

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) 05.03.2021 года (вх. № 1074) поступило заявление гр. М (далее – гр. М, Заявитель) на действия АО «Т» в части нарушения порядка составления акта о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии и неправомерном предъявления безучетного потребления электроэнергии.

Из содержания заявления и приложенных документов следует, что 09.02.2021 года в отношении объекта «гараж» гр. М, расположенного по адресу: Республика Тыва, г. «...», ул. «...» составлен акт о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии и осуществлен расчет объема безучетного потребления электрической энергии. В спорном акте в качестве способа безучетного потребления указано, что сработала антимагнитная пломба № «...», установленная на корпусе прибора учета № «...», что влечет к безучетному потреблению электроэнергии.

Рассмотрев заявление, изучив доводы Заявителя и представленные документы, Тывинское УФАС России сообщает следующее.

Федеральным законом от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) устанавливаются организационные и правовые основы предупреждения и пресечения злоупотребления доминирующим положением на товарных рынках в Российской Федерации, а также основания и порядок применения антимонопольными органами мер принуждения к хозяйствующим субъектам, допустившим нарушение антимонопольного законодательства.

В силу части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Обязательным элементом состава нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, является специальный субъект – хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение.

Согласно статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 года № 147-ФЗ

«О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) к сферам деятельности субъектов естественной монополии относятся услуги по передаче электрической энергии.

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

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 года № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон об электроэнергетике) территориальная сетевая организация - коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии, которые включают комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с требованиями технических регламентов.

Согласно пункта 4 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 года № 861, потребителями услуг по передаче электрической энергии являются лица, владеющие на праве собственности или на ином законном основании энергопринимающими устройствами и (или) объектами электроэнергетики, технологически присоединенные в установленном порядке к электрической сети (в том числе опосредованно) субъекты оптового рынка электрической энергии, осуществляющие экспорт (импорт) электрической энергии, а также энергосбытовые организации и гарантирующие поставщики в интересах обслуживаемых ими потребителей электрической энергии.

Согласно справке из ЕГРЮЛ к основной экономической деятельности АО «Т» относится передача электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих на праве собственности, с диапазоном напряжения 110 – 0,4кВ, к дополнительной экономической деятельности относится распределение электрической энергии.

АО «Т» в соответствии со статьей 3 Закона об электроэнергетике является сетевой организацией.

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

Таким образом, в силу положений статьи 4 Закона о естественных монополиях, статьи 5 Закона о защите конкуренции АО «Т» является субъектом естественной монополии и занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии на территории Республики Тыва в рамках присоединенной сети.

При этом, для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением, то есть нарушения антимонопольного законодательства достаточно наличия или угрозы наступления любого из следующих последствий:

-недопущения конкуренции,

-ограничения конкуренции,

-устранения конкуренции

-ущемления интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Аналогичные выводы указаны и в [пункте 4](#) Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.08 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее - Постановление Пленума ВАС РФ от 30.06.08 N 30) где разъяснено, что, исходя из системного толкования положений [статьи 10](#) Гражданского кодекса Российской Федерации и [статей 3](#) и [10](#) Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Федеральным законом от 05.10.2015 года № 275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» в часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О

защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) внесены изменения, в соответствии с которыми с 05.01.2016 года часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции изложена в следующей редакции: «запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей».

В соответствии с [пунктом 5 статьи 4](#) Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

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

Согласно правовой позиции Верховного суда Российской Федерации, изложенной в обзоре судебной практики № 1, утвержденного Президиумом Верховного суда РФ 28.03.2018 года для целей применения [ч. 1 ст. 10](#) Закона о защите конкуренции понятие неопределенного круга потребителей используется не в значении невозможности установить число таких лиц на заданный момент времени, а в контексте множественности (не единичности) числа потребителей как участников рынка, чьи права и законные интересы могут быть затронуты действиями лица, занимающего доминирующее положение, исходя из характера допущенного данным лицом злоупотребления имеющейся у него рыночной властью и последствий таких нарушений.

Таким образом, исходя из смысла вышеуказанных норм, действие

(бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которого явилось нарушение прав и законных интересов конкретного физического лица, не может быть квалифицировано как злоупотребление доминирующим положением, то есть нарушением антимонопольного законодательства.

Кроме того, не всякое нарушение лицом, занимающим доминирующее положение, требований действующего законодательства признается в качестве нарушения антимонопольного законодательства. Для квалификации действий как злоупотребление доминирующим положением необходимо доказать наличие негативных последствий для конкуренции и (или) интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) (либо существование реальной угрозы наступления таких последствий) в сфере предпринимательской деятельности, либо неопределенного круга потребителей и причинно-следственную связь между рассматриваемыми действиями и такими последствиями.

По информации, представленной гр. М (вх. № 1276 от 17.03.2021 года) индивидуальным предпринимателем она не является, на объекте «...», расположенного по адресу: Республика Тыва, г. «...», ул. «...», предпринимательской деятельностью не занимается и не сдает в аренду.

Следовательно, из материалов заявления не усматривается и антимонопольным органом не установлено совершение АО «Т» действий, вследствие которых нарушаются права и законные интересы гр. М в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Тывинское УФАС России, изучив доводы заявителя, исследовав представленные документы, приходит к выводу об отсутствии в рассматриваемых действиях ООО «Т» признаков нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с частями 8 и 9 статьи 44 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения заявления, материалов антимонопольный орган принимает одно из следующих решений: о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства; об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Антимонопольный орган принимает решение об отказе в

возбуждении дела, в случае если признаки нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частями 8, 9 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Тывинским УФАС России принято решение об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении АО «Т».

Руководитель управления

«...»