

**Ответчику по делу:**

**АО «ОРЭС-Тамбов»**

**392000, г. Тамбов,**

ул. Степана Разина, д. 6

**Заявителю:**

**АО "ТОСК"**

392000, г. Тамбов, ул. Студенецкая, д.10

**Заинтересованным лицам:**

**ПАО «МРСК Центра»**

127018, Россия, г. Москва, ул. Ямская 2-я, д. 4

**ТОГУП «ЕРЦ»**

392000, г. Тамбов, ул. Базарная, д.107/35

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА №068/01/10-150/2021**

“ 7 ” июля 2021 г. г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель – руководитель управления Гречишников Е.А.,

члены:

заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов Мазаева С.В.,

начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И.,

заместитель начальника отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Моисеева Е.А.,

главный специалист-эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Заботнова Т.В.,

рассмотрев дело №068/01/10-150/2021 по признакам нарушения АО «ОРЭС-Тамбов» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции)

в присутствии на заседании

представителя АО «ОРЭС Тамбов» <...>,

Руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области поступило обращение АО «Тамбовская областная сбытовая компания» (далее - АО «ТОСК», Гарантирующий поставщик, Заявитель) (исх. от 19.02.2020 № 006/308/7, вх. от 19.02.2020 № 655) о признаках злоупотребления доминирующим положением на рынке услуг по передаче электрической энергии со стороны АО «ОРЭС-Тамбов» (далее – сетевая организация) действиями по ущемлению интересов общества в части отказа в корректировке объемов оказания услуг по передаче электрической энергии.

В связи с наличием в действиях АО «ОРЭС-Тамбов» признаков нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции было возбуждено настоящее дело.

АО «ТОСК» в ходе рассмотрения дела поддержало свою позицию о незаконности действий сетевой организации.

Заявитель сообщил, что между АО «ТОСК» и АО «ОРЭС-Тамбов» заключен и действует договор купли-продажи электрической энергии для компенсации потерь от 01.12.2016 № 117-2016/12-101.

Предметом договора является покупка АО «ОРЭС-Тамбов» электрической энергии для компенсации потерь. Объем потерь определяется как разность между суммарным объемом электрической энергии, поставленным АО «ТОСК» в точки поставки в сеть Сетевой организации, и суммарным объемом электрической энергии, отпущенным в точках отпуска электрической энергии потребителям по договорам энергоснабжения из сети Сетевой организации.

При формировании балансов электрической энергии регулярно часть объёмов электрической энергии, подлежащих оплате в составе потерь электрической энергии со стороны Сетевой организации, указывается Сетевой организацией в качестве объёмов, потребленных потребителями, что влечёт формирование разногласий.

В период с ноября по декабрь 2019 года в адрес АО «ТОСК» обратились потребители с заявлениями о проведении перерасчета показаний прибора учета электроэнергии в связи с завышением фактических показаний прибора учета (<...>).

Например, потребитель <...> обратился 03.12.2019 в АО «ТОСК» с заявлением о проведении перерасчета показаний прибора учета до фактических, в связи с тем, что в квитанции ЖКУ за ноябрь 2019 года указаны завышенные начисления.

АО «ТОСК» провело обследование приборов учета обратившихся потребителей, по результатам которого были составлены следующие акты проверки технического состояния приборов учета электрической энергии:

№ 5662 от 06.11.2019 (<...>),

№ 5681 от 14.11.2019 (<...>),

№ 5688 от 14.11.2019 (<...>),

№ 5690 от 14.11.2019 (<...>),

№ 5670 от 07.11.2019 (<...>),

№ 5712 от 19.11.2019 (<...>),

№ 5735 от 20.11.2019 (<...>),

№ 5771 от 25.11.2019 (<...>),

№ 5770 от 25.11.2019 (<...>),

№ 5842 от 04.12.2019 (<...>),

№ 5907 от 13.12.2019 (<...>),

№ 5773 от 25.12.2019 (<...>),

№ 5903 от 12.12.2019 (<...>),

№ 5900 от 12.12.2019 (<...>),

№ 5814 от 29.11.2019 (<...>),

№ 5901 от 12.12.2019 (<...>),

№ 5902 от 12.12.2019 (<...>),

№ 5847 от 04.12.2019 (<...>),

№ 5846 от 04.12.2019 (<...>),

№ 5845 от 04.12.2019 (<...>),

№ 5937 от 23.12.2019 (<...>),

№ 5938 от 23.12.2019 (<...>),

№ 5945 от 24.12.2019 (<...>),

№ 5818 от 29.11.2019 (<...>),

№ 5915 от 16.12.2019 (<...>),

№ 5861 от 05.12.2019 (<...>), в которых были зафиксированы показания приборов учета при проверке.

Например, согласно акту проверки технического состояния прибора учета электрической энергии № 5902 от 12.12.2019, составленного совместно АО «ТОСК» и потребителем <...>, показания прибора учета при проверке установлены 9355 кВт/ч. Приглашенные письмом исх. № 120/4316 от 04.12.2019 представители АО «ОРЭС-Тамбов» на проведение данной проверки приборов учета не явились, о чем имеется отметка в акте проверки № 5902. от 12.12.2019.

АО «ТОСК» 29.11.2019 письмом № 120/4234 в адрес АО «ОРЭС-Тамбов» направило сведения для корректировки объема за ноябрь 2019 года, 27.12.2019 письмом № 120/4692 направило сведения для корректировки объема за декабрь 2019 года. В письмах содержалось предложение скорректировать в сторону уменьшения объема электрической энергии по спорным потребителям до фактических значений, установленных в ходе проведения проверок.

Тем не менее, АО «ОРЭС-Тамбов» при определении объемов полезного отпуска электрической энергии за ноябрь и декабрь 2019 года не учтены фактические показания приборов учета, которые были зафиксированы в указанных актах в ходе проверок приборов учета.

Так, по потребителю <...> АО «ОРЭС-Тамбов» переданы и, соответственно, в квитанции ЖКУ за ноябрь 2019 года начислены показания прибора учета – 11232 кВт/ч, вместо фактических 9190 кВт/ч (заявление <...> от 03.12.2019).

27.01.2020 письмом № 006/148/1 АО «ТОСК» повторно обратилось в АО «ОРЭС-Тамбов» с требованием о проведении корректировок за ноябрь 2019 года.

Однако, при формировании балансов электрической энергии за ноябрь и декабрь 2019 года требования АО «ТОСК» по снижению объема полезного отпуска со стороны АО «ОРЭС-Тамбов» не были учтены, объем потребления в отношении спорных потребителей (за исключением <...>) остался несоответствующим их фактическому потреблению.

АО «ОРЭС-Тамбов» представило пояснения от 16.03.2020 № 03-05-08562 в которых указало, что между АО «ТОСК» и ТОГУП «ЕРЦ» заключен агентский договор № 114 от 26.12.2017, согласно которому ТОГУП «ЕРЦ» обязуется осуществлять расчет и перерасчет за электрическую энергию, формирование, печать и предоставление платежных документов собственникам и нанимателям жилых домов и помещений в многоквартирных домах, расположенных на территории г. Тамбова, а в случаях, когда АО «ТОСК» в силу законодательства Российской Федерации приступает к предоставлению коммунальной услуги соответствующего вида, путем внесения необходимой информации в единый платежно-расчетный документ на оплату жилищно-коммунальных услуг, осуществить прием платежей потребителей за электрическую энергию. Поскольку все потребители, по которым между АО «ТОСК» и АО «ОРЭС-Тамбов» возникли разногласия в объемах потребленной электрической энергии, являются потребителями ТОГУП «ЕРЦ», то согласно пункту 2.1.4 агентского договора № 114 от 26.12.2017 ТОГУП «ЕРЦ» обязан принимать показания индивидуальных приборов учета от АО «ТОСК» либо потребителей и использовать их при расчете размера платы за услуги электроснабжения в расчетный период, а в силу пункта 2.1.6 указанного договора ТОГУП «ЕРЦ» обязан осуществлять открытие, изменение и закрытие лицевого счетов в отношении потребителей в соответствии с представленными АО «ТОСК» документами. Однако, информация, содержащаяся в базе данных ТОГУП «ЕРЦ», не доводится до

АО «ОРЭС-Тамбов» в пригодном для использования формате с указанием всего необходимого для формирования полезного отпуса по каждой точке поставки.

Также Сетевая организация указала, что считает неправомерным возбуждение в отношении нее дела по данным обстоятельствам, поскольку ранее за аналогичные нарушения по другим периодам было принято решение Тамбовского УФАС России по делу № 068/01/10-506/2019.

На запрос Тамбовского УФАС России (исх. от 02.03.2020 № 58-3-06/672) о представлении расчета показаний, начисленных по спорным потребителям, АО «ОРЭС-Тамбов» не представлены обосновывающие расчеты, а сообщено (письмо от 16.03.2020 № 03-05-0867), что данная информация у общества отсутствует, начисления не проводятся (вх. от 16.03.2020 № 1310).

Комиссия Тамбовского УФАС России, рассмотрев позиции сторон, изучив собранные по делу доказательства, приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 169 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442 (далее – Основные положения) проверка правильности снятия показания расчетных приборов учета (далее - контрольное снятие показаний) осуществляется не чаще 1 раза в месяц сетевой организацией, к объектам электросетевого хозяйства которой непосредственно или опосредованно присоединены энергопринимающие устройства потребителей (объекты по производству электрической энергии (мощности) производителей электрической энергии (мощности) на розничных рынках), в отношении которых установлены указанные расчетные приборы учета, если иное не установлено в договоре оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенном такой сетевой организацией с другой сетевой организацией.

Для проведения контрольного снятия показаний сетевая организация вправе привлекать третьих лиц, в этом случае ответственность за действия таких третьих лиц, в том числе перед гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией), несет сетевая организация.

Пунктом 171 Основных положений предусмотрено, что результаты контрольного снятия показаний сетевая организация оформляет актом контрольного снятия показаний, который подписывается сетевой организацией, а гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) и потребителем (производителем электрической энергии (мощности) на розничном рынке) - в случае их присутствия. При отказе потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) от подписания акта в нем указывается причина такого отказа. Акт составляется в количестве экземпляров по числу лиц, участвовавших в проведении контрольного снятия показаний.

Показания расчетных приборов учета, полученные в ходе контрольного снятия показаний, могут быть использованы для определения объема потребления (производства) электрической энергии (мощности) потребителем (производителем электрической энергии (мощности) на розничном рынке) и для расчета стоимости электрической энергии, услуг по передаче электрической энергии за тот расчетный период, в котором такое контрольное снятие показаний проводилось. При несогласии потребителя (производителя электрической энергии

(мощности) на розничном рынке), который не участвовал в контрольном снятии показаний, с показаниями расчетного прибора учета, указанными в акте контрольного снятия, такой потребитель вправе обратиться к гарантирующему поставщику (энергосбытовой, энергоснабжающей организации) и (или) сетевой организации с требованием о проведении повторного контрольного снятия показаний в его присутствии и (или) присутствии гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации).

Таким образом, действующим законодательством на сетевую организацию возложены функции по контрольному снятию показаний приборов учета потребителей, которые впоследствии используются гарантирующим поставщиком при определении объема и расчета стоимости потребленной электрической энергии.

10.04.2009 между АО «ТОСК» и филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Тамбовэнерго» заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии № 6800/00169/09 (далее – договор № 6800/00169/09).

Согласно разделу 1 договора № 6800/00169/09 территориальные сетевые организации (ТСО) – коммерческие организации, оказывающие услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети, заключившие с Исполнителем (ПАО «МРСК Центра») договоры оказания услуг на передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей, принадлежащих указанным организациям, осуществляющие деятельность по передаче электрической энергии на территории Тамбовской области, для которых установлен индивидуальный тариф на услуги по передаче электрической энергии, оплата которых включена в расходы Исполнителя при установлении котлового (единого) тарифа.

Пунктом 3.3.4 договора № 6800/00169/09 предусмотрено, что Исполнитель обязан по окончании каждого расчетного периода и в соответствии с положениями Правил розничных рынков определять в порядке, определенном сторонами в приложении № 5 к настоящему договору, объемы поставленной потребителям электроэнергия и направлять АО «ТОСК» соответствующие сведения.

Ежемесячно в порядке, определенном сторонами в приложении № 5 к настоящему договору, исполнитель определяет объемы переданной по договору (поставленной потребителям АО «ТОСК») электроэнергия (пункт 4.2 договора № 6800/00169/09).

18.11.2014 между филиалом ПАО «МРСК Центра» - «Тамбовэнерго» и ОАО «ТКС «Электрические сети» (в настоящее время АО «ОРЭС-Тамбов») заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии № 117-2014/11-030/6800/10971/14 (далее – договор № 117-2014/11-030/6800/10971/14).

Согласно пункту 3.4.9 договора № 117-2014/11-030/6800/10971/14, АО «ОРЭС-Тамбов» обязано по окончании каждого расчетного периода и в случаях, предусмотренных действующим законодательством РФ, определять в порядке и сроки, определенные сторонами в приложении № 7 к настоящему договору, объемы переданной потребителям электрической энергии (мощности), объемы потерь электрической энергии в своих сетях и направлять гарантирующему

поставщику соответствующие сведения.

Так как процесс поставки электрической энергии конечным потребителям включает в себя необходимость приобретения электрической энергии на оптовом/розничном рынке, заключение с сетевой организацией, наделенной функцией «котлодержателя», договора на оказание услуг по передаче электрической энергии и оплату оказанных в его рамках услуг является обязательным.

В соответствии с приказом управления по регулированию тарифов Тамбовской области от 28.12.2020 N 190-э «котлодержателем» на территории Тамбовской области является сетевая организация ПАО «МРСК Центра» в лице филиала «Тамбовэнерго». Указанная сетевая организация не обладает электросетевым комплексом, способным обеспечить доставку электроэнергии до каждого потребителя региона, в связи с чем, она заключает аналогичные договоры оказания услуг с субисполнителями – территориальными сетевыми организациями, одной из которых является АО «ОРЭС-Тамбов».

По итогам истекшего календарного месяца сетевая организация формирует баланс электрической энергии в разрезе каждого потребителя, в котором указываются объемы электропотребления конкретного потребителя и сводный объем электрической энергии, который такая сетевая организация «доставила» до каждого потребителя. Такой баланс служит основой для формирования объема оказанных услуг, так как каждый «оттранспортированный» киловатт/час электроэнергии умножается на соответствующий тариф на услугу по передаче электрической энергии и подлежит оплате «котлодержателю» со стороны гарантирующего поставщика.

Баланс формирует та сетевая организация, которая оказала услугу по транспортировке электрической энергии, но расчет на основании указанных в нем значений гарантирующий поставщик осуществляет с «котлодержателем».

Таким образом, необоснованное завышение показаний приборов учета потребителей со стороны сетевой организации АО «ОРЭС-Тамбов» ущемляет экономические интересы АО «ТОСК» тем, что в результате передачи завышенных показаний приборов учета электрической энергии по потребителям, необоснованно увеличивается общий объем полезного отпуска АО «ТОСК», и гарантирующий поставщик вынужден оплачивать больший объем услуг, чем фактически оказал, при этом, действия сетевой организации по не корректировке завышенных объемов приводят к тому, что гарантирующий поставщик не может возместить необоснованные траты, которые произошли в следствие представления сетевой организацией завышенных объемов оказаний услуг по передаче электроэнергии.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на 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.

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.

Частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ «О естественных монополиях» установлено, что к естественно-монопольным сферам деятельности относится, в том числе, деятельность по передаче электрической энергии.

АО «ОРЭС-Тамбов» осуществляет деятельность по передаче электроэнергии (товарный рынок находится в состоянии естественной монополии) и в пределах своих сетей занимает доминирующее положение.

Факт существования расхождений по указанным потребителям подтверждается материалами дела, ответчик по делу не отрицает данное обстоятельство, как не оспаривает он и соответствие фактическим обстоятельствам показаний приборов учета представленных ему гарантирующим поставщиком.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что уклонение сетевой организации от корректировки объемов оказания услуг по передаче электроэнергии в период с ноября по декабрь 2019 года ущемляет права и законные интересы заявителя и нарушает ч.1 ст.10 Закона о защите конкуренции.

При этом, отклонению подлежат доводы сетевой организации о том, что за данное нарушение АО «ОРЭС Тамбов» уже признавалось нарушившим требования антимонопольного законодательства в рамках дела №068/01/10-506/2019.

В названном деле рассматривались действия по уклонению с марта 2019 года до ноября 2019 года от корректировки объема услуг по передаче электроэнергии, оказанных в период с декабря 2018 года по июнь 2019 года. В данном же случае, речь идет о другом событии правонарушения, которое совершено путем уклонения от корректировки объемов услуг, оказанных в ноябре 2019 года - декабре 2019 года. То есть, налицо иные время совершения и событие правонарушения.

Председатель комиссии Е.А. Гречишникова

Члены комиссии                      С.В. Мазаева

                                                 К.И. Мурзин

                                                 Е.Л. Моисеева

                                                 Т.В. Заботнова

исп. Мурзин К.И. (4752) 72-93-54