

## РЕШЕНИЕ

по делу № 83/А-10-2013

Резолютивная часть решения оглашена «25» декабря 2013 г. г.  
Кемерово

В полном объеме решение изготовлено «16» января 2014 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: Клостер Елены  
Александровны – заместителя  
руководителя управления;

Членов Комиссии: Давыдовой Анны  
Минивалиевны –  
начальника отдела  
топливно-энергетического комплекса;

Лисиной Анны Сергеевны – начальника отдела  
судебной и правовой работы;

Фризен Светланы Николаевны – главного  
специалиста-эксперта отдела топливно-  
энергетического комплекса;

Залендинова Руслана Рашидовича – главного  
специалиста-эксперта отдела топливно-  
энергетического комплекса,

в присутствии:

- <...> – представителя ООО «Горэлектросеть» (по доверенности);

- <...> – представителя ОАО «Кузбассэнергосбыт» (по доверенности),

рассмотрев дело № 83/А-10-2013, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Горэлектросеть» (654005, Кемеровская область, г. Новокузнецк, ул. Орджоникидзе, 12; ИНН/КПП 4217127144/421701001) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### установила:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее - Кемеровское УФАС России) по результатам рассмотрения заявления Общества с ограниченной ответственностью «Отель – Сервис» (654080,

Кемеровская область, г. Новокузнецк, ул. Тольятти, 28-2) о неправомерности действий ООО «Горэлектросеть», выразившихся в неуведомлении ООО «Отель – Сервис» о проведении проверки прибора учета электрической энергии «Меркурий 230 АМ-01» заводской № 01 177482, составлении акта проверки (снятия показаний) данного прибора учета от 16.05.2013 г. в отсутствие представителя ООО «Отель – Сервис» и без подписи представителя ООО «Горэлектросеть», снятии ООО «Горэлектросеть» пломбы с данного прибора учета, составлению акта о неучтенном потреблении электроэнергии от 17.05.2013 г. в помещении, расположенном по адресу: Кемеровская область, г. Новокузнецк, ул. Народная, д. 1, приказом Кемеровского УФАС России от 30.08.2013 г. № 241 возбуждено дело № 83/А-10-2013 по признакам нарушения ООО «Горэлектросеть» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Определением от 02.09.2013 г. (исх. № 03/7171 от 03.09.2013 г.) рассмотрение дела № 83/А-10-2013 было назначено на 17.09.2013 г.

17.09.2013 г. на заседании Комиссии представителями ООО «Горэлектросеть» было заявлено ходатайство (вх. № 5687 от 17.09.2013 г.) о привлечении к участию в деле в качестве ответчика ОАО «Кузбассэнергосбыт».

Комиссией Кемеровского УФАС России было принято решение отказать ООО «Горэлектросеть» в удовлетворении ходатайства о привлечении Открытого акционерного общества «Кузбасская энергетическая сбытовая компания» (650036, г. Кемерово, пр. Ленина, 90/4) (далее – ОАО «Кузбассэнергосбыт») к участию в деле в качестве ответчика, поскольку ООО «Горэлектросеть» не представило доказательств наличия в действиях ОАО «Кузбассэнергосбыт» признаков нарушения антимонопольного законодательства.

17.09.2013 г. Комиссия пришла к выводу, что для полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела № 83/А-10-2013 необходимо истребование дополнительных доказательств, а также привлечение к участию в деле ОАО «Кузбассэнергосбыт» в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах.

Определением от 17.09.2013 г. (исх. № 03/7679) ОАО «Кузбассэнергосбыт» было привлечено к рассмотрению дела № 83/А-10-2013 в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах.

Определением от 17.09.2013 г. (исх. № 03/7678) рассмотрение дела № 83/А-10-2013 было отложено на 10.10.2013 г.

Кемеровское УФАС России письмом от 04.10.2013 г. (исх. № 03/8092), направленным в адрес лиц, участвующих в рассмотрении дела № 83/А-10-2013, сообщило о переносе рассмотрения дела на 29.10.2013 г. в связи с производственной необходимостью, а письмом от 23.10.2013 г. (исх. № 03/8675) – о переносе рассмотрения дела № 83/А-10-2013 на 21.11.2013 г.

20.11.2013 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили ходатайства ООО «Горэлектросеть» и ООО «Отель-Сервис» об отложении рассмотрения дела в связи с невозможностью явки 21.11.2013 г. представителей обществ для участия в рассмотрении дела № 83/А-10-2013.

Рассмотрев вышеуказанные ходатайства, Комиссия приняла решение об их удовлетворении.

Определением от 21.11.2013 г. (исх. № 03/9552) рассмотрение дела № 83/А-10-2013 было отложено на 25.12.2013 г.

Определением от 02.12.2013 г. (исх. № 03/9745) срок рассмотрения дела № 83/А-10-2013 в соответствии с частью 1 статьи 45 Закона о защите конкуренции был продлен до 02.05.2014 г.

На заседание Комиссии, состоявшееся 25.12.2013 г., законный представитель ООО «Отель-Сервис», надлежащим образом извещенный о дате времени и месте рассмотрения дела № 83/А-10-2013 (что подтверждается уведомительной карточкой о вручении 13.12.2013 г. почтовой корреспонденции) не явился, однако представил пояснения (исх. № б/н от 23.12.2013 г.). В указанных пояснениях сообщалось, что 24.05.2013 г. в адрес ООО «Отель – Сервис» поступило письмо ООО «Горэлектросеть» об отмене акта № 288 от 17.05.2013 г. о неучтенном потреблении электрической энергии (включая прилагаемый расчет объема неучтенного потребления). В связи с этим ООО «Отель – Сервис» считает, что нарушение прав общества отсутствует и считает возможным прекращение рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Представитель ОАО «Кузбассэнергосбыт» пояснил, что 28.11.2013 г. в адрес общества от сетевой организации ООО «Горэлектросеть» поступило письмо № 14-7357-12 от 25.11.2013 г. об отмене акта о неучтенном потреблении электрической энергии № 288 от 17.05.2013 г. с приложением копии аналогичного письма от 23.05.2013 г., адресованного ОАО «Кузбассэнергосбыт», которое ранее в адрес ОАО «Кузбассэнергосбыт» не поступало. В указанных письмах ООО «Горэлектросеть» указывало также на необходимость учета отмены акта при проведении начислений ООО «Отель – Сервис», в связи с чем ОАО «Кузбассэнергосбыт» 30.11.2013 г. произвело корректировку начислений, произведенных в мае 2013 г. ООО «Отель – Сервис» за потребленную электрическую энергию (что подтверждается корректировочной счетом-фактурой № 3-05-5-004313/к-2 от 30.11.2013 г. к счету-фактуре № 3-05-5-004313 от 31.05.2013 г.).

Представитель ООО «Горэлектросеть» сообщил, что акт о неучтенном потреблении электрической энергии № 288 от 17.05.2013 г. с прилагаемым расчетом объема неучтенного потребления электрической энергии, составленный в отношении ООО «Отель-Сервис», был отменен обществом, о чем 23 и 24 мая 2013 г. были уведомлены и гарантирующий поставщик ОАО «Кузбассэнергосбыт» и директор ООО «Отель – Сервис». Повторно на отмену акта № 288 от 17.05.2013 г. ООО «Горэлектросеть» обратило внимание ОАО «Кузбассэнергосбыт» 28.11.2013 г.

Таким образом, представитель ООО «Горэлектросеть» наличие нарушений норм действующего законодательства Российской Федерации в действиях общества не признал и просил прекратить производство по делу в связи с отсутствием в действиях ООО «Горэлектросеть» нарушений антимонопольного законодательства.

Изучив материалы дела, заслушав доводы и пояснения лиц, участвующих в

рассмотрении дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

ООО «Отель – Сервис» на праве аренды (договор аренды государственного имущества № 1/11 01.12.2011 г., заключенный с ГУП «Профдезинфекция») владеет нежилым зданием (ресторан), общей площадью 181,4 м<sup>2</sup>, расположенным по адресу: Кемеровская область, г. Новокузнецк, ул. Народная, д. 1.

Поставка электрической энергии в здание ООО «Отель – Сервис» осуществляется ОАО «Кузбассэнергосбыт» по электрическим сетям сетевой организации ООО «Горэлектросеть» в соответствии с договором электроснабжения № 4313 от 01.07.2012 г., заключенным между ООО «Отель – Сервис» и ОАО «Кузбассэнергосбыт».

Список лиц, имеющих право ведения с ОАО «Кузбассэнергосбыт» оперативных переговоров, а также подписания документации по договору определен в приложении № 8 к договору № 4313 от 01.07.2012 г., в соответствии с которыми соответствующими правами наделены: директор ООО «Отель – Сервис» <...> и заместитель директора ООО «Отель – Сервис» <...>.

В соответствии с пунктом 6.1 указанного договора и приложением 4.1 к договору (в редакции дополнительного соглашения от 22.10.2012 г. к договору № 4313 от 01.07.2012 г.) величины потребления электроэнергии и мощности определяются по показаниям прибора учета электрической энергии «Меркурий 230 АМ-01» заводской № 01177482 (прошедшего гос. поверку в 1 квартале 2007 г.), установленного в распределительном щите РЩ-0,4 кВ бара, расположенного в здании по ул. Народная, д. 1.

Согласно акту проверки (осмотра) расчетного учета от 01.07.2012 г. представителем ОАО «Кузбассэнергосбыт» совместно с представителем потребителя (директор ООО «Отель – Сервис») был произведен осмотр учета, установленного в РЩ-0,4 кВ здания, расположенного по адресу: г. Новокузнецк, ул. Народная, 1, по результатам которого было установлено, что учет соответствует требованиям Правил устройства электроустановок.

Из заявления ООО «Отель – Сервис» (вх. № 4656 от 01.08.2013 г.), поступившего в адрес Кемеровского УФАС России, следует, что на момент подписания ООО «Отель – Сервис» акта приема-передачи здания, расположенного по адресу: ул. Народная, 1, прибор учета электрической энергии «Меркурий 230 АМ-01» заводской № 01177482 уже был установлен в здании и опломбирован электроснабжающей организацией.

16.05.2013 г. в нежилом здании ООО «Отель – Сервис», расположенном по адресу: г. Новокузнецк, ул. Народная, д. 1, представителями ООО «Горэлектросеть» - техниками <...> и <...>, в присутствии представителя ОАО «Кузбассэнергосбыт» - <...>, была проведена плановая проверка прибора учета «Меркурий 230 АМ-01» заводской № 01177482, по результатам которой был составлен акт проверки (снятия показаний) прибора учета № б/н от 16.05.2013 г. о том, что при прикладывании магнита к прибору учета электрической энергии он перестает работать, в связи с чем ООО «Отель – Сервис» было предписано заменить данный прибор учета на аналогичный.

При этом, в акте от 16.05.2013 г. также указано, что при проведении визуального контроля учета электрической энергии установлено наличие пломб поверителя, отсутствие нарушения пломб электроснабжающей организации и механических повреждений на корпусе электросчетчика.

После проведения осмотра прибора учета электрической энергии представителями ООО «Горэлектросеть» с электросчетчика ООО «Отель – Сервис» была снята пломба электроснабжающей организации, о чем также имеется отметка в акте от 16.05.2013 г.

17.05.2013 г. представителями ООО «Горэлектросеть» - техниками <...>, <...> и ведущим инженером <...>, в присутствии <...>, которого ООО «Горэлектросеть» определило в качестве представителя ООО «Отель – Сервис», а также в присутствии <...> и <...>, был составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии № 288, в котором указано, что ООО «Отель – Сервис» осуществляется потребление электроэнергии с нарушением в схеме учета электроэнергии. Данный вывод был сделан на основании результатов, полученных при обследовании ООО «Горэлектросеть» 16.05.2013 г. учета электрической энергии ООО «Отель – Сервис». Так, при приложении представителями ООО «Горэлектросеть» к прибору учета электроэнергии ООО «Отель – Сервис» магнитный счетный механизм прибора учета переставал работать.

Исходя из вышеизложенного, представителем ООО «Горэлектросеть» был сделан вывод о том, что фактическое потребление электроэнергии ООО «Отель – Сервис» не совпадает с расходом по прибору учета электроэнергии, и был произведен Расчет объема неучтенного потребления электрической энергии от 17.05.2013 г. (приложение к акту о неучтенном потреблении электрической энергии № 288 от 17.05.2013 г.), согласно которому объем неучтенного потребления электрической энергии ООО «Отель – Сервис» за период с 19.10.2012 г. (дата предыдущей проверки системы учета ООО «Отель – Сервис») по 16.05.2013 г. составил 41 395,87 кВтч.

Согласно пункту 3.2.7 договора электроснабжения № 4313 от 01.07.2012 г. абонент обязан в срок, установленный энергоснабжающей или сетевой организацией в письменном предписании, восстановить приборы расчетного учета в случае утраты, неисправности или временного выхода из эксплуатации.

В связи с признанием ООО «Горэлектросеть» непригодным к использованию для расчета количества потребленной электрической энергии прибор учета, установленный в здании по ул. Народная, 1, ООО «Отель – Сервис» было вынуждено установить новый прибор учета «Меркурий 231 АМ-01» заводской № 12798557, который был допущен 22.05.2013 г. ООО «Горэлектросеть» в эксплуатацию (акт допуска прибора учета в эксплуатацию от 22.05.2013 г.).

В соответствии с письмом ООО «Горэлектросеть» от 27.05.2013 г. № 14-2344-1, направленным в адрес ОАО «Кузбассэнергосбыт», актом № 37 от 24.05.2013 г. приема-передачи актов о безучетном потреблении юридических лиц к договору № 6860/1000-08 от 20.11.2008 г. ООО «Горэлектросеть» был передан акт о неучтенном потреблении электрической энергии № 288 от 17.05.2013 г. с Расчетом объема неучтенного потребления ООО «Отель – Сервис» электрической энергии в размере 41 395,87 кВтч, для внесения рассчитанных объемов потребления электрической энергии в величину полезного отпуска.

На основании переданного ООО «Горэлектросеть» акта № 288 от 17.05.2013 г. ОАО «Кузбассэнергосбыт» было произведено начисление ООО «Отель – Сервис» за объем неучтенного потребления электрической энергии (41 395,87 кВтч) за период с 19.10.2012 г. по 16.05.2013 г. в размере 168 270,09 рублей.

ОАО «Кузбассэнергосбыт» в письме от 19.08.2013 г. № 80-23-03/7623, направленном в адрес Кемеровского УФАС России, указало, что иных документов со стороны ООО «Горэлектросеть» в отношении прибора учета электрической энергии, установленного у потребителя ООО «Отель – Сервис» по ул. Народная, 1, в адрес ОАО «Кузбассэнергосбыт» не поступало.

03.06.2013 г. ООО «Отель – Сервис» было направлено в адрес ОАО «Кузбассэнергосбыт» письмо, в котором общество указывало на неправомерные действия ООО «Горэлектросеть» при проведении 16.05.2013 г. проверки учета электрической энергии ООО «Отель – Сервис», включая принятие решения о неисправности прибора учета только на основании проверки электросчетчика путем воздействия на него магнита, а также срыв представителями ООО «Горэлектросеть» пломбы с электросчетчика, что лишило ООО «Отель – Сервис» права на проведение независимой экспертизы электросчетчика на предмет исправности аккредитованными организациями. В связи с изложенным, ООО «Отель – Сервис» просило ОАО «Кузбассэнергосбыт» произвести перерасчет потребления электроэнергии.

Таким образом, анализируя фактические обстоятельства дела, доказательства, имеющиеся в материалах дела № 83/А-10-2013, а также пояснения, полученные от лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия Кемеровского УФАС России ставит под сомнение факт изготовления 23.05.2013 г. ООО «Горэлектросеть» письма об отмене акта от 17.05.2013 г. № 288, так как при его наличии в тот момент, не должны были совершаться действия, последовавшие со стороны ООО «Отель – Сервис» (направление в августе 2013 г. в адрес Кемеровского УФАС России заявления о наличии в действиях ООО «Горэлектросеть»), а также со стороны ОАО «Кузбассэнергосбыт» (начисление ООО «Отель – Сервис» платы за объем неучтенного потребления электрической энергии (41 395,87 кВтч) за период с 19.10.2012 г. по 16.05.2013 г. в размере 168 270,09 рублей).

Данный вывод Комиссии Кемеровского УФАС России также подтверждается и тем, что до декабря 2013 г. ни одной стороной указанное письмо ООО «Горэлектросеть» в адрес Кемеровского УФАС России не представлялось, как и не заявлялось о его существовании.

По мнению Комиссии Кемеровского УФАС России данное письмо было изготовлено ООО «Горэлектросеть» в ноябре 2013 г. и датировано 23.05.2013 г. с целью избежания административной ответственности, предусмотренной за нарушение антимонопольного законодательства.

Согласно пункту 1 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 543 ГК РФ абонент обязан обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасность эксплуатируемых энергетических сетей, приборов и оборудования, соблюдать установленный режим потребления энергии, а также немедленно сообщать энергоснабжающей организации об авариях, о пожарах, неисправностях приборов учета энергии и об иных нарушениях, возникающих при пользовании энергией.

Согласно части 3 статьи 37 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» [порядок](#) взаимодействия субъектов розничных рынков, участвующих в обороте электрической энергии, с организациями технологической инфраструктуры на розничных рынках предусмотрены Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее – Основные положения).

В соответствии с пунктом 167 Основных положений субъекты электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в том числе гарантирующие поставщики (энергосбытовые, энергоснабжающие организации) и сетевые организации, в соответствии с разделом X Основных положений проверяют соблюдение потребителями (производителями электрической энергии (мощности) на розничных рынках) 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, а также проводят проверки на предмет выявления фактов безучетного и бездоговорного потребления электрической энергии.

Пунктом 137 Основных положений предусмотрено, что приборы учета, показания которых в соответствии с указанным документом используются при определении объемов потребления (производства) электрической энергии (мощности) на розничных рынках, оказанных услуг по передаче электрической энергии, фактических потерь электрической энергии в объектах электросетевого хозяйства, за которые осуществляются расчеты на розничном рынке, должны соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации об обеспечении единства измерений, а также установленным в разделе X Основных положений требованиям, в том числе по их классу точности, быть допущенными в эксплуатацию в установленном указанным разделом порядке, иметь неповрежденные контрольные пломбы и (или) знаки визуального контроля.

В соответствии с пунктом 172 Основных положений 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.

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. Указанная проверка должна проводиться не реже 1 раза в год и может проводиться в виде инструментальной проверки.

В пункте 2.11.17 Правил технической эксплуатации электроустановок потребителей, утвержденных Приказом Минэнерго РФ от 13.01.2003 г. № 6, указано, что обо всех дефектах или случаях отказов в работе расчетных счетчиков электрической энергии Потребитель обязан немедленно поставить в известность энергоснабжающую организацию. Персонал энергообъекта несет ответственность за сохранность расчетного счетчика, его пломб и за соответствие цепей учета электроэнергии установленным требованиям. Нарушение пломбы на расчетном счетчике, если это не вызвано действием непреодолимой силы, лишает законной силы учет электроэнергии, осуществляемый данным расчетным счетчиком.

В акте проверки (снятия показаний) прибора учета № б/н от 16.05.2013 г., составленном сетевой организацией ООО «Горэлектросеть» при проведении визуального контроля состояния прибора учета электрической энергии, установленного на объекте ООО «Отель – Сервис», было зафиксировано отсутствие внешних повреждений как самого прибора учета электрической энергии, так и контрольных пломб. Следовательно, ООО «Горэлектросеть» при таких обстоятельствах, не проводя инструментальной проверки, не имело оснований сделать однозначное заключение о неисправности проверяемого прибора учета.

Кроме того, согласно пункту 2.7 Правил учета электрической энергии, утвержденных Минтопэнерго РФ от 19.09.1996, Минстроем РФ от 26.09.1996 государственный метрологический контроль и надзор за средствами измерений, применяемыми при проведении учета электроэнергии, осуществляется органами Госстандарта России и аккредитованными им метрологическими службами на основе действующей нормативной документации, ООО «Горэлектросеть» не имеет соответствующей аккредитации.

Согласно пункту 173 Основных положений плановые проверки приборов учета осуществляются сетевой организацией на основании плана-графика проведения проверок расчетных приборов учета, разработанного сетевой организацией и согласованного с гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) в порядке, указанном в пункте 174 Основных положений, предусматривающем предварительное ежемесячное уведомление гарантирующего поставщика о включенных в разработанный сетевой организацией план-график проведения проверок расчетных приборов учета.

В соответствии с пунктом 177 Основных положений в случае если для проведения проверки приборов учета сетевой организации требуется допуск к энергопринимающим устройствам потребителя (объекту по производству электрической энергии (мощности)), то 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, а также о последствиях ее 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 сетевой организации предложение об иных дате и (или) времени, после чего стороны обязаны согласовать иные дату и (или) время.

Поскольку прибор учета электрической энергии установлен в помещении ООО «Отель – Сервис» (в щитовой), которое согласно пояснениям представителей ООО «Отель – Сервис» запирается, т.е. свободный доступ к осмотру прибора учета отсутствовал, для проведения проверки приборов учета сетевой организации ООО «Горэлектросеть» требовалось предварительное согласование с ООО «Отель – Сервис» даты и времени проведения такой проверки.

Доказательства, подтверждающие надлежащее согласование ООО «Горэлектросеть» с ООО «Отель – Сервис» даты и времени предстоящей проверки прибора учета электрической энергии «Меркурий 230 АМ-01» заводской № 01177482, установленного в помещении ООО «Отель – Сервис», расположенном по адресу: г. Новокузнецк, ул. Народная, д. 1, отсутствуют.

Представители ООО «Отель – Сервис» на рассмотрении дела также поясняли, что в связи с несогласованием ООО «Горэлектросеть» даты и времени проведения проверки они не имели возможности присутствовать на ней, тем самым ООО «Горэлектросеть» нарушило права общества на участие в ней, предусмотренные Основными положениями.

Кроме того, представители ООО «Отель – Сервис» указали, что присутствующий на проверке, проводимой ООО «Горэлектросеть», <...> сотрудником ООО «Отель – Сервис» не является и не был уполномочен обществом на совершение каких-либо действий от имени ООО «Отель – Сервис».

Согласно пункту 165 Основных положений снятие показаний расчетного прибора учета оформляется актом снятия показаний расчетного прибора учета и подписывается лицом, ответственным за снятие показаний прибора учета, а также представителями сетевой организации и (или) гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации) в случае, если в соответствии с условиями договора ими осуществляется совместное снятие показаний расчетного прибора учета.

Так, лицами, имеющими право ведения с ОАО «Кузбассэнергосбыт» оперативных переговоров, а также подписания документации по договору электроснабжения № 4313 от 01.07.2012 г., в рамках действия которого проводилась проверка прибора учета электрической энергии ООО «Отель – Сервис», являющимися, в том числе ответственными за снятие показаний, определены в соответствии с указанным договором директор ООО «Отель – Сервис» <...> и заместитель директора ООО «Отель – Сервис» <...>.

Согласно пункту 176 Основных положений 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. При отказе лица,

принимавшего участие в проверке, от подписания акта, в нем указывается причина такого отказа. Сетевая организация передает гарантирующему поставщику (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), в случае если он не участвовал в проведении проверки, копии актов проверки расчетных приборов учета в течение 3 рабочих дней после их составления. Результатом проверки является заключение о пригодности расчетного прибора учета для осуществления расчетов за потребленную (произведенную) на розничных рынках электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги по передаче электрической энергии, о соответствии (несоответствии) расчетного прибора учета требованиям, предъявляемым к такому прибору учета, а также о наличии (об отсутствии) безучетного потребления или о признании расчетного прибора учета утраченным. В акте проверки приборов учета должны быть указаны: дата, время и адрес проведения проверки, форма проверки и основание для проведения проверки; лица, принявшие участие в проверке; лица, приглашенные в соответствии с [пунктом 171](#) Основных положений для участия в проверке, но не принявшие в ней участие; характеристики и место установки проверяемого расчетного прибора учета (измерительного трансформатора, в случае если прибор учета входит в состав измерительного комплекса или систему учета), показания прибора учета на момент проверки и дата истечения межповерочного интервала прибора учета (измерительного трансформатора); характеристики и место установки контрольных пломб и знаков визуального контроля, установленных на момент начала проверки, а также вновь установленных (если они менялись в ходе проверки); результат проверки; характеристики используемого при проведении проверки оборудования, в случае если проводится инструментальная проверка; лица, отказавшиеся от подписания акта проверки либо несогласные с указанными в акте результатами проверки, и причины такого отказа либо несогласия.

В соответствии с вышеуказанным пунктом Основных положений 16.05.2013 г. по результатам проведения ООО «Горэлектросеть» проверки прибора учета электрической энергии ООО «Отель – Сервис», было составлено 3 экземпляра акта: для потребителя, гарантирующего поставщика и сетевой организации.

В представленных ООО «Горэлектросеть» и ОАО «Кузбассэнергосбыт» копиях экземпляров вышеуказанного акта отсутствует подпись одного из представителей ООО «Горэлектросеть» (техника <...>), а также не указана форма проверки.

В копии экземпляра акта, представленной ООО «Отель – Сервис», отсутствует также подпись одного из представителей ООО «Горэлектросеть» (техника <...>), не указана форма проверки, время проверки, характеристики знаков визуального контроля, установленных при проверке (сведения о состоянии прибора учета отсутствуют).

Таким образом, ООО «Горэлектросеть» было допущено нарушение порядка составления актов сетевой организацией в ходе проверки приборов учета, предусмотренного пунктом 176 Основных положений.

Согласно пункту 192 Основные положения 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 и 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 соответствии с пунктом 2 Основных положений под безучетным потреблением 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 (которой) 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).

Действия (бездействие) ООО «Отель – Сервис», которые привели бы к искажению данных об объеме потребления электрической энергии, включая нарушение порядка учета электрической энергии, выразившегося во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета), в нарушении (повреждении) пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета (систему учета), ООО «Горэлектросеть» выявлены не были.

Учитывая вышеизложенное, на момент проведения 16.05.2013 г. проверки прибора учета у ООО «Горэлектросеть» отсутствовали основания для установления факта безучетного потребления ООО «Отель – Сервис» электрической энергии.

Несмотря на это ООО «Горэлектросеть» 17.05.2013 г. был составлен акт № 288 о неучтенном потреблении электроэнергии.

В пункте 193 Основных положений указано, что в акте о неучтенном потреблении электрической энергии должны содержаться данные 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 нарушение требований пункта 193 Основных положений представитель ООО «Отель – Сервис», осуществляющего, по мнению ООО «Горэлектросеть», безучетное потребление, при составлении акта о неучтенном потреблении электроэнергии № 288 от 17.05.2013 г. не присутствовал, в связи с чем ООО «Отель – Сервис» было лишено возможности давать объяснения относительно выявленного факта, а также вносить замечания к составленному акту.

Кроме того, в представленной ООО «Горэлектросеть» копии акта о неучтенном потреблении электроэнергии № 288 от 17.05.2013 г. отсутствует подпись представителя ООО «Горэлектросеть» - ведущего инженера <...> и 2-х незаинтересованных лиц, приглашенных для составления акта.

Таким образом, ООО «Горэлектросеть» при составлении актов о неучтенном потреблении электрической энергии ООО «Отель – Сервис» были допущены нарушения порядка составления актов, предусмотренного пунктом 193 Основных положений.

Довод ООО «Горэлектросеть» о том, что согласно пояснениям, полученным от ООО «Инкотекс-СК» (письма от 24.07.2012 г. исх. № 20-М, от 14.08.2013 г. исх. № 26-М), которое является разработчиком прибора учета электрической энергии «Меркурий 230 АМ-01» заводской № 01177482, ООО «Горэлектросеть» правомерно по результатам воздействия магнита на прибор учета электрической энергии, вызвавшего его остановку, сделало вывод о его неисправности, был отклонен Комиссией Кемеровского УФАС России, так как из вышеуказанных писем следовало лишь то, что ООО «Инкотекс-СК» считает допустимым использование магнита при проверке исправности электросчетчика только в строго определенном случае (после проверки целостности заводских пломб), при этом ООО «Инкотекс-СК» указывало, что все приборы учета, произведенные обществом, проходят испытания на воздействие постоянной магнитной индукции внешнего происхождения.

Следовательно, при целостности заводских пломб на электросчетчике результаты применения метода магнитного воздействия в рамках проведения сетевой организацией плановой проверки учета электрической энергии (в не лабораторных условиях) не могут быть использованы для заключения сетевой организацией о неисправности учета электрической энергии вследствие вмешательства в работу электросчетчика.

По мнению Комиссии Кемеровского УФАС России, в целях соблюдения прав и интересов всех заинтересованных лиц, ООО «Горэлектросеть» при проведении проверки учета электрической энергии ООО «Отель – Сервис» в соответствии с нормами, установленными в Основных положениях и договором электроснабжения № 4313 от 01.07.2012г., усомнившись в исправности электросчетчика, имело право выдать ООО «Отель – Сервис» предписание о проведении его поверки в аккредитованном центре, и в случае предоставления заключения такого центра о неисправности, возникшей в приборе учета

электрической энергии, установить факт безучетного потребления и рассчитать объем неучтенного потребления электрической энергии с даты предыдущей проверки.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» определено, что территориальная сетевая организация – это 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 является.

В отношении по электроснабжению нежилого здания, принадлежащего ООО «Отель – Сервис», ООО «Горэлектросеть» оказывает услуги по передаче электрической энергии которые включают в себя также комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе проведение плановых проверок (снятия показаний) учета электрической энергии потребителя (ООО «Отель – Сервис»).

Региональной энергетической комиссией Кемеровской области для ООО «Горэлектросеть» на 2013 г. были утверждены тарифы на услуги по передаче электрической энергии.

Услуги по передаче электрической энергии согласно статье 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

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

Таким образом, ООО «Горэлектросеть», являясь субъектом естественной монополии, занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в пределах географических границ, определенных территорией, охватываемой электрическими сетями ООО «Горэлектросеть» в г.Новокузнецке.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Статья 10 ГК РФ не допускает использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребления доминирующим положением на рынке.

Действия ООО «Горэлектросеть», выразившиеся в:

- несогласовании с ООО «Отель – Сервис» даты и времени проведения плановой проверки прибора учета электрической энергии «Меркурий 230 АМ-01» заводской № 01177482, установленного в помещении, расположенном по адресу: Кемеровская область, г. Новокузнецк, ул. Народная, д. 1, доступ к которому

ограничен, в результате чего представители ООО «Отель – Сервис» не имели возможности присутствовать при ее проведении;

- проведении плановой проверки прибора учета электрической энергии ООО «Отель – Сервис» в отсутствие уполномоченного представителя общества;

- составлении актов проверки (снятия показаний) прибора учета № б/н от 16.05.2013 г. и актов о неучтенном потреблении электрической энергии № 288 от 17.05.2013 г. с нарушением порядка их составления (включая отсутствие в них всех необходимых сведений), предусмотренного пунктами 176, 193 Основных положений;

- срыве контрольных пломб энергоснабжающей организации с прибора учета электрической энергии «Меркурий 230 АМ-01» заводской № 01177482 и установление факта безучетного потребления ООО «Отель – Сервис» электрической энергии при отсутствии достаточных оснований,

результатом которых явилось ущемление интересов ООО «Отель – Сервис», квалифицированы Комиссией Кемеровского УФАС России как злоупотребление ООО «Горэлектросеть» доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии и являются нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Необходимо отметить, что ущемление интересов ООО «Отель – Сервис» вследствие неправомερных действий ООО «Горэлектросеть» выражается в том, что ООО «Отель – Сервис» было вынуждено установить новый прибор учета электрической энергии, также в соответствии с актом № 288 от 17.05.2013 г. ОАО «Кузбассэнергосбыт» за объем неучтенного потребления электрической энергии был выставлен ООО «Отель – Сервис» счет на оплату в размере 168 270,09 рублей, кроме того в целях восстановления своих прав ООО «Отель – Сервис» было вынуждено обратиться в антимонопольный орган.

Своими действиями по отмене акта о неучтенном потреблении электрической энергии № 288 от 17.05.2013 г. ООО «Горэлектросеть» фактически признало его неправомерность.

Учитывая, что на момент вынесения решения по делу № 83/А-10-2013 нарушение антимонопольного законодательства устранено ООО «Горэлектросеть» в добровольном порядке (акт о неучтенном потреблении электрической энергии № 288 от 17.05.2013 г. отменен, положение ООО «Отель – Сервис» восстановлено в связи с производением ОАО «Кузбассэнергосбыт» корректировки платы за потребленную электрическую энергию) у Комиссии Кемеровского УФАС России отсутствуют основания для выдачи ООО «Горэлектросеть» предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

Материальный ущерб, причиненный ООО «Отель – Сервис» вследствие нарушения ООО «Горэлектросеть» антимонопольного законодательства, не установлен.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

**решила:**

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Горэлектросеть» (654005, Кемеровская область, г. Новокузнецк, ул. Орджоникидзе, 12; ИНН/КПП 4217127144/421701001) нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» посредством злоупотребления доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии, выразившегося в:

- несогласовании с ООО «Отель – Сервис» даты и времени проведения плановой проверки прибора учета электрической энергии «Меркурий 230 АМ-01» заводской № 01177482, установленного в помещении, расположенном по адресу: Кемеровская область, г. Новокузнецк, ул. Народная, д. 1, доступ к которому ограничен, в результате чего представители ООО «Отель – Сервис» не имели возможности присутствовать при ее проведении;

- проведении плановой проверки прибора учета электрической энергии ООО «Отель – Сервис» в отсутствие уполномоченного представителя общества;

- составлении актов проверки (снятия показаний) прибора учета № б/н от 16.05.2013 г. и актов о неучтенном потреблении электрической энергии № 288 от 17.05.2013 г. с нарушением порядка их составления (включая отсутствие в них всех необходимых сведений), предусмотренного пунктами 176, 193 Основных положений;

- срыве контрольных пломб энергоснабжающей организации с прибора учета электрической энергии «Меркурий 230 АМ-01» заводской № 01177482 и установлении факта безучетного потребления ООО «Отель – Сервис» электрической энергии при отсутствии достаточных оснований,

результатом которого явилось ущемление интересов ООО «Отель – Сервис».

2. Производство по делу № 83/А-10-2013, возбужденному в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Горэлектросеть» (654005, Кемеровская область, г. Новокузнецк, ул. Орджоникидзе, 12; ИНН/КПП 4217127144/421701001), прекратить в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии:

Е.А. Клостер

Члены Комиссии:

А.М. Давыдова

А.С. Лисина

С.Н. Фризен

Р.Р. Залендинов

В соответствии со статьёй 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.