Заявителю:

<…>

_____

<…>

Ответчику:

АО «НЭСК-электросети»

_____

350049, г. Краснодар,

ул. Северная, 247

РЕШЕНИЕ

г. Краснодар

Резолютивная часть решения объявлена 26.10.2015

Полный текст решения изготовлен 09.11.2015

Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела № 147/2015 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;

Тарасова С.П. – главный специалист - эксперт отдела контроля в топливно - энергетическом комплексе и связи.

рассмотрев дело № 147/2015 по признакам нарушения ОАО «НЭСК – электросети» (350049, г. Краснодар, ул. Северная, 247 (далее – АО «НЭСК-электросети» в связи с перерегистрацией) ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Краснодарское УФАС России поступило обращение <…> (далее - Заявитель) на действия (бездействие) АО «НЭСК-электросети» (далее - Сетевая организация), выразившееся в неопломбировании прибора учета, установлено на Объекте, расположенном по адресу: <…>.

28.01.2015 <…> в адрес АО «НЭСК-электросети» подано заявление № 4032 на опломбирование прибора учета «Меркурий», установленного на Объекте, расположенном по адресу: <…> (далее - Объект).

АО «НЭСК-электросети» письмом от 11.02.2015 № 34.НС-6.0-60.1/574 сообщило Заявителю, что в с. Кабардинка для удобства потребителей установлена система автоматизированного коммерческого учета электроэнергии на основе приборов учета «Матрица». В связи с чем, предложило установить Заявителю указанный прибор на безвозмездной основе.

17.02.2015 Заявитель повторно обратился в адрес АО «НЭСК-электросети» за опломбированием ранее установленного прибора учета (вх. АО «НЭСК-электросети» от 18.02.2015 № 556).

20.02.2015 на границе балансовой принадлежности АО «НЭСК-электросети» установлен и принят к расчету прибор учета электроэнергии «Матрица».

В свою очередь, действия по опломбированию прибора учета «Меркурий», установленного Заявителем на Объекте, АО «НЭСК-электросети» не осуществлены.

Установленный прибор учета должен быть допущен в эксплуатацию в порядке, установленном настоящим разделом.

Правила организации учета электрической энергии на розничных рынках, в том числе порядок допуска прибора учета в эксплуатацию регламентирован 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 № 442).

Согласно п. 152 Постановления № 442, под допуском прибора учета в эксплуатацию в целях применения настоящего документа понимается процедура, в ходе которой проверяется и определяется готовность прибора учета, в том числе входящего в состав измерительного комплекса или системы учета, к его использованию при осуществлении расчетов за электрическую энергию (мощность) и которая завершается документальным оформлением результатов допуска.

Собственник энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности), объектов электросетевого хозяйства), в отношении которых установлен прибор учета, обязан получить допуск прибора учета в эксплуатацию, для чего он должен направить письменную заявку на осуществление допуска в эксплуатацию прибора учета в адрес одной из следующих организаций: гарантирующий поставщик, сетевая организация (п. 153 Постановления № 442).

Гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация) или сетевая организация, получившие заявку, обязаны рассмотреть предложенные заявителем дату и время проведения процедуры допуска прибора учета в эксплуатацию и в случае невозможности исполнения заявки в указанный заявителем срок обязаны согласовать с заявителем иные дату и время проведения процедуры допуска в эксплуатацию установленного прибора учета. При этом предложение о новых дате и времени осуществления работ должно быть направлено заявителю не позднее чем через 7 рабочих дней со дня получения его заявки, а предложенная новая дата осуществления работ не может быть позднее чем через 15 рабочих дней со дня получения заявки (пп. 11, 12 п. 153 Постановления № 442).

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.

Бездействие Сетевой организации по неосуществлению действий по опломбирования прибора учета, лишает Заявителя возможности в осуществлении расчетов за потребленную электроэнергию на основании показаний прибора учета.

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 г. Геленджик, с долей 100%.

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.

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.

Приказом от 28.04.2015 № 255 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства», Краснодарским УФАС России в отношении АО «НЭСК-электросети» возбуждено дело № 147/2015 по признакам нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о назначении дела № 1474/2015 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 06.05.2015, назначена дата рассмотрения дела – 09.06.2015.

09.06.2015 г. на заседании Комиссии присутствовали: члены Комиссии; представитель АО «НЭСК-электросети» - <…>по доверенности <…>, представитель <…>– <…>по доверенности от 08.06.2015.

На заседании, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу, Комиссией вынесено определение об отложении рассмотрения дела № 147/2015. Датой рассмотрения назначено 29.07.2015.

29.07.2015 г. на заседании Комиссии присутствовали: члены Комиссии; представитель АО «НЭСК-электросети» - <…>по доверенности от <…>, надлежаще уведомленная <…> отсутствовала.

На заседании, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу, Комиссией вынесено определение о продлении срока рассмотрения дела до 06.11.2015, а также определение об отложении рассмотрения дела № 147/2015. Датой рассмотрения назначено 15.09.2015.

15.09.2015 г. на заседании Комиссии присутствовали: члены Комиссии; представитель АО «НЭСК-электросети» - <…> по доверенности от <…>, представитель <…>– <…>по доверенности от <…>.

На заседании, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу, Комиссией вынесено определение об отложении рассмотрения дела № 147/2015. Датой рассмотрения назначено 21.10.2015.

21.10.2015 г. на заседании Комиссии присутствовали: члены Комиссии; представитель АО «НЭСК-электросети» - <…>по доверенности от <…>, представитель <…> – <…>по доверенности от 08.06.2015.

На заседании, Комиссий в связи с необходимостью принятия решения объявлен перерыв рассмотрения дела до 26.10.2015.

26.10.2015 г. на заседании Комиссии присутствовали: члены Комиссии; представитель АО «НЭСК-электросети» - <…>по доверенности от <…>, надлежаще уведомленная <…> отсутствовала.

Комиссия в полном объеме, изучив все фактические обстоятельства и имеющиеся в деле № 147/2015 доказательства, в их взаимосвязи и совокупности, выслушав мнения сторон по данному делу, установила следующее.

28.01.2015 <…> в адрес АО «НЭСК-электросети» подано заявление № 4032 на опломбирование прибора учета «Меркурий», установленного на Объекте, расположенном по адресу: <…> (далее - Объект), а также произведена оплата в размере 1 098, 67 руб.

АО «НЭСК-электросети» письмом от 11.02.2015 № 34.НС-6.0-60.1/574 сообщило Заявителю, что в с. Кабардинка для удобства потребителей установлена система автоматизированного коммерческого учета электроэнергии на основе приборов учета «Матрица». В связи с чем предложило установить Заявителю указанный прибор на безвозмездной основе.

17.02.2015 Заявитель повторно обратился в адрес АО «НЭСК-электросети» за

опломбированием ранее установленного прибора учета (вх. АО «НЭСК-электросети» от 18.02.2015 № 556).

20.02.2015 на границе балансовой принадлежности АО «НЭСК-электросети» установлен и принят к расчету прибор учета электроэнергии тип «Матрица», о чем составлен соответствующий акт № 009910.

Заявитель в ходе рассмотрения дела № 147/2015 заявил о несогласии с действиями АО «НЭСК-электросети» по установке и принятию к расчетам прибора учета типа «Матрица», а также по неосуществлению действий по принятию к расчетам (опломбированию) уже установленного на Объекте прибора учета эл. энергии типа «Меркурий».

При рассмотрении дела Комиссия руководствовалась следующим.

В соответствие с пунктом 144 Постановления N 442 приборы учета подлежат установке на границах балансовой принадлежности объектов электроэнергетики (энергопринимающих устройств) смежных субъектов розничного рынка - потребителей, производителей электрической энергии (мощности) на розничных рынках, сетевых организаций, имеющих общую границу балансовой принадлежности (далее - смежные субъекты розничного рынка), а также в иных местах, определяемых в соответствии с настоящим разделом с соблюдением установленных законодательством Российской Федерации требований к местам установки приборов учета. При отсутствии технической возможности установки прибора учета на границе балансовой принадлежности объектов электроэнергетики (энергопринимающих устройств) смежных субъектов розничного рынка прибор учета подлежит установке в месте, максимально приближенном к границе балансовой принадлежности, в котором имеется техническая возможность его установки.

Границей балансовой принадлежности в соответствии с пунктом 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 года N 861, граница балансовой принадлежности это линия раздела объектов электроэнергетики между владельцами по признаку собственности или владения на ином предусмотренном федеральными законами основании, определяющая границу эксплуатационной ответственности между сетевой организацией и потребителем услуг по передаче электрической энергии (потребителем электрической энергии, в интересах которого заключается договор об оказании услуг по передаче электрической энергии) за состояние и обслуживание электроустановок.

Пунктом 2 Постановления N 442 предусмотрено, что точкой поставки электрической энергии является место исполнения обязательств по договору об оказании услуг по передаче электрической энергии, используемое для определения объема взаимных обязательств сторон по договору, расположенное на границе балансовой принадлежности энергопринимающих устройств, определенной в акте разграничения балансовой принадлежности электросетей, а до составления в установленном порядке акта разграничения балансовой принадлежности электросетей - в точке присоединения энергопринимающего устройства (объекта электроэнергетики).

Пунктом 2 Правил № 861, что точка присоединения к электрической сети есть место физического соединения энергопринимающего устройства (энергетической установки) потребителя услуг по передаче электрической энергии (потребителя электрической энергии, в интересах которого заключается договор об оказании услуг по передаче электрической энергии) с электрической сетью сетевой организации.

Кроме того, "граница балансовой принадлежности" согласно пункту 2 Правил № 861 - это

линия раздела объектов электроэнергетики между владельцами по признаку собственности или владения на ином предусмотренном федеральными законами основании, определяющая границу эксплуатационной ответственности между сетевой организацией и потребителем услуг по передаче электрической энергии (потребителем электрической энергии, в интересах которого заключается договор об оказании услуг по передаче электрической энергии) за состояние и обслуживание электроустановок.

Согласно Акту разграничения балансовой и эксплуатационной ответственности между АО «НЭСК-электросети» и <…>от 09.11.2012 (далее - АРБП) граница балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности установлена на врезных зажимах вместе присоединения ВЛИ-0,4 кВ к ВЛИ-0,4 Кв ТП-2-05 прис. «Л-2 Пионерская». Согласно схеме, указанной в АРБП на балансе Заявителя находится ВЛИ-0,4 кВ от опоры б/н до ВРУ-0,4 кВ ЭПУ для ИЖС.

Таким образом, Комиссией по делу № 147/2015 установлено, что в данном случае установлено два прибора учета по точке поставки – Объект Заявителя, а именно: прибор учета типа «Меркурий», установленный Заявителем на стене жилого дома и прибор учета типа «Матрица», установленный АО «НЭСК-электросети» на опоре ВЛ- 0,4 Кв, к которой осуществлено присоединение энергопринимающих устройств потребителя <…>.

Согласно пункту 156 Основных положений функционирования розничных рынков, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04 мая 2012 года N 442, если приборы учета, соответствующие требованиям Правил, расположены по обе стороны границы балансовой принадлежности смежных субъектов розничного рынка, то выбор расчетного прибора учета осуществляется исходя из одного из следующих критериев: в качестве расчетного принимается прибор учета, в том числе входящий в измерительный комплекс, обеспечивающий проведение измерений с минимальной величиной потерь электрической энергии от места его установки до точки поставки (при номинальных токах и напряжениях).

Величины потерь электрической энергии от места установки прибора учета до точки поставки определяются в соответствии с Приказом Министерства энергетики РФ от 30.12.2008 года N 326 "Об организации в Министерстве энергетики Российской Федерации работы по утверждению нормативов технологических потерь электроэнергии при ее передаче по электрическим сетям".

Согласно формулам, содержащимся в указанном Приказе, при определении потерь электроэнергии до прибора учета потребителя и до прибора учета сетевой организации определяющим показателем является протяженность электрических сетей от точки поставки (то есть от места присоединения энергопринимающего устройства потребителя - кабеля до приборов учета).

В рассматриваемом случае протяженность сетей от точки поставки до прибора учета Сетевой организации является меньшей по сравнению с потерями до прибора учета Потребителя.

В свою очередь, прибор учета, не выбранный в качестве расчетного прибора учета, является контрольным прибором учета и в случаях, указанных в Правилах N 442, используется в качестве расчетного прибора учета для определения объемов потребления (производства) электрической энергии (мощности), оказанных услуг по передаче электрической энергии, фактических потерь электрической энергии в объектах электросетевого хозяйства, за которые осуществляются расчеты на розничном рынке.

Учитывая изложенное, в соответствии с пунктом 156 Правил N 442 данный факт является

основанием для признания прибора учета, место установки которого обеспечивает минимальную величину потерь электрической энергии, в качестве расчетного, что и было осуществлено АО «НЭСК-электросети» 17.04.2015, а именно: прибор учета типа «Матрица» принят расчетным (№ пломбы 05030709), прибор учета типа «Меркурий» принят контрольным (№ пломбы 05035121), о чем составлен соответствующий Акт № 010322.

Таким образом, Комиссией по делу № 147/2015 установлено, что прибор учета потребителя <…> (тип «Меркурий») в установленном порядке опломбирован и признан контрольным прибором учета, что зафиксировано в акте от 17.04.2015 № 010322.

Согласно п.4 пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее - Пленум №30) оценивая действия (бездействия) 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, то есть антимонопольному органу при установлении признаков нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях АО «НЭСК-электросети» необходимо доказать, что результат таких действий привел или может привести к ущемлению интересов заявителя.

С учетом того, что вышеуказанные действия АО «НЭСК-электросети» не противоречат Постановлению № 442, а также с учетом осуществления действий по опломбированию прибора учета типа «Меркурий», установленного Заявителем на Объекте, согласно Акту от 17.04.2015 № 010322 до издания Приказа Краснодарского УФАС России от 28.04.2015 № 168 о возбуждении дела № 147/2015, Комиссия Краснодарского УФАС России по делу № 147/2015 в действиях АО «НЭСК-электросети» не установила факт нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

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

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела № 147/2015, ввиду отсутствия нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией действиях АО «НЭСК-электросети».

Председатель комиссии И.В. Иващенко

Члены комиссии: Г.В. Цуканов-Лубяницкий

С.П. Тарасова

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