

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) 25.01.2021 года (вх. № 270) поступило обращение (вх. № 270 от 25.01.2021 года) директора Общества с ограниченной ответственностью «ВИКСАР» <...> (далее – ООО «Виксар», Общество, Заявитель), направленное Уполномоченным по защите прав предпринимателей в Республике Тыва <...> на действия АО «Тываэнерго» и АО «Тываэнергосбыт» в части нарушения порядка составления акта неучтенного (безучетного) потребления электроэнергии.

Согласно письменным пояснениям, отраженным в обращении Уполномоченного по защите прав предпринимателей в Республике Тыва <...>, предприниматель не согласен с решением АО «Тываэнерго», поскольку при предыдущей проверке пломба не была повреждена, а оказалась поврежденной в момент прихода проверки. Также объект предпринимателя является объектом незавершенного строительства, где в последние 2 года строительство не велось.

К письму приложены: жалоба (вх. № 121-д от 21.01.2021 года); письмо АО «Тываэнерго» от 28.08.2020 года исх. № 1.9/1.4/4326-исх, Акт о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии от 21.08.2020 года, расчет объема безучетного потребления электрической энергии от 21.08.2020 года, расчет стоимости электроэнергии по акту № 1200 от 21.08.2020 года, расчет задолженности по договору № 5663 ООО «ВИСКАР», расчет неустойки (пени), уплачиваемых за просрочку исполнения денежного обязательства, постановление об отказе в возбуждении уголовного дела от 01.10.2020 года, уведомление АО «Тываэнергосбыт» от 20.10.2020 года, исковое заявление в Арбитражный суд Республики Тыва.

В целях установления фактических обстоятельств, Тывинским УФАС России были направлены запросы о предоставлении документов (сведений) в адрес АО «Тываэнерго», АО «Тываэнергосбыт», ООО «Виксар».

Согласно представленной АО «Тываэнерго» (вх. № 466 от 04.02.2021 года), АО «Тываэнергосбыт» (вх. № 567 от 10.02.2021 года) и ООО «Виксар» (вх. № 526 от 08.02.2021 года) дополнительной информации, установлены следующие обстоятельства:

Распоряжением Министерства земельных и имущественных отношений Республики Тыва от 24.10.2013 года № 2841 «О предоставлении в постоянное (бессрочное) пользование земельного участка» Администрации муниципального района «Улуг-Хемский кожуун Республики Тыва» предоставлен в постоянное (безвозмездное) пользование земельный участок из категории земель

населенных пунктов, общей площадью 823 кв.м., расположенный по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Салчака Тока, д. 16 с разрешенным использованием (назначением) под административное здание.

В соответствии с Договором о предоставлении земельного участка в пользование на условиях аренды (договор аренды участка) от 19.06.2015 года и Актом приема передачи от 19.06.2015 года земельный участок, расположенный по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Салчака Тока, д. 16 передан ООО «Виксар» под строительство административного здания.

Прибор учета «Энергомера ЦЭ 6803 ВМ7 Р32» № 011073076004483, установленной на объекте «Административное здание» по адресу Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Салчака Тока, д. 16 принят на учет в соответствии с Актом допуска приборов учета в эксплуатацию от 04.04.2017 года (далее – Акт допуска), также в соответствии с данным Актом допуска на прибор учета «ЦЭ 6803 ВМ7 Р32» № 011073076004483 установлены следующие пломбы (знаки визуального контроля): антимагнитная пломба № 15*0297678, пломба № 1725055 установленный на вводной автоматический выключатель ЕКФ ВА 47-63 С25А. Актом разграничения балансовой принадлежности сетей и эксплуатационной ответственности сторон от 04.04.2017 года (далее – Акт РБП) установлено в том числе следующее:

Точка присоединения: От опоры № 3, существующей воздушной линии (ВЛ)-0,4 кВ, отходящая от распределительного пункта (РП)-2;

Источник питания (наименование питающих линий): Основной: ПС № 11 «Городская» 110/35/10 кВ, фидер 11-02, фидер 11-05, РП-2, Резервный: нет;

Описание точки присоединения: Контактные соединения опоры № 3, существующей ВЛ-0,4 кВ, отходящая от РП-2;

Уровень напряжения: 0,4 кВ;

Максимальная мощность: 15 кВт;

Категория надежности: III.

Акт допуска, Акт РБП подписаны представителями АО «Тываэнерго» и директором ООО «Виксар» <...>.

22.02.2018 года между АО «Тываэнергосбыт» и ООО «Виксар»

заключен договор энергоснабжения № 5663 (далее - Договор) в соответствии с которым гарантирующий поставщик (АО «Тываэнергосбыт») обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности), а также через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии Потребителю (ООО «Виксар»), а Потребитель обязуется оплачивать приобретаемую энергию (мощность) и оказанные услуги.

В соответствии с пунктом 2.3. Договора, Гарантирующий поставщик и Потребитель обязуются руководствоваться настоящим Договором, действующим законодательством, решениями уполномоченных органов в области регулирования тарифов, Правилами технической эксплуатации электроустановок Заказчика, Основными положениями, Правилами недискриминационного доступа.

Согласно пункту 2.2 контракта, Точки поставки, максимальная мощность энергопринимающих устройств, ценовая категория для осуществления расчетов за электрическую энергию по настоящему Договору энергоснабжения определены в приложении № 4 к настоящему Договору энергоснабжения.

Положениями приложения № 4 к Договору, услуги по электроснабжению оказываются, в том числе по адресу 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Салчака Тока, д. 16, точка поставки: «Административное здание», где установлен прибор учета электроэнергии «ЦЭ 6803 ВМ7 Р32» № расчетного прибора учета 011073076004483.

21.08.2020 года, представителями АО «Тываэнерго» в присутствии представителя потребителя проведена проверка прибора учета электроэнергии потребителя № 011073076004483 на объекте «Административное здание», расположенного по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Салчака Тока, д. 15, в ходе которой представителями АО «Тываэнерго» выявлен факт неучтенного (безучетного) потребления электроэнергии путём срыва пломбы установленной на вводной автоматический выключатель на основании которого составлен Акт неучтенного (безучетного) потребления электроэнергии № 1200 от 21.08.2020 года, фиксация выявленного факта неучтенного (безучетного) потребления электроэнергии произведена фотосъемкой, видеосъемкой.

Акт неучтенного (безучетного) потребления электроэнергии № 1200

от 21.08.2020 года с приложением расчета объема безучетного потребления электрической энергии в размере 65 520 кВт/ч направлен АО «Тываэнерго» в адрес ООО «Виксар» письмом от 28.08.2020 года № 1.9/1.4/4326, получен ООО «Виксар» 02.09.2020 года за вх. № 16.

09.09.2020 года, вышеуказанный акт с приложением расчета, фотоматериал, видеоматериал с фиксацией неучтенного (безучетного) потребления электроэнергии направлены АО «Тываэнерго» в адрес АО «Тываэнергосбыт» для расчета суммы неучтенного (безучетного) потребления электроэнергии и последующего взыскания задолженности с ООО «Виксар».

09.09.2020 года, письмом № 6346/09 АО «Тываэнергосбыт», Акт неучтенного (безучетного) потребления электроэнергии № 1200 от 21.08.2020 года возвращен в адрес АО «Тываэнерго» по причине некорректного расчета объема безучетного потребления.

01.10.2020 года, письмом № 1.9/1.4/5113 АО «Тываэнерго», Акт неучтенного (безучетного) потребления электроэнергии № 1200 от 21.08.2020 года повторно направлен в адрес АО «Тываэнерго» в соответствии с которым, объем неучтенного (безучетного) потребления электроэнергии составил 51 377 кВт/ч. Сумма задолженности за безучетное потребление электроэнергии составила 402 135 рублей 18 копеек.

20.10.2020 года, АО «Тываэнергосбыт» направило ООО «Виксар» по адресу электронной почты vik_don@mail.ru уведомление № 9813 о наличии задолженности в размере 402 930,63 рублей и о необходимости уплаты данной задолженности до 31.10.2020 года, в случае непогашения которого будет введено полное ограничение потребления электрической энергии.

22.10.2020 года АО «Тываэнергосбыт», также направило в адрес АО «Тываэнерго» уведомление № 1973 о необходимости введения ограничения режима потребления электроэнергии ООО «Виксар», в случае неоплаты задолженности ООО «Виксар» в размере 402 930,63 рублей до 31.10.2020 года. Полное ограничение необходимо произвести с 03.11.2020 года.

03.11.2020 года инспектором АО «Тываэнерго» <...> составлен Акт о введении ограничения режима потребления электрической энергии № 1973 прибора учета «ЦЭ6803В № 011073076004483» установленного по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Салчака Тока, д. 16.

Ограничение режима потребления электроэнергии произведено на вводе. Акт составлен в отсутствие представителя потребителя.

Также, 31.08.2020 года АО «Тываэнерго» обратилось в дежурную часть УМВД России по г. Кызылу по факту хищения электроэнергии. Постановлением ОД УМВД России по г. Кызылу от 01.10.2020 года, в возбуждении уголовного дела отказано.

09.11.2020 года, АО «Тываэнергосбыт» подало исковое заявление о взыскании задолженности за потребленную электроэнергию в Арбитражный суд Республики Тыва.

Согласно информации, размещенной в картотеке арбитражных дел <https://kad.arbitr.ru/> по заявлению АО «Тываэнергосбыт», Арбитражным судом Республики Тыва 19.11.2020 года возбуждено дело А69-2894/20.

Рассмотрев обращение 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.

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

Тывинским УФАС России проведен обзор состояния конкурентной среды на рынке услуг по передаче электрической энергии на территории Республики Тыва в 2019 году, по результатам которого установлено, что АО «Тываэнерго» занимает доминирующее положение как субъект естественной монополии в рамках балансовой принадлежности распределительных сетей.

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 в рамках присоединенной сети.

Тывинским УФАС России проведен также анализ розничного рынка электрической энергии (мощности) на предмет определения состояния данного товарного рынка за 2019 год, по результатам которого установлено, что АО «Тываэнергосбыт» является хозяйствующим субъектом, занимающим на рынке электрической энергии в пределах территории Республики Тыва, долю в размере 100%.

Таким образом, АО «Тываэнергосбыт» занимает доминирующее положение на розничном рынке электрической энергии (мощности) на территории Республики Тыва.

Следовательно, в силу своего доминирующего положения АО «Тываэнерго» и АО «Тываэнергосбыт» обязаны соблюдать запреты, установленные статьей 10 Закона о защите конкуренции.

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.

В понимании **пункта 5 статьи 4** Закона о защите конкуренции хозяйствующим субъектом является коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации

Из предписаний **абзаца 3 пункта 1 статьи 2** Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) следует, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Согласно справке из ЕГРЮЛ к основной экономической деятельности ООО «Виксар» относится разборка и снос зданий, к дополнительной экономической деятельности в том числе относится строительство жилых и нежилых зданий, расчистка территории строительной площадки, производство земляных работ, производство электромонтажных работ и т.д.

Следовательно, ООО «Виксар» является хозяйствующим субъектом в понимании статьи 4 Закона о защите конкуренции.

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 (здесь и далее в редакции на момент составления Акта неучтенного (безучетного) потребления электроэнергии от 21.08.2020 года) 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.

В соответствии с [пунктом 136](#) Основных положений № 442 гарантирующие поставщики и сетевые организации обеспечивают коммерческий учет электрической энергии (мощности) на розничных рынках, в том числе путем приобретения, установки, замены, допуска в эксплуатацию приборов учета электрической энергии и (или) иного

оборудования, а также нематериальных активов, которые необходимы для обеспечения коммерческого учета электрической энергии (мощности), и последующей их эксплуатации, том числе посредством интеллектуальных систем учета электрической энергии (мощности):

при отсутствии, выходе из строя, утрате, истечении срока эксплуатации или истечении интервала между поверками приборов учета электрической энергии и (или) иного оборудования, которые используются для коммерческого учета электрической энергии (мощности), в том числе не принадлежащих сетевой организации (гарантирующему поставщику);

в процессе технологического присоединения энергопринимающих устройств (объектов электросетевого хозяйства, объектов по производству электрической энергии (мощности), за исключением установленных Федеральным [законом](#) "Об электроэнергетике" случаев оснащения вводимых в эксплуатацию многоквартирных жилых домов индивидуальными, общими (для коммунальной квартиры) и коллективными (общедомовыми) приборами учета электрической энергии, которые обеспечивают возможность их присоединения к интеллектуальным системам учета электрической энергии (мощности).

Согласно [пункту](#) 169 Основных положений № 422 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.

По требованию потребителя или производителя электрической энергии (мощности) на розничных рынках может быть проведена проверка соблюдения сетевой организацией требований настоящего документа, определяющих порядок учета передаваемой электрической энергии, в отношении точек поставки соответствующего потребителя (производителя).

В соответствии с [пунктом](#) 170 Основных положений № 442 проверки расчетных приборов учета осуществляются в плановом и

внеплановом порядке.

Плановые проверки приборов учета проводятся в отношении приборов учета, не присоединенных к интеллектуальным системам учета 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, в том числе соответствия пломб поверителя оттиску в свидетельстве о поверке и (или) записи в паспорте (формуляре) средства измерений, а также снятие показаний приборов учета. Указанная проверка проводится не реже одного раза в год и может осуществляться в виде инструментальной проверки.

Для целей настоящего документа под инструментальной проверкой понимается процесс оценки работоспособности прибора учета (измерительных трансформаторов и других элементов), заключающийся в проведении визуальной проверки и проверки характеристик элементов измерительного комплекса, устройств сбора и передачи данных, схемы их соединения с помощью инструментов и дополнительного оборудования.

Плановые проверки 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, на основании плана-графика проведения проверок расчетных приборов учета, разработанного и согласованного в соответствии с настоящим документом.

Соглашением между сетевой организацией и гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) может быть определено, что плановая проверка расчетных приборов учета осуществляется гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) в отношении всех точек поставки или их части.

В случае если в отношении каких-либо точек поставки сетевой

организацией не были проведены проверки расчетных приборов учета в соответствии с планом-графиком, указанным в настоящем документе, а также если в отношении каких-либо точек поставки за прошедшие 12 месяцев сетевой организацией не были проведены проверки приборов учета, то проверки приборов учета в отношении соответствующих точек поставки вправе провести гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация), который в отношении таких точек поставки осуществляет продажу электрической энергии.

В указанных случаях гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация) осуществляет проверки приборов учета в порядке, аналогичном установленному в настоящем разделе порядку для их проведения сетевой организацией.

В соответствии с пунктом 171 Основных положений № 442 сетевая организация уведомляет ежемесячно, до 25-го числа текущего месяца, гарантирующего поставщика (энергосбытовую, энергоснабжающую организацию) о включенных в разработанный ею план-график проведения проверок расчетных приборов учета на следующий месяц точках поставки потребителей (производителей электрической энергии (мощности) на розничных рынках), обслуживание которых осуществляет такой гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация) и которые расположены в границах объектов электросетевого хозяйства сетевой организации, способом, позволяющим подтвердить факт получения уведомления.

Гарантирующий поставщик уведомляет ежемесячно, до 25-го числа текущего месяца, сетевую организацию о включенных в разработанный ею план-график проведения проверок коллективных (общедомовых) расчетных приборов учета на следующий месяц точках поставки многоквартирных домов, которые непосредственно (опосредованно) присоединены к объектам электросетевого хозяйства сетевой организации.

В плане-графике проведения проверок расчетных приборов учета должны быть указаны точки поставки электрической энергии, в отношении которых проводится проверка, дата и время проведения проверки с учетом режима работы объекта и форма проверки.

Гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация, сетевая организация) в течение 2 рабочих дней обязан направить сетевой организации (гарантирующему поставщику,

энергосбытовой, энергоснабжающей организации) ответ, содержащий:

согласие с планом-графиком проведения проверок расчетных приборов учета либо предложение об изменении состава планируемых к проверке точек поставки, но не более чем на 20 процентов точек поставки, планируемых к проверке в соответствии с этим планом-графиком, а также перечень точек поставки из числа точек поставки, согласованных для включения в указанный план-график для проведения инструментальной проверки;

перечень точек поставки, при проведении проверки в отношении которых планируется участие представителей гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации, сетевой организации).

В соответствии с планом-графиком проведения технической проверки на август 2020 года утвержденной заместителем генерального директора по развитию и реализации услуг АО «Тываэнерго» <...>, заместителем генерального директора по развитию и реализации услуг АО «Тываэнергосбыт» <...>, на август 2020 года в том числе назначено проведение проверки прибора учета ООО «Виксар» по объекту «Административное здание», расположенному по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Салчака Тока, д. 16, прибор учета электроэнергии № 01 1073076004483.

Пунктом 174 Основных положений № 442 предусмотрено, что в случае если для проведения проверки приборов учета лицу, проводящему проверку, требуется допуск к энергопринимающим устройствам потребителя (объекту по производству электрической энергии (мощности), то лицо, проводящее проверку прибора учета, 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, а также о последствиях недопуска к расчетным приборам учета. При несогласии потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) с предложенными датой и (или) временем проведения проверки этот потребитель (производитель электрической энергии (мощности) на розничном рынке) направляет лицу, проводящему проверку, предложение об иных дате и (или) времени, но не позднее 10 рабочих дней со дня предложенной даты, после чего стороны обязаны согласовать иные дату и (или) время.

Согласно пояснениям директора ООО «Виксар» <...> данным дознавателю ОД УМВД России по г. Кызылу в ходе проведения проверки по обращению АО «Тываэнерго», по факту хищения электроэнергии, 21.08.2020 года <...> позвонили сотрудники АО «Тываэнерго» с приглашением принять участие в проверке опломбировки счетчика, сказав, что уже находятся на территории объекта, где расположен прибор учета электроэнергии потребителя. В соответствии с чем, <...> незамедлительно приехал на объект.

Согласно пояснениям АО «Тываэнерго» (вх. № 466 от 04.02.2020 года) проверка прибора учета электроэнергии произведена в присутствии директора ООО «Виксар» <...>, который предоставил беспрепятственный допуск к прибору учета потребления электроэнергии, что подтверждается представленной в материалы дела видеосъемкой.

В соответствии с пунктом 177 Основных положений № 442 по факту выявленного в ходе проверки безучетного потребления 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 может быть выявлен в том числе при проведении проверки состояния приборов учета, а также в ходе проведения осмотра прибора учета перед его демонтажем.

В силу пункта 178 Основных положений № 442 в акте о неучтенном потреблении электрической энергии, за исключением случая составления такого акта при выявлении 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 безучетное потребление или бездоговорное потребление электрической энергии;

данные о способе и месте осуществления безучетного потребления

или бездоговорного потребления электрической энергии;

данные о приборах учета на момент составления акта;

данные 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 электрической энергии;

данные о ранее установленных контрольных пломбах и (или) знаках визуального контроля с приложением документов, подтверждающих факт их установления (при установлении факта срыва и (или) нарушения сохранности установленных контрольных пломб и (или) знаков визуального контроля);

объяснение 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.

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

При этом лицо, составляющее акт о неучтенном потреблении электрической энергии, прикладывает к акту доказательства надлежащего уведомления потребителя о дате и времени составления акта. Уведомление потребителя о дате и времени составления акта осуществляется способом, определенным договором энергоснабжения (договором купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), договором оказания услуг по передаче электрической энергии), а в случае, когда указанным договором такой порядок не определен или договор отсутствует, -

любым позволяющим подтвердить доставку указанного уведомления способом. В случае составления акта на месте выявления безучетного потребления или бездоговорного потребления электрической энергии в отсутствие лица, допустившего безучетное потребление или бездоговорное потребление электрической энергии, акт составляется с использованием средств фотосъемки и (или) видеозаписи, при этом материалы фотосъемки и (или) видеозаписи подлежат хранению и передаются вместе с актом о неучтенном потреблении электрической энергии.

Отказ лица, осуществляющего безучетное потребление или бездоговорное потребление электрической энергии, от подписания составленного акта о неучтенном потреблении электрической энергии, а также его отказ присутствовать при составлении акта фиксируется с указанием причин такого отказа в акте о неучтенном потреблении электрической энергии.

Пункт 2 Основных положений № 442 устанавливает, что "безучетное потребление" - потребление электрической энергии с нарушением установленного договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), оказания услуг по передаче электрической энергии) и настоящим документом порядка учета электрической энергии со стороны потребителя (покупателя), выразившимся во вмешательстве в работу прибора учета, измерительного комплекса, измерительных трансформаторов тока и (или) напряжения, соединенных между собой по установленной схеме вторичными цепями, через которые приборы учета установлены (подключены) (далее - измерительные трансформаторы), системы учета, компонентов интеллектуальной системы учета электрической энергии (мощности) в случаях нарушения целостности (повреждения) прибора учета, измерительного комплекса, измерительных трансформаторов, **нарушения (повреждения) пломб и (или) знаков визуального контроля**, нанесенных на прибор учета, измерительный комплекс, измерительные трансформаторы, систему учета, компоненты интеллектуальной системы электрической энергии (мощности), на приспособления, препятствующие доступу к ним, расположенные до места установки прибора учета электрической энергии (точки измерения прибором учета), когда в соответствии с настоящим документом прибор учета, измерительный комплекс, измерительные трансформаторы, система учета, компоненты интеллектуальной системы учета электрической энергии (мощности) установлены в границах балансовой принадлежности потребителя (покупателя) и

(или) в границах земельного участка, принадлежащего такому потребителю на праве собственности или ином законном основании, на котором расположены энергопринимающие устройства потребителя (далее - границы земельного участка) или, если обязанность по обеспечению целостности и сохранности прибора учета, измерительного комплекса, измерительных трансформаторов (системы учета) возложена на потребителя (покупателя), а также с нарушением указанного порядка, обнаруженным в границах балансовой принадлежности потребителя (покупателя) подключения энергопринимающих устройств до точки измерения прибором учета или в границах земельного участка потребителя (покупателя) подключения до точки измерения прибором учета энергопринимающих устройств, расположенных в границах этого земельного участка.

21.08.2020 года, по результатам проведенной проверки прибора учета электроэнергии потребителя в присутствии представителя потребителя <...>, незаинтересованных лиц <...>, <...> составлен Акт о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии № 1200, согласно которому представителями АО «Тываэнерго» <...>, <...>, <...> обнаружен факт самовольного срыва пломбы № 1725055 ранее установленного на вводной автоматический выключатель ЕКФ ВА 47-63 С25А. Данный факт неучтенного (безучетного) потребления электроэнергии зафиксирован фотосъемкой, видеосъемкой. Также, в акте сделана пометка об отказе представителя потребителя от подписания составленного акта.

Следовательно, факт отсутствия пломбы установленной на вводной автоматический выключатель, а также предоставление представителем потребителя беспрепятственного допуска к приборам учета электроэнергии, отчетливо зафиксирован на прилагаемых к акту видеосъемках, достоверность которого не вызывает у Тывинского УФАС России сомнений.

Доводы представителя ООО «Виксар», в части того, что им периодически выполнялась проверка прибора учета электроэнергии и установленных на нем пломб и контрольных знаков, что при проверке прибора учета электроэнергии 18.08.2020 года, пломбы, в том числе установленная на вводной коммутационный аппарат, имелись, а также об отсутствии каких-либо строительных работ, требующих затраты электроэнергии на территории объекта за последние два года, не влияют на существо рассматриваемого Тывинским УФАС России обстоятельств дела, в том числе на

отсутствие на вводном автоматическом выключателе ЕКФ ВА 47-63 С25А пломбы № 1725055 и соблюдение со стороны АО «Тываэнерго» процедуры проверки прибора учета потребления электроэнергии потребителя и предъявления безучетного потребления электроэнергии.

В соответствии с пунктом 186 Основных положений № 442, расчет объема безучетного потребления или бездоговорного потребления электрической энергии осуществляется сетевой организацией в соответствии с [пунктом 187](#) или [189](#) настоящего документа в течение 2 рабочих дней со дня составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии на основании материалов проверки (акта о неучтенном потреблении электрической энергии, акта предыдущей проверки приборов учета), а также на основании документов, представленных потребителем, осуществляющим безучетное потребление (обслуживающим его гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией), или лицом, осуществляющим бездоговорное потребление электрической энергии. Расчет объема безучетного потребления направляется сетевой организацией гарантирующему поставщику (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), обслуживающему потребителя, осуществляющего безучетное потребление, вместе с актом о неучтенном потреблении электрической энергии в срок, установленный [пунктом 177](#) настоящего документа.

Из положений пункта 187 Основных положений № 442 следует, что объем безучетного потребления в отношении потребителей электрической энергии (мощности), за исключением населения и приравненных к нему категорий потребителей, определяется с применением расчетного способа, предусмотренного [подпунктом "а" пункта 1](#) приложения N 3 к настоящему документу.

Из положений подпункта «а» пункта 1 приложения № 3 Основных положений № 442, объем потребления электрической энергии (мощности) в соответствующей точке поставки, МВтч, определяется по соответствующей формуле, при этом, определение объема безучетного потребления количество часов потребления электрической энергии признается равным 24 часам в сутки вне зависимости от фактического режима работы потребителя и (или) количества часов использования им электрической энергии (мощности).

Вместе с тем из [пункта 1](#) приложения N 3 к Основным [положениям](#) № 442 не следует, что при определении объема безучетного потребления поставщиком к расчету автоматически подлежит принятию количество часов потребления в размере 24 часов в сутки. При этом, количество часов функционирования хозяйствующего субъекта (с учетом часов фактического потребления электрической энергии) может быть менее 4380 часов.

Однако, в соответствии с условиями договора электроснабжения, количество часов работы потребителя в сутки (в месяц и т.п.), сторонами не согласовано, таким образом, возможность определения количества фактических часов энергопотребления отсутствует.

Согласно Акту о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии № 1200 от 21.08.2020 года, АО «Тываэнерго» при определении объема безучетного потребления приняло к расчету 24 часа в сутки.

Объем безучетного потребления определяется с даты предыдущей проверки прибора учета (в случае если такая проверка не была проведена в запланированные сроки, - определяется с даты, не позднее которой она должна была быть проведена в соответствии с настоящим документом) до даты выявления факта безучетного потребления и составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии.

Согласно Акту о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии № 1200 от 21.08.2020 года, датой предыдущей проверки прибора учета определена 22.02.2020 года, однако, согласно письму АО «Тываэнергосбыт» № 6346/09 от 16.09.2020 года, АО «Тываэнерго» утвержден план-график технической проверки приборов учета потребителей на апрель 2020 года, в соответствии с которым последняя техническая проверка прибора учета потребителя должна была быть в апреле 2020 года, и соответственно расчет по акту должен быть произведен с апреля 2020 года.

При перерасчете размера объема потребленной электроэнергии с учетом ранее предъявленных объемов потреблений, объем безучетного потребления электроэнергии составил 51 377 кВт/ч, в соответствии с которым сумма задолженности за безучетное потребление электроэнергии составила 402 135,18 рублей.

Следовательно, доначисление ООО «Виксар» объемов потребления

электрической энергии в связи с безучетным потреблением электроэнергии, АО «Тываэнерго» произведено в рамках требований Основных положений N 442.

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

<...>