

Заявителю: <...>

<...>

Ответчику: АО «НЭСК-электросети»

350049, г. Краснодар,

ул. Северная, 247

РЕШЕНИЕ

г. Краснодар

Резолютивная часть решения объявлена 12.11.2015

Полный текст решения изготовлен 23.11.2015

Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела № 282/2015 о нарушении антимонопольного законодательства (далее Комиссия) в составе:

Председатель комиссии:

Иващенко И.В. – заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля в ТЭК и связи,

Члены комиссии:

Цуканов-Лубяницкий Г.В. - специалист - эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Морданева А.С. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля на транспорте, в строительстве и ЖКХ,

рассмотрев дело № 282/2015 по признакам нарушения АО «НЭСК – электросети» (350049, г. Краснодар, ул. Северная, 247) ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление поступило обращение <...> (далее - Заявитель) на действия АО «НЭСК-электросети» (далее – Сетевая организация), выразившиеся в нарушении процедуры проведения проверки на объекте – <...> (<...>), по результатам которой составлен Акт о неучтенном потреблении электрической энергии от 30.07.2014 № 04346, что повлекло ущемление интересов <...>

Из обращения следует, что 30.07.2014 представителями АО «НЭСК-электросети» проведена проверка узла учета, расположенного по адресу: <...> (далее - Объект), в отсутствие Потребителя (<...>) или его надлежащего представителя.

В результате указанной проверки сетевой организацией выявлено отсутствие пломбы ЭСО, о чем составлен Акт о неучтенном потреблении электрической энергии от 30.07.2014 № 01346, а также произведен соответствующий расчет потребленной электроэнергии по Акту.

Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442 "О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии" (далее – Постановление № 422), регламентированы Правила организации учета электрической энергии на розничных рынках, в том числе процедура проверки расчетных приборов учета электрической энергии.

Пунктом 172 Постановления № 442 предусмотрено, что проверки расчетных приборов учета осуществляются сетевой организацией, к объектам электросетевого хозяйства которой непосредственно или опосредованно присоединены энергопринимающие устройства (объекты по производству электрической энергии (мощности)), в отношении которых установлены подлежащие проверке расчетные приборы учета, если иное не установлено в договоре оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенном такой сетевой организацией с другой сетевой организацией.

Согласно п. 177 Постановления № 442 сетевая организация за 5 рабочих дней до планируемой даты проведения проверки уведомляет потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) о дате и времени проведения такой проверки только в случае если для проведения проверки приборов учета сетевой организации требуется допуск к энергопринимающим устройствам потребителя (объекту по производству электрической энергии (мощности)).

Проверки расчетных приборов учета включают визуальный осмотр схемы подключения энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности)) и схем соединения приборов учета, проверку соответствия приборов учета требованиям настоящего документа, проверку состояния прибора учета, наличия и сохранности контрольных пломб и знаков визуального контроля, а также снятие показаний приборов учета. (абз. 2 п. 172 Правил № 442).

Под безучетным потреблением электрической энергии в соответствии с абзацем 10 п. 2 Постановления № 442 понимается – 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 возложена на потребителя (покупателя), в том числе в нарушении (повреждении) пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета (систему учета), в несоблюдении установленных договором сроков извещения об утрате (неисправности) прибора учета (системы учета), а также в совершении потребителем (покупателем) иных действий (бездействий), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности).

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 (п. 176 Постановления № 442).

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.

В соответствии с пунктом 1 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 №861, сетевые организации - это 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.

АО «НЭСК-электросети» включено в Реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль по виду услуг - услуги по передаче электрической энергии.

Согласно части 5 статьи 5 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

АО «НЭСК-электросети» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии, в пределах эксплуатируемых и присоединенных сетей, расположенных в МО Кореновский район, с долей 100%.

Согласно п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства", антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных [частью 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

С учетом вышеизложенного в действиях АО «НЭСК-электросети» установлены признаки нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которой запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение

конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Приказом от 12.08.2015 № 402 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства», Краснодарским УФАС России в отношении АО «НЭСК-электросети» возбуждено дело № 282/2015 по признакам нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о назначении дела № 282/2015 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению (от 21.08.2015 № 15595/6), назначена дата рассмотрения дела – 29.09.2015.

29.09.2015 г. на заседании Комиссии присутствовали: члены Комиссии; представитель АО «НЭСК-электросети» - <...>. по доверенности от <...>, надлежаще уведомленный <...> отсутствовал.

На заседании Комиссией вынесено определение об отложении рассмотрения дела, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Датой рассмотрения назначено 12.11.2015.

12.11.2015 г. на заседании Комиссии присутствовали: члены Комиссии; представитель АО «НЭСК-электросети» - <...> по доверенности от <...>; представители <...>: <...> по доверенности от <...>, <...> по доверенности от <...>.

Комиссия в полном объеме, изучив все фактические обстоятельства и имеющиеся в деле № 282/2015 доказательства, в их взаимосвязи и совокупности, выслушав мнения сторон по данному делу, установила следующее.

Энергоснабжение Объекта – <...>, расположенный по адресу: <...> (далее - Объект) осуществляется на основании договора энергоснабжения от 01.03.2014 № 593, заключенного между <...> и АО «НЭСК».

30.07.2014 представителями АО «НЭСК-электросети» проведена проверка узла учета, установленного на Объекте.

В результате указанной проверки Сетевой организацией выявлено отсутствие пломбы ЭСО, о чем составлен Акт о неучтенном потреблении электрической энергии от 30.07.2014 № 01346, а также произведен соответствующий расчет безучетно потребленной электроэнергии в объеме – 32 209 кВт/ч.

Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442 "О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии" (далее – Постановление № 422), регламентированы Правила организации учета электрической энергии на розничных рынках, в том числе процедура проверки расчетных приборов учета электрической энергии.

Пунктом 172 Постановления № 442 предусмотрено, что проверки расчетных приборов учета осуществляются сетевой организацией, к объектам электросетевого хозяйства которой непосредственно или опосредованно присоединены энергопринимающие устройства (объекты по производству электрической энергии (мощности)), в отношении которых установлены подлежащие проверке расчетные приборы учета, если иное не установлено в договоре оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенном такой сетевой организацией с другой сетевой организацией.

Согласно п. 177 Постановления № 442 сетевая организация за 5 рабочих дней до

планируемой даты проведения проверки уведомляет потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) о дате и времени проведения такой проверки только в случае если для проведения проверки приборов учета сетевой организации требуется допуск к энергопринимающим устройствам потребителя (объекту по производству электрической энергии (мощности)).

Проверки расчетных приборов учета включают визуальный осмотр схемы подключения энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности)) и схем соединения приборов учета, проверку соответствия приборов учета требованиям настоящего документа, проверку состояния прибора учета, наличия и сохранности контрольных пломб и знаков визуального контроля, а также снятие показаний приборов учета. (абз. 2 п. 172 Правил № 442).

Под безучетным потреблением электрической энергии в соответствии с абзацем 10 п. 2 Постановления № 442 понимается – 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 возложена на потребителя (покупателя), в том числе в нарушении (повреждении) пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета (систему учета), в несоблюдении установленных договором сроков извещения об утрате (неисправности) прибора учета (системы учета), а также в совершении потребителем (покупателем) иных действий (бездействий), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности).

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 (п. 176 Постановления № 442).

Согласно п. 193 Постановления № 442, в акте о неучтенном потреблении электрической энергии должны содержаться следующие сведения: о лице, осуществляющем безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии; о способе и месте осуществления безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии; о приборах учета на момент составления акта; о дате предыдущей проверки приборов учета - в случае выявления безучетного потребления, дате предыдущей проверки технического состояния объектов электросетевого хозяйства в месте, где выявлено бездоговорное потребление электрической энергии, - в случае выявления бездоговорного потребления; объяснения лица, осуществляющего безучетное или 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.

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, составленном в присутствии 2 незаинтересованных лиц.

В ходе рассмотрения дела № 282/2015 Комиссией установлено, что Акт о неучтенном потреблении эл. энергии от 30.07.2014 № 01346 составлен АО «НЭСК-электросети» в присутствии управляющего <...> и подписан <...>.

Заявителем в адрес Управления представлено апелляционное определение от 23.04.2015 по делу № 33-7215/2015, возбужденное по заявлению <...> на решение Ленинского районного суда г. Краснодара от 10.12.2014, которым Акт от 30.07.2014 № 01346 о неучтенном потреблении эл. энергии признан законным.

Из вышеуказанного апелляционного определения от 23.04.2015 следует, что судебной коллегией по гражданским делам Краснодарского краевого суда установлено следующее.

<...> является работником ООО «Михаил» на основании трудового договора, о чем суду представлена соответствующая справка. Поручение на предоставление интересов и на подписание акта от имени <...> <...> не имел. Сведений о доверенности представителя в акте не имеется.

Вышеуказанное обстоятельство свидетельствует о том, что в нарушение п. 93 Постановления № 442 при составлении акта о неучтенном потреблении эл. энергии от 30.07.2014 № 01346 потребитель, осуществляющий, по мнению АО «НЭСК-электросети», безучетное потребление эл. энергии, не присутствовал.

Также судебной коллегией по гражданским делам Краснодарского краевого суда учтен ряд других нарушений порядка составления указанного Акта, а именно: в акте отсутствуют сведения о дате предыдущей контрольной проверки, о способе и месте осуществления безучетного потребления эл. энергии.

Судебная коллегия по гражданским делам Краснодарского краевого суда пришла к выводу, что Акт от 30.07.2014 № 01346 о неучтенном потреблении эл. энергии не отвечает требованиям, предусмотренным п. 93 Постановления № 442.

Комиссией Краснодарского УФАС России по делу № 282/2015 установлено, что вышеуказанные действия АО «НЭСК-электросети» привели к нарушению законодательства об электроэнергетике, последствием которых стало ущемление интересов <...>, путем выставления к оплате объема безучетно потребленной эл. энергии в размере – 32 209 кВт, на сумму 200 084, 71 руб.

Согласно п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства", антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных [частью 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

Таким образом, в действиях АО «НЭСК-электросети» установлен факт нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении интересов <...> путем составления Акта от 30.07.2014 № 01346 о неучтенном потреблении эл. энергии в отношении <...>, не соответствующего требованиям п. 93 Постановления № 442.

В ходе рассмотрения дела 282/2015 со стороны Сетевой организации письмом от 05.11.2015 № 9.НС-10/1131/7971 (вх. в Управление от 06.11.2015 № 12332) представлена выписка от 03.11.2015 из протокола от 13.10.2015 № 22 заседания оперативной комиссии

по рассмотрению актов о неучтенном потреблении эл. энергии, согласно которой комиссией АО «НЭСК-электросети» принято решение об аннулировании Акта от 30.07.2014 № 01346 о неучтенном потреблении эл. энергии, составленного в отношении <...>.

Данные обстоятельства рассмотрены Комиссией по делу № 282/2015 и действия Сетевой организации свидетельствуют о добровольном устранении нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1, 2 ст. 41, п. 1 ч. 1 ст. 48, п. 1, 3, 4 ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях АО «НЭСК-электросети» факт нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении интересов <...>. путем составления Акта от 30.07.2014 № 01346 о неучтенном потреблении эл. энергии в отношении <...>., не соответствующего требованиям п. 93 Постановления № 442.

2. Прекратить рассмотрение дела № 282/2015 ввиду добровольного устранения АО «НЭСК-электросети» нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Передать материалы дела № 282/2015 по факту нарушения АО «НЭСК-электросети» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение антимонопольного органа, в соответствии с ч. 1 ст. 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения (дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия).

Председатель комиссии

И.В. Иващенко

Члены комиссии

А.С. Морданева

Г.В. Цуканов-Лубяницкий