

г. Владивосток
17 августа 2009 года

Дело № 26

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: Трякин В.В. – заместитель руководителя Управления,
члены Комиссии: Абросимов Д.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля,
Дегтярев С.А. – начальник аналитического отдела, Яковенко Н.В. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля

рассмотрев в заседании 05.08.2009 дело № 26 от 14.07.2009,
возбужденное по заявлению гр-на Хохлова Д.В.
в отношении ООО «Артемовская электросеть»,

о нарушении части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»,
выразившемся в неправомерном составлении Акта № б/н от 20.02.2009, Акта №
1219 от 25.02.2009 и выдаче Предписания № б/н от 15.02.2009 ООО «Артемовская
электросеть», содержащих незаконные требования оплаты услуг
электроснабжения и иные требования, ущемляющие права и законные
интересы гражданина Хохлова Д.В.,

при участии:

от гр-на Хохлова Д.В.: гр-н Хохлов Д.В.;

от ООО «Артемовская электросеть»: юрисконсульт Осипчук А.А.;

от ОАО «ДЭК»: начальник отдела правового регулирования передачи
электроэнергии Департамента правовой и договорной деятельности
филиала ОАО «ДЭК» - «Дальэнергосбыт» Шаркун С.В.,

У С Т А Н О В И Л А:

25.05.2009 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю поступила жалоба гражданина Хохлова Д.В. о неправомерном
составлении Акта № б/н от 20.02.2009, Акта № 1219 от 25.02.2009 и выдаче
Предписания № б/н от 15.02.2009 ООО «Артемовская электросеть», содержащих
незаконные требования оплаты услуг электроснабжения и иные требования,
ущемляющие права и законные интересы гражданина Хохлова Д.В.

С сентября 2005 года гр-н Хохлов Д.В. является владельцем дома, расположенного
по адресу <.....>. Расчеты за электроэнергию с энергоснабжающей
организацией (ОАО «Дальневосточная энергетическая компания») осуществлялись им ежемесячно, потребление электрической энергии учитывалось
в соответствии с правилами коммерческого учета, по нормативами потребления
электрической энергии, на основании выставяемых энергоснабжающей
организацией квитанций (копии квитанций за 2008 г., январь-май 2009 г).

19.02.2009 гр-н Хохлов Д.В. обратился в ООО «Артемовская электросеть» с
просьбой перевести учет электроэнергии с коммерческого расчётного учета на

учет на основании данных счетчика.

20.02.2009 представителями ООО «Артемовская электросеть» было совершено обследование электроустановки в жилом доме по <.....>, и был составлен Акт б/н технического обследования состояния измерительного комплекса, схемы подключения и соблюдения технических условий. Данным актом был установлен факт отсутствия электросчетчика, и произведена опись электроприборов, дающих нагрузку электропотребления. Также, Актом предписано гр-ну Хохлову Д.В. прибыть в ООО «Артемовская электросеть» 28.02.2009 и указано, что в случае неприбытия подача электроэнергии гр-ну Хохлову Д.В. будет прекращена.

25.02.2009 представителями ООО «Артемовская электросеть» проведено повторное обследование электроустановки в жилом доме по ул. Новая, 11, г. Артем, и составлен Акт № 1219 о безучетном (бездоговорном) потреблении электрической энергии, произведен расчет суммарного электропотребления, объема безучетно использованной электроэнергии (8110,88 кВт/ч) и предъявлено к оплате 11355,24 рубля.

На основании составленных актов гр-ну Хохлову Д.В. было выдано Предписание б/н от 25.02.2009, обязывающее гр-на Хохлова Д.В. провести ряд мероприятий, в т.ч. зарегистрировать электросчетчик в ООО «Артемовская электросеть», сообщить в ООО «Артемовская электросеть» о выполнении предписания, а также допустить инспектора к электроустановке для опломбирования.

05.05.2009 исх. № 977 ООО «Артемовская электросеть» направила гр-ну Хохлову Д.В. требование об оплате акта и выполнении предписания, пригрозив в противном случае прекращением подачи электроэнергии с 18.05.2009.

Ответчик по делу представил следующие доводы в обоснование правомерности проведенной ООО «Артемовская электросеть» проверки технического состояния приборов учета по адресу <.....>, собственником которого является гр-н Хохлов Д.В., и правомерности составления Акта № б/н от 20.02.2009, Акта № 1219 от 25.02.2009 и выдаче Предписания № б/н от 15.02.2009.

В соответствии с п. 158 постановления Правительства от 31.08.2006 № 530 «Об утверждении правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики» (далее - Правила ФРРЭ) территориальная сетевая организация уполномочена проводить контрольные проверки электроустановок потребителей, расположенных в границах балансовой принадлежности ее электрических сетей для целей осуществления проверки состояния приборов учета.

Также, п. 32 утвержденных Постановлением Правительства № 307 от 23.05.2006 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам оговаривается, что в период осуществления ремонта, замены, проверки индивидуального прибора учета, не превышающий 30 календарных дней, объемы потребления электрической энергии для расчета размера платы за коммунальные услуги исчисляются как среднемесячное потребление коммунальных ресурсов определенные по указанному прибору за последние 6 месяцев, а если период работы индивидуального или коллективного (общедомового) прибора учета составил меньше 6 месяцев – то за фактический период работы прибора учета, но не выше нормативов потребления соответствующих коммунальных услуг.

У гр-на Хохлова Д.В. прибор учета отсутствовал более 30 дней, в связи с чем его ссылки на начисление по нормативу являются не состоятельными.

Согласно ст. 3 Федерального закона «Об энергосбережении» № 28-ФЗ от 03.04.1996 объектом государственного регулирования в области энергосбережения являются отношения, возникающие в процессе деятельности, направленной на обеспечение точности, достоверности и единства измерения в части учета отпускаемых и потребляемых энергетических ресурсов. В силу ст. 4 названного закона для физических лиц установлена обязательность учета получаемых ими энергетических ресурсов.

В соответствии с п. 2.1 Правил учета электрической энергии (утверждены Минтопэнерго РФ 19.09.1996, Минстроем РФ 26.09.1996) основной целью учета электрической энергии является получение достоверной информации о потреблении электрической энергии. Согласно п. 2.4, п. 2.5, п. 2.6 Правил учета электрической энергии, учет электрической энергии, полученной потребителем, если по этим данным производятся расчеты, учет электрической энергии производится на основе измерений с помощью счетчиков электрической энергии для учета электроэнергии должны использоваться средства измерений, типы которых утверждены Госстандартом России и внесены в Государственный реестр средств измерений.

В соответствии с Правилами технической эксплуатации электроустановок потребителей (утверждены Приказом Минэнерго РФ № 6 от 13.01.2003), главой 2.11, установка и эксплуатация средств измерений и учета электроэнергии осуществляется в соответствии с требованиями правил устройства электроустановок и инструкцией заводов – изготовителей.

По мнению ответчика, проведенная проверка в жилом доме, расположенном по адресу: <.....>, выявила несоблюдение гр-ном Хохловым Д.В. несоблюдение указанных норм и правил. Данное нарушение ответчик по делу относит к разряду безучетного потребления электрической энергии, ссылаясь на п. 79, п. 151 Правил ФПРЭ.

При этом ответчик указывает, что как сетевая организация не извлекает никакой материальной выгоды и не имеет к потребителю Хохлову Д.В. никаких требований в денежном выражении, и считает, что составление в отношении гр-на Хохлова Д.В. оспариваемых им документов не повлекло для него никаких неблагоприятных последствий, как то – отключение электроснабжения, взыскание денежных средств, иное ограничение, недопущение или ущемление интересов других лиц со стороны ООО «Артемовская электросеть».

Комиссия, изучив представленные ООО «Артемовская электросеть» обоснования и документы, не оспаривает правомерность проведения проверки технического состояния приборов учета гр-на Хохлова Д.В. сетевой организацией, однако не может принять вышеизложенные доводы в качестве обоснованных по следующим основаниям.

Согласно пунктам 79 и 151 далее Правила ФПРЭ безучетное (бездоговорное) потребление электрической энергии:

- это потребление энергии с нарушением установленного договором

энергоснабжения (договором купли-продажи (поставки) электрической энергии) и настоящими Правилами порядка учета электрической энергии со стороны покупателя, выразившимся во вмешательстве в работу соответствующего прибора учета или несоблюдении установленных договором сроков извещения об утрате (неисправности) прибора учета, обязанность по обеспечению целостности и сохранности которого возложена на покупателя, а также в иных действиях покупателя, приведших к искажению данных о фактическом объеме потребления электрической энергии (далее - безучетное потребление электрической энергии);

- это потребление энергии, осуществляемое юридическими или физическими лицами в отсутствие заключенного в установленном порядке договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) и (или) с использованием энергопринимающих устройств, присоединенных к электрической сети сетевой организации с нарушением установленного порядка технологического присоединения энергопринимающих устройств юридических и физических лиц к электрическим сетям (бездоговорное потребление электрической энергии).

Пункт 64 Правил ФРПЭ определяет, что действие договора энергоснабжения с гражданином-потребителем не может ставиться в зависимость от заключения или не заключения договора в письменной форме. Наличие заключенного с гражданином-потребителем договора подтверждается документом об оплате гражданином потребленной им электрической энергии, в котором указаны наименование и платежные реквизиты гарантирующего поставщика, осуществляющего энергоснабжение данного потребителя. Договор с гарантирующим поставщиком считается заключенным с даты, соответствующей началу периода, за который гражданином-потребителем произведена первая оплата электрической энергии данному гарантирующему поставщику.

В случае отсутствия первой оплаты электрической энергии гражданином-потребителем гарантирующему поставщику или выявления факта потребления электрической энергии до начала расчетного периода, за который гражданином-потребителем произведена первая оплата, задолженность такого гражданина по оплате потребленной им электрической энергии перед гарантирующим поставщиком исчисляется с даты технологического присоединения его энергопринимающего устройства к электрической сети в зоне деятельности данного гарантирующего поставщика или даты присвоения статуса гарантирующего поставщика соответствующей организации (в зависимости от того, какая дата наступит позднее).

Оплата потребленной электрической энергии, осуществлялась на основании данных, полученных с помощью расчетного способа в соответствии с правилами коммерческого учета электрической энергии, по нормативам потребления, на основании платежных документов выставляемых гр-ну Хохлову Д.В. ОАО «ДЭК».

В соответствии с пунктом 136 Правил ФРПЭ оплата потребленной электрической энергии, предоставленных услуг по передаче электрической энергии, а также оплата потерь электрической энергии в электрических сетях осуществляется на основании данных, полученных с помощью приборов учета и (или) расчетного способа в соответствии с правилами коммерческого учета электрической энергии на розничных рынках электрической энергии, утверждаемыми федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке

государственной политики в сфере топливно-энергетического комплекса. Данные положения применяются в отношении граждан-потребителей, если иное не установлено жилищным законодательством Российской Федерации.

Статья 157 Жилищного кодекса РФ предусматривает, что размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг по электроснабжению и газоснабжению, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации.

Учитывая, что гр-н Хохлов Д.В. оплачивал гарантирующему поставщику – ОАО «ДЭК» потребленную электрическую энергию, что подтверждается соответствующими платёжными документами, соответственно, между указанным гражданином и ОАО «ДЭК» фактически действовал договор купли-продажи электроэнергии (договор энергоснабжения), объем потребления и стоимость потребленной электроэнергии по договору формировалась ОАО «ДЭК» в платёжных документах на оплату потребленной электроэнергии. Гр-ном Хохловым Д.В. предоставлены квитанции по оплате потребленной электрической энергии за январь, февраль, март, апрель и май 2009 года и выборочно за 2008 год: апрель, май, сентябрь, октябрь. Кроме того, им представлена справка Филиала ОАО «ДЭК» -Дальэнергосбыт № 4044 от 22.05.2009 об отсутствии задолженности за потребленную электроэнергию.

Дополнительно в качестве заинтересованного лица к участию в деле определением о назначении дела к слушанию привлечен ОАО «ДЭК».

ОАО «ДЭК» предоставлена обратная ведомость по лицевому счету гр-на Хохлова Д.В. по расчетам за потребленную электроэнергию в период с 2006 года по 2009 год. Согласно обратной ведомости, задолженности по оплате за потребленную электроэнергию гр-н Хохлов Д.В. не имеет.

Дополнительно ОАО «ДЭК» пояснил исх. № 84 - 1/1 – 192 от 29.07.2009 что между ОАО «ДЭК» и ООО «Артемовская электросеть» заключен агентский договор на оказание услуг по раскрытию безучетного пользования электроэнергией: действия по выявлению безучетного потребления электроэнергии, оформление соответствующих актов, учет и контроль взыскания оплаты по этим актам должны осуществляться ООО «Артемовская электросеть» в рамках указанного договора, а также норм Правил ФРРЭ, определяющих правоотношения субъектов розничных рынков электроэнергии в данном аспекте.

Комиссией обоснованно сделаны следующие выводы.

Согласно ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение

хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов.

ООО «Артемовская электросеть» приказом УФАС России по Приморскому краю от 24.04.2007 № 46 внесено в Реестр хозяйствующих субъектов, как субъект, имеющий долю на рынке реализации услуг по транспортировке электрической энергии по электрическим сетям на территории г. Артем с долей реализации свыше 65%.

В соответствии с ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

Пункт 151 Правил ФРР определяет что, при выявлении фактов безучетного (бездоговорного) потребления электрической энергии, сетевая организация вводит в установленном порядке полное ограничение режима потребления электрической энергии в отношении лиц, осуществляющих бездоговорное потребление электрической энергии.

В связи с тем, что ООО «Артемовская электросеть» является для гр-на Хохлова Д.В. сетевой организацией, к сетям которой подсоединены его энергопринимающие устройства, и которая вправе произвести отключение гр-на Хохлова Д.В. в случае нарушений установленных правил энергопотребления, выданное в нарушение норм действующего законодательства предписание, аналогично составленные акты о безучетном (бездоговорном) потреблении электрической энергии и требование от 05.05.2009 исх. № 977 произвести оплату по данным актам, могут привести к ущемлению его интересов.

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

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения ООО «Артемовская электросеть» ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выразившегося в выдаче гр-ну Хохлову Д.В. предписания б/н от 25.02.2009, на основании акта б/н от 20.02.2009 и акта № 1219 от 25.02.2009 и требования исх. № 977 от 05.05.2009 произвести оплату по данным актам, результатом чего может явиться ущемление интересов гр-на Хохлова Д.В.

2. Выдать ООО «Артемовская электросеть» обязательное к исполнению предписание об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства.