятия составлен акт о бездоговорном потреблении электрической энергии и по состоянию на 03.07.2020 года не оплачена задолженность в объеме бездоговорного

потребления. К указанному письму приложена копия акта о бездоговорном потреблении.

04.08.2020 года согласно письменным пояснениям МУП «...» заказным письмом получен акт № ... от 23.06.2020 года.

11.08.2020 года (№ 0084) АО «Тываэнергосбыт» в адрес АО «Тываэнерго» направлено уведомление о возобновлении предоставления коммунальной услуги электроснабжения не позднее 12.08.2020 года.

12.08.2020 года АО «Тываэнерго» составлен Акт о возобновлении электроснабжения, согласно которому подача электроэнергии возобновлена в 10 часов 15 минут 12.08.2020 года.

Кроме того, необходимо отметить, что согласно письменным пояснениям АО «Тываэнерго» ввиду отсутствия возможности направления второго экземпляра потребителю в сроки, указанные Основными положениями № 442, данный акт был аннулирован.

Рассмотрев заявление и приложенные к нему документы, изучив доводы заявителя, сообщаю следующее:

В силу части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 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.

Обязательными элементами состава нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, являются:

-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,

-специальный субъект – хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение.

Обязательным элементом состава нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, является специальный субъект – хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение.

Согласно статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) к сферам деятельности субъектов естественной монополии относятся услуги по передаче электрической энергии.

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

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 года № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон об электроэнергетике) территориальная сетевая организация - коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии, которые включают комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с требованиями технических регламентов.

Согласно пункта 4 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 года № 861, потребителями услуг по передаче электрической энергии являются лица, владеющие на праве собственности или на ином законном основании энергопринимающими устройствами и (или) объектами электроэнергетики, технологически присоединенные в установленном порядке к электрической сети (в том числе опосредованно) субъекты оптового рынка электрической энергии, осуществляющие экспорт (импорт) электрической энергии, а также энергосбытовые организации и гарантирующие поставщики в интересах обслуживаемых ими потребителей электрической энергии.

Согласно справке из ЕГРЮЛ к основной экономической деятельности АО «Тываэнерго» относится передача электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства,

принадлежащих на праве собственности, с диапазоном напряжения 110 – 0,4кВ, к дополнительной экономической деятельности относится распределение электрической энергии.

АО «Тываэнерго» в соответствии со статьей 3 Закона об электроэнергетике является сетевой организацией

Таким образом, в силу положений статьи 4 Закона о естественных монополиях, статьи 5 Закона о защите конкуренции АО «Тываэнерго» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии на территории Республики Тыва.

При этом, для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением, то есть нарушения антимонопольного законодательства достаточно наличия или угрозы наступления любого из следующих последствий:

- недопущения конкуренции,

- ограничения конкуренции,

- устранения конкуренции

- ущемления интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Аналогичные выводы указаны и в пункте 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.08 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее - Постановление Пленума ВАС РФ от 30.06.08 N 30) где разъяснено, что, исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации и 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.

Рассматриваемая форма злоупотребления доминирующим положением ограничена и разделена на два самостоятельных состава:

- а) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в

сфере предпринимательской деятельности;

б) ущемление интересов неопределенного круга потребителей.

Следовательно, не всякое нарушение лицом, занимающим доминирующее положение, требований действующего законодательства в сфере электроэнергетики признается в качестве нарушения антимонопольного законодательства. Таким образом, для квалификации действий как злоупотребление доминирующим положением необходимо доказать наличие негативных последствий для конкуренции и (или) интересов других лиц (либо существование реальной угрозы наступления таких последствий) и причинно-следственную связь между рассматриваемыми действиями и такими последствиями.

Отношения в сфере энергоснабжения регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом об электроэнергетике, Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии", "Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442 (далее – Основные положения № 442 и Правила ограничения № 442), Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 года № 861 (далее – Правила недискриминационного доступа).

В соответствии с пунктом 1 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Согласно пункту 169 Основных положений № 442 сетевые организации и гарантирующие поставщики проверяют соблюдение требований настоящего документа, определяющих порядок учета электрической энергии, условий заключенных договоров энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, договоров оказания услуг оперативно-диспетчерского

управления в части организации коммерческого учета, а также проводят проверки на предмет выявления фактов безучетного потребления и бездоговорного потребления электрической энергии.

Пункт 2 Основных положений № 442 устанавливает, что «бездоговорное потребление электрической энергии» - самовольное подключение энергопринимающих устройств к объектам электросетевого хозяйства и (или) потребление электрической энергии в отсутствие заключенного договора, обеспечивающего продажу электрической энергии (мощности) на розничных рынках, потребление электрической энергии в период приостановления поставки электрической энергии по договору, обеспечивающему продажу электрической энергии (мощности) на розничных рынках, в связи с введением полного ограничения режима потребления электрической энергии в случаях, предусмотренных Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 4 мая 2012 г. N 442 "О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии" (далее - Правила полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии). Бездоговорным потреблением не признается потребление электрической энергии в отсутствие заключенного договора, обеспечивающего продажу электрической энергии (мощности) на розничных рынках:

в течение 2 месяцев с даты, установленной для принятия гарантирующим поставщиком на обслуживание потребителей;

в период заключения указанного договора в случае обращения потребителя, имеющего намерение заключить с гарантирующим поставщиком договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), за заключением такого договора в случае смены собственника энергопринимающего устройства и в случае заключения договора, обеспечивающего продажу электрической энергии (мощности) на розничных рынках, до завершения технологического присоединения энергопринимающих устройств при условии соблюдения сроков, установленных для предоставления гарантирующему поставщику заявления о заключении договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) (возвращения гарантирующему поставщику подписанного заявителем проекта договора (протокола разногласий, дополнительного соглашения к действующему

договору, обеспечивающему продажу заявителю электрической энергии (мощности) на розничном рынке).

Правила выявления и фиксации безучетного потребления электрической энергии установлены пунктами 192 и 193 Основных положений N 442 (здесь и далее в редакции, действовавшей на момент составления Акта о неучтенном (бездоговорном) потреблении электроэнергии № ... от 23.06.2020 года).

Согласно пункту 192 Основных положений N 442 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.

В случае если сетевая организация не присутствовала при проведении гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) проверки состояния приборов учета, в результате которой был выявлен факт безучетного потребления электрической энергии, то акт о неучтенном потреблении электрической энергии составляется гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) и не позднее 3 рабочих дней со дня его составления передается в сетевую организацию.

В силу пункта 193 Правил № 422 в акте о неучтенном потреблении электрической энергии, составляемом в случае выявления бездоговорного потребления в период приостановления поставки электрической энергии по договору в связи с введением полного ограничения режима потребления электрической энергии, должны содержаться:

данные о лице, осуществляющем бездоговорное потребление электрической энергии;

дата введения полного ограничения режима потребления;

номера, место установки и показания приборов учета на дату и время введения полного ограничения режима потребления или дату и время предыдущей проверки введенного ограничения режима потребления электрической энергии (если снятие таких показаний осуществлялось);

номера, место установки и показания приборов учета на дату и время составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии (если снятие таких показаний осуществляется);

дата предыдущей проверки введенного ограничения режима потребления электрической энергии;

данные о способе и месте осуществления бездоговорного потребления электрической энергии;

объяснения лица, осуществляющего бездоговорное потребление электрической энергии, относительно выявленного факта;

замечания к составленному акту (при их наличии).

При составлении акта о неучтенном потреблении электрической энергии должен присутствовать потребитель, осуществляющий безучетное потребление (обслуживающий его гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация)), или лицо, осуществляющее бездоговорное потребление электрической энергии.

Акт о неучтенном потреблении электрической энергии может быть составлен в отсутствие лица, осуществляющего безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии, или обслуживающего его гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации).

При этом составляющее акт лицо прикладывает к акту доказательства надлежащего уведомления потребителя о дате и времени составления акта. В этом случае акт составляется в присутствии 2 незаинтересованных лиц или с использованием средств фотосъемки и (или) видеозаписи, при этом материалы фотосъемки, видеозаписи подлежат хранению и передаются вместе с актом о неучтенном потреблении.

Отказ лица, осуществляющего безучетное или бездоговорное

потребление электрической энергии, от подписания составленного акта о неучтенном потреблении электрической энергии, а также его отказ присутствовать при составлении акта должен быть зафиксирован с указанием причин такого отказа в акте о неучтенном потреблении электрической энергии.

Следует обратить внимание, что в рассматриваемом случае акт составлен в отсутствие представителей МУП «...», доказательства надлежащего уведомления потребителя о дате и времени составления акта отсутствуют.

При этом, в силу пункта 192 Основных положений N 442 акт должен быть направлен не позднее 3 рабочих дней с даты его составления в адрес лица, осуществившего бездоговорное потребление. Согласно сопроводительного письма АО «Тываэнерго» А к т о неучтенном (бездоговорном) потреблении электроэнергии юридическим лицом № ... от 23.06.2020 года направлен в адрес МУП «...» только 03.08.2020 года. В свою очередь, письменные пояснения АО «Тываэнерго» (вх. № 4632 от 31.08.2020) также подтверждают, что указанный акт в адрес МУП «...» направлен с нарушением сроков, установленных Основными положениями N 442.

В то же время, согласно представленных АО «Тываэнерго» пояснений (вх. № 4632 от 31.08.2020) А к т о неучтенном (бездоговорном) потреблении электроэнергии юридическим лицом № ... от 23.06.2020 года, составленный в отношении МУП «...» аннулирован. В качестве доказательства представлено письмо АО «Тываэнерго» в адрес МУП «...» от 16.09.2020 года и реестр почтовых отправлений от 18.09.2020 года.

Следовательно, данный акт никаких последствий не порождает и не ущемляет интересы МУП «...», а у антимонопольного органа отсутствуют основания для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении АО «Тываэнерго».

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

В соответствии с частями 8 и 9 статьи 44 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения заявления, материалов антимонопольный орган принимает одно из следующих решений: о

возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства; об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

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

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

Руководитель управления

«...»