

АО «Горэлектросеть»

ул. Орджоникидзе, д.
186А,

г. Кузнецк,

Пензенская область,
442534

kuz_svet05@mail.ru

**ООО «ТНС энерго
Пенза»**

ул. Гагарина, д. 11б, г.
Пенза, 440039

priem@penza.tns-e.ru

ООО «Модуль»

ул. Белинского, д. 2А, г.
Кузнецк,

Пензенская область,
442543

РЕШЕНИЕ

г. Пенза

Резолютивная часть решения оглашена «26» сентября 2022 года.

В полном объеме решение изготовлено «3» октября 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного

законодательства (далее - Комиссия) в составе:

..... – заместителя руководителя Пензенского УФАС России, председателя Комиссии;

..... – начальника отдела антимонопольного контроля и рекламы, члена Комиссии;

..... – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы, члена Комиссии;

..... – специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы, члена Комиссии;

при участии:

со стороны ответчика АО «Горэлектросеть»

со стороны лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, ООО «ТНС энерго Пенза»

представитель заявителя ООО «Модуль» на рассмотрение дела не явился (уведомлен надлежащим образом), представлено письменное ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя Общества;

рассмотрев дело № 058/01/10-331/2022 по признакам злоупотребления доминирующим положением и нарушения АО «Горэлектросеть» (ОГРН 1185835018214 ИНН 5803029609 Пензенская область, г. Кузнецк, ул. Орджоникидзе, д. 186А) требований части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Пензенское УФАС России поступило обращение ООО «Модуль» в отношении АО «Горэлектросеть» по вопросу начисления платы за безучетное потребление электрической энергии на объекте по адресу: Пензенская область, г. Кузнецк, ул. Белинского, д. 2А.

По результатам анализа документов и информации, полученных в ходе рассмотрения обращения, в действиях АО «Горэлектросеть» установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Приказом Пензенского УФАС России от 04.07.2022 № 112 возбуждено дело по признакам злоупотребления доминирующим положением и нарушения АО «Горэлектросеть» требований части 1 статьи 10 Закона о

защите конкуренции.

Определением от 04.07.2022 рассмотрение дела назначено на 27.07.2022г.

На заседании Комиссии по рассмотрению дела 27.07.2022 представитель АО «Горэлектросеть» поддержал ранее представленные письменные пояснения.

На заседании Комиссии по рассмотрению дела 27.07.2022 представитель ООО «ТНС энерго Пенза» поддержал ранее представленные письменные пояснения.

Определением от 27.07.2022 рассмотрение дела отложено и назначено на 11.08.2022г.

На заседании Комиссии по рассмотрению дела 11.08.2022 со стороны АО «Горэлектросеть» заявлено устное ходатайство об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства в целях предоставления Обществом дополнительных документов, а также обеспечения участия в заседании Комиссии директора Общества.

Рассмотрев представленное ходатайство, Комиссия приняла решение о его удовлетворении.

Определением Комиссии от 11.08.2022 рассмотрение дела было отложено и назначено на 22.08.2022г.

На заседании Комиссии 22.08.2022 представители АО «Горэлектросеть» поддержали доводы, изложенные ранее, также пояснили, что в рамках заключенного договора оказания услуг ЗАО «Пензенская горэлектросеть» выполняет услуги по инструментальной проверке приборов учета электрической энергии АО «Горэлектросеть» и его потребителей, факт безучетного потребления электроэнергии на объекте ООО «Модуль» выявлен представителями ЗАО «Пензенская горэлектросеть» в рамках выполнения услуг по договору.

На заседании Комиссии 22.08.2022 представитель ООО «ТНС энерго Пенза» поддержал доводы, изложенные ранее.

На заседании 22.08.2022 Комиссия приняла Заключение об обстоятельствах дела и огласила его. Рассмотрение дела было отложено и назначено на 20.04.2021г.

07.09.2022 от АО «Горэлектросеть» письмом Вх. № 3985э поступили возражения на заключение об обстоятельствах дела.

Со стороны ООО «ТНС энерго Пенза» и ООО «Модуль» возражений не поступало.

На заседании Комиссии 26.09.2022 стороны поддержали доводы, изложенные ранее.

В ходе рассмотрения дела № 058/01/10-331/2022 Комиссией Пензенского УФАС России установлено следующее.

АО «Горэлектросеть» оказывает услуги по передаче электрической энергии на территории Пензенской области на основании договора оказания услуг по передаче электрической энергии от 29.12.2006 № 686-ПЭСК/06, заключенного с гарантирующим поставщиком электрической энергии ООО «ТНС энерго Пенза» и вышестоящей территориальной сетевой организацией ПАО «Россети Волга» (с последующими изменениями и дополнениями).

Правовые основы отношений в сфере электроэнергетики, основные права и обязанности субъектов электроэнергетики при осуществлении деятельности в сфере электроэнергетики и потребителей электрической энергии установлены Федеральным законом от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике).

Согласно статье 3 Закона об электроэнергетике субъектами электроэнергетики являются лица, осуществляющие деятельность в сфере электроэнергетики, в том числе производство электрической, тепловой энергии и мощности, приобретение и продажу электрической энергии и мощности, энергоснабжение потребителей, оказание услуг по передаче электрической энергии, оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике, сбыт электрической энергии (мощности), организацию купли-продажи электрической энергии и мощности; потребителями электрической энергии - лица, приобретающие электрическую энергию для собственных бытовых и (или) производственных нужд.

Согласно положениям пункта 1 статьи 20 Закона об электроэнергетике основными принципами государственного регулирования и контроля в электроэнергетике являются, в том числе обеспечение доступности электрической энергии для потребителей и защита их прав.

Согласно пункту 4 статьи 37 Закона об электроэнергетике отношения по договору энергоснабжения регулируются утверждаемыми Правительством Российской Федерации основными положениями функционирования розничных рынков в той части, в которой Гражданский кодекс Российской Федерации допускает принятие нормативных правовых актов, регулирующих отношения по договору энергоснабжения.

Основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии утверждены постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (далее - Правила № 442).

Постановлением Правительства РФ от 18.04.2020 № 554 «О внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации по вопросам совершенствования организации учета электрической энергии», которое ступило в силу с 01.07.2020 в Постановление Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (далее - Правила № 442) внесены изменения, в том числе в понятие «безучетное потребление».

Согласно действующим положениям Правил № 442 под «безучетным потреблением» следует понимать - потребление электрической энергии с нарушением установленного договором и Правилами № 442 порядка учета электрической энергии со стороны потребителя (покупателя), выразившимся во вмешательстве в работу прибора учета в случаях нарушения целостности (повреждения) прибора учета, измерительного комплекса, измерительных трансформаторов, нарушения (повреждения) пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета.

Из диспозиции указанной нормы исключены «...иные действия (бездействие), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности)» и конкретизированы действия потребителя, подлежащие квалификации как «безучетное потребление»: вмешательство в работу ПУ в случае нарушения (повреждения) целостности прибора учета и нарушения (повреждения) целостности пломб и (или) знаков визуального контроля.

Между гарантирующим поставщиком электрической энергии на территории Пензенской области - ООО «ТНС энерго Пенза» и потребителем - ООО «Модуль» заключен договор энергоснабжения от 01.05.2016 № 1023. Составлен акт по разграничению балансовой принадлежности к договору.

Из представленных документов следует, что энергопринимающие устройства ООО «Модуль» технологически присоединены к электрическим сетям сетевой организации АО «Горэлектросеть».

24.09.2020 работниками сетевой организации – АО «Горэлектросеть» проведена инструментальная проверка прибора учета ООО «Модуль» – Меркурий 230 заводской номер 09053873, 2011 года выпуска, о чем был составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии № Б1-20-0001.

В акте осмотра от 31.07.2019 установлено надлежащее состояние ПУ – Меркурий 230 № 09053873, 2011 г/в нарушений не было выявлено, пломбы выставлены.

Из акта от 24.09.2020 № Б1-20-0001 в графе «способ и место осуществления безучетного (бездоговорного) потребления» отражено следующее: в результате инструментальной проверки выявлена работа прибора учета за

пределами класса точности (-41,5%).

Пломбы ПУ Меркурий 230 № 09053873, 2011 г/в, осмотрены, замечания по нарушению (повреждению) не установлено, равно как и не установлено нарушения (повреждения) целостности прибора учета.

Арбитражным судом трех инстанций по делу № А49-7929/2021 установлено, что актом от 24.09.2020 № Б1-20-0001 не зафиксировано совершение потребителем действий, подпадающих под признаки «безучетного потребления».

Также судом установлено, что фактически осуществленный сетевой организацией демонтаж в отсутствие надлежащей опломбировки прибора учета лишает потребителя возможности опровергнуть результаты представленного исследования прибора учета путем назначения другого исследования, поскольку в отсутствие фиксации состояния прибора учета при его демонтаже любые исследования будут носить предположительный и субъективный характер.

Согласно абзацу второму п. 172 Правил № 442 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 установленным требованиям, 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. Результатом такой проверки является составление акта проверки (п. 176 Правил № 442), а в случае безучетного потребления - акта о неучтенном потреблении (п. 193 Правил № 442).

Правилами № 442 не регламентировано проведение проверки прибора учета не в месте его установки, в том числе посредством передачи прибора на исследование (экспертизу), что само по себе не исключает такой возможности в ситуации, когда у сетевой организации имеются обоснованные сомнения в исправности прибора и нет технической возможности выявить неисправность на месте.

При этом сетевая компания должна обеспечить участие потребителя (представителя) в проверке и при составлении актов. Принимая во внимание, что проверка составлением сетевой организацией итогового документа о ее проведении, все действия проверяющего лица в отношении прибора учета до составления соответствующего акта являются продолжением проверки.

В целях сохранения баланса интересов сторон договора энергоснабжения (отношений по передаче электрической энергии и покупки ее для компенсации потерь) праву сетевой организации на проведение

исследования прибора учета как своими силами, так и силами сторонних организаций корреспондирует обязанность уведомить потребителя о предстоящем исследовании с тем, чтобы предоставить последнему возможность присутствовать на вскрытии транспортировочных пломб, пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета, вскрытии прибора учета, собственником которого он является, при исследовании прибора использовать средства фотосъемки и (или) видеозаписи, а также аргументированно возражать в случае несогласия с результатами исследования и проверки в целом и получить прибор для возможного последующего экспертного исследования.

Доказательства извещения ООО «Модуль» о намерении сетевой организации передать прибор учета на исследование и передаче прибора учета на исследование отсутствуют.

Акт от 24.09.2020 № Б1-20-001 не содержит сведений об обстоятельствах демонтажа прибора учета Меркурий 230: был ли произведен демонтаж, чьими силами, как и где нанесены транспортировочные пломбы.

Вместе с тем, АО «Горэлектросеть» акт от 24.09.2020 № Б1-20-0001, а также расчет объема безучетного потребления электрической энергии по указанному акту были направлены письмом от 28.09.2020 № 1181 в адрес ООО «ТНС энерго Пенза» для начисления платы ООО «Модуль» за безучетное потребление электрической энергии.

Пунктом 179 Правил № 442 установлено, что в случаях отсутствия, неисправности, утраты или истечения интервала между поверками, истечения срока эксплуатации расчетного прибора учета, непредставления показаний расчетного прибора учета в установленные сроки, а также отсутствия контрольного прибора учета определение объема потребления электрической энергии для расчета за потребленную электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги по передаче электрической энергии производится на основании замещающей информации с учетом особенностей, указанных в п. 136 Правил № 442.

Согласно информации, представленной ООО «ТНС энерго Пенза» объем электрической энергии по замещающей информации по объекту ООО «Модуль» составил 5400 кВт.ч, что составляет сумму 38 607 руб. 19 коп.

В результате нарушения АО «Горэлектросеть» требований Правил №442 при проведении проверки на предмет безучетного потребления электрической энергии на потребителя ООО «Модуль» возложена обязанность по оплате электрической энергии в объеме 786 600 кВт.ч (на сумму 5 623 780 руб. 97 коп.), вместо объема, рассчитанного в соответствии с требованиями Правил № 442 в размере 5 400 кВт.ч (на сумму 38 607 рублей 19 коп.).

В связи с чем, подлежит отклонению довод АО «Горэлектросеть», в том числе

изложенный в возражениях на заключение об обстоятельствах дела, об отсутствии ущемления интересов (либо угрозы ущемления интересов) ООО «Модуль» действиями сетевой организации поскольку в результате на потребителя возложена обязанность по оплате электрической энергии на сумму в 145 раз превышающую сумму оплаты, рассчитанную в соответствии с требованиями Правил № 442.

Рассматриваемые действия АО «Горэлектросеть» не соответствуют требованиям действующего законодательства и влекут (могут повлечь) ущемление интересов ООО «Модуль» в сфере предпринимательской деятельности.

Доводы АО «Горэлектросеть» относительно того, что Обществу в рамках заключенного договора оказания услуг услуги по инструментальной проверке приборов учета электрической энергии оказывает ЗАО «Пензенская горэлектросеть» не свидетельствуют об отсутствии нарушения требований законодательства со стороны АО «Горэлектросеть» поскольку материалами дела подтверждается, что энергопринимающие устройства ООО «Модуль» технологически присоединены к электрическим сетям сетевой организации АО «Горэлектросеть». В связи с чем, АО «Горэлектросеть» является сетевой организацией, на которой непосредственно лежит обязанность по соблюдению Основных положений № 442 по отношению к ООО «Модуль».

Приказом ФАС России от 12.08.2019 № 1080/19 АО «Горэлектросеть» включено в Реестр субъектов естественных монополий в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль, в топливно-энергетическом комплексе по передаче электрической энергии под регистрационным номером № 58.1.28.

Пензенским УФАС России проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии на территории Пензенской области и положения АО «Горэлектросеть» на данном товарном рынке.

По результатам проведенного анализа в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденный приказом ФАС России от 28.04.2010 года № 220 составлен аналитический отчет, содержащий все необходимые параметры, установленные требованиями действующего законодательства для определения доминирующего положения субъекта естественной монополии на товарном рынке.

По результатам анализа товарного рынка установлено, что АО «Горэлектросеть» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии на территории Пензенской области в рамках границ присоединенных электрических сетей.

Согласно статьям 3, 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» деятельность в области оказания услуг по передаче электрической энергии относится к сфере деятельности субъектов естественных монополий. Хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии признается субъектом естественной монополии.

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

Установлено, и подтверждается материалами по делу, что АО «Горэлектросеть» является субъектом естественной монополии и занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии в границах присоединенных электрических сетей на территории Пензенской области и может оказывать решающее воздействие на общие условия обращения товара на указанном товарном рынке.

Таким образом, подлежат отклонению доводы АО «Горэлектросеть», изложенные в возражениях на заключение об обстоятельствах дела, относительно отсутствия доказательств доминирующего положения АО «Горэлектросеть».

Частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещены 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.

Действия АО «Горэлектросеть» по нарушению установленного порядка выявления и расчета объема безучетного потребления электрической энергии на объекте ООО «Модуль» приводят (могут привести) к ущемлению интересов хозяйствующего субъекта в сфере предпринимательской деятельности – ООО «Модуль».

Установлено, что АО «Горэлектросеть» злоупотребило доминирующим положением, что выразилось в нарушении установленного порядка выявления и расчета объема безучетного потребления электрической энергии на объекте ООО «Модуль», которое привело (могло привести) к ущемлению интересов хозяйствующего субъекта в сфере предпринимательской деятельности.

Основываясь на материалах дела и представленных доказательствах, Комиссия единогласно квалифицировала действия АО «Горэлектросеть» как нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

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 действия Акционерного общества «Горэлектросеть» (ОГРН 1185835018214 ИНН 5803029609 Пензенская область, г. Кузнецк, ул. Орджоникидзе, д. 186А) по нарушению установленного порядка выявления и расчета объема безучетного потребления электрической энергии на объекте ООО «Модуль», которые приводят (могут привести) к ущемлению интересов хозяйствующего субъекта в сфере предпринимательской деятельности, злоупотреблением доминирующим положением и нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать АО «Горэлектросеть» предписание о недопущении нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены комиссии