РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения объявлена «05» июля 2016

Полный текст решения изготовлен «08» июля 2016

Коллегиальный орган Федеральной антимонопольной службы — Апелляционная коллегия Федеральной антимонопольной службы (далее — Коллегия) в составе: <...>,

рассмотрев жалобу Вифлеемского А.Б. на решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области от 14.03.2016 по делу № 42-ФАС52-03/15, в отсутствии лиц, участвующих в деле уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения жалобы, путем размещения 22.06.2016 информации на официальном сайте ФАС России www.fas.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»,

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба Вифлеемского А.Б. (далее - Заявитель) на решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области (далее — решение Нижегородского УФАС России) от 14.03.2016 по делу № 42-ФАС52-03/15 на наличие нарушения единообразия в применении антимонопольными органами норм антимонопольного законодательства.

Решением Нижегородского УФАС России ПАО «ТНС энерго Нижний Новгород» было признано нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) в части отказа от безвозмездного перепрограммирования приборов учета электрической энергии функциональные возможности которых позволяют определять объем поставленной электрической энергии дифференцированно по зонам суток, а также в части начисления платы за коммунальные услуги энергоснабжения по одноставочным тарифам, не дифференцированным по зонам суток, с потребителями, имеющими приборы учета электрической энергии, позволяющие определить объемы потребленных

коммунальных ресурсов дифференцированно по зонам суток.

В рамках рассмотрения жалобы установлено, в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступили заявления Левиной О.В. (Нижегородская обл., г. Выкса, рабочий поселок Досчатое, микрорайон Приокский, д. 4, кв. 11), Вифлеемского А.Б. (603109, г. Нижний Новгород, ул. Нижегородская, д. 12, кв. 2), Седова А.Е. (606440, Нижегородская обл., г. Бор, ул. 3-я Линия, д. 7) на действия ПАО «ТНС энерго Нижний Новгород», выразившиеся в отказе от перепрограммирования индивидуального прибора учета электрической энергии.

Из материалов дела следует, что в собственности Вифлеемского А.Б. находится три объекта недвижимости:

1. жилое помещение, расположенное по адресу: г. Нижний Новгород, ул. Нижегородская, д. 12, кв. 2 и оборудованное трехтарифным прибором учета электрической энергии;

2. жилое помещение, расположенное по адресу: г. Нижний Новгород, ул. Нижегородская, д. 3, кв. 22 и оборудованное трехтарифным прибором учета электрической энергии;

3. жилое помещение, расположенное по адресу: Нижегородская обл., Сосновский район, д. Малахова, ул. Школьная, д. 7 и оборудованное двухтарифным прибором учета.

Приборы учета Вифлеемского А.Б. не перепрограммированы в 2013 году. Таким образом, в 2013 году расчеты за потребленную электроэнергию производились по одноставочному тарифу, не дифференцированному по зонам суток.

Вифлеемским А.Б. неоднократно направлялись письма (в том числе в электронном виде) в ПАО «ТНС энерго Нижний Новгород», в которых, в частности, содержались заявления о перепрограммировании принадлежащих ему приборов учета электроэнергии (б/н от 24.10.2014, б/н от 12.01.2015).

Однако в перепрограммировании приборов учета ПАО «ТНС энерго Нижний Новгород» ему было отказано (письмо от 06.02.2015 № 23-06/2700; электронные письма от 03.05.2015 MED-332-24682; от 23.04.2015 LID-219-47413; от 23.04.2015 FKC-992-71402; от 17.02.2015 IGU-779-31970; от 30.04.2015 PKC-812-21633; от 12.05.2014 PCE-818-95656).

При этом, как следует из пояснений ПАО «ТНС энерго Нижний Новгород», общество отказывало в перепрограммировании приборов учета электроэнергии всем без исключения жителям Нижегородской области,

приборы учета которых не были приведены в соответствие с требованиями приказа Федеральной службы по тарифам № 393-э/1 от 14.12.2012.

Таким образом, рассматриваемые действия ПАО «ТНС энерго Нижний Новгород» затрагивают интересы неопределенного круга лиц.

В соответствии с пунктом 2 Правил предоставления коммунальных услуг, утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов» (далее — Правила), исполнителем коммунальных услуг может выступать лицо из числа лиц, указанных в пунктах 9 и 10 настоящих Правил.

Таким образом, энергоснабжающие организации, осуществляющие поставку электрической энергии населению и приравненным к нему категориям потребителей, являются исполнителями коммунальных услуг.

Согласно пункту 2 постановления Правительства Российской Федерации от 24.12.2014 № 1465 «Об особенностях определения объемов (количества) электрической энергии с использованием приборов учета после сезонного перевода времени» (далее — постановление № 1465) действия по перепрограммированию выполняются исполнителями коммунальных услуг без взимания платы с потребителей.

Учитывая, что иных требований постановлением № 1465 не установлено, перепрограммирование приборов учёта осуществляется не только в связи с вступлением в силу Федерального закона от 21.07.2014 № 248-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон от 03.06.2011 № 107-ФЗ «Об исчислении времени» но и в связи с изменениями тарифных зон суток.

Пунктом 145 основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442, установлено, что обязанность по обеспечению оснащения энергопринимающих устройств потребителей, объектов по производству электрической энергии (мощности) производителей электрической энергии (мощности) на розничных рынках, объектов электросетевого хозяйства сетевых организаций приборами учёта, а также по обеспечению допуска установленных приборов учёта в эксплуатацию возлагается на собственника энергопринимающих устройств, объектов по производству электрической энергии (мощности) и объектов электросетевого хозяйства соответственно.

Обязанность по обеспечению эксплуатации установленного и допущенного в эксплуатацию прибора учёта сохранности и целостности прибора учёта, а также пломб и (или) знаков визуального контроля, снятию и хранению его показаний, своевременной замене также возлагается на собственника такого прибора учёта.

Действующим законодательством (в том числе) до принятия постановления № 1465 не предусмотрена обязанность потребителя по перепрограммированию приборов учёта электрической энергии.

Постановление № 1465 однозначно регулирует вопрос расчёта платы за потреблённую электрическую энергию, в случае если прибор учёта не перепрограммирован.

В частности, пункт 3 постановления № 1465 устанавливает, что при расчётах платы за электрическую энергию принимаются фактические показания приборов учёта до процедуры перепрограммирования. Таким образом, гарантирующий поставщик обязан производить расчёт за поставленную электрическую энергию с применением тарифа, дифференцированного по зонам суток, до проведения процедуры перепрограммирования.

В ходе рассмотрения дела комиссия Нижегородского УФАС России установила, что 19.02.2015 Вифлеемский А.Б. обратился в государственную жилищную инспекцию Нижегородской области с заявлением, в котором просил оценить действия ПАО «ТНС энерго Нижний Новгород», выразившиеся в начислении платы за услуги энергоснабжения по тарифу, не дифференцированному по зонам суток, при наличии трехтарифного прибора учета электроэнергии.

По результатам проверки государственной жилищной инспекцией Нижегородской области составлен акт от 10.04.2015 № 515-04-985-15, в котором отражены нарушения гарантирующим поставщиком постановления № 1465, а именно: незаконный отказ от проведения бесплатного перепрограммирования индивидуального прибора учета в жилом помещении Вифлеемского А.Б., расположенного по адресу: г. Нижний Новгород, ул. Нижегородская, д. 3, кв. 22.

10.04.2015 государственной жилищной инспекцией Нижегородской области вынесено предписание № 515-04-985-15 об устранении выявленных нарушений, которым на ответчика возложена обязанность произвести перепрограммирование индивидуального прибора учета электроэнергии в жилом помещении № 22 многоквартирного дома № 3 по улице Нижегородская города Нижнего Новгорода без взимания платы с потребителя в соответствии с требованиями, установленными постановлением № 1465.

Предписание государственной жилищной инспекцией Нижегородской области ПАО «ТНС энерго Нижний Новгород» оспорило в Арбитражный суд Нижегородской области, заявление гарантирующего поставщика рассматривалось в рамках дела № А43-18489-2015.

В своих выводах комиссия Нижегородского УФАС России ссылается на решение и выводы арбитражного суда.

В своей жалобе Вифлеемский А.Б. просит исключить формулировки «с учетом позиции судов» «с учетом выводов суда» и т. п. так как по мнению заявителя решение Нижегородского УФАС России принято не на основе анализа норм действующего законодательства а основываясь на выводы суда.

В жалобе заявитель приводит решение Пензенского УФАС России по аналогичном делу, возбужденному в отношении ООО «ТНС энерго Пенза». ООО «ТНС энерго Пенза» признано нарушившим часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции. Однако решение Пензенского УФАС России подтверждает единообразие в применении части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в части перепрограммирования приборов учета электрической энергии.

Ссылки на решение суда в решении Нижегородского УФАС России никак не влияет на суть принятого решения, т. к. анализ нормативно-правовых актов и вывод об обязанности исполнителя коммунальной услуги перепрограммировать прибор учета без взимания платы с потребителя Нижегородским УФАС России сделан до анализа решений суда (6 страница решения).

Кроме того Вифлеемский А.Б. полагает, что формулировку предписания следует изменить:

1. «ПАО «ТНС энерго Нижний Новгород» (603950, г. Нижний Новгород, ул. Бекетова, д. 3 «в»; ИНН 5260148520) прекратить нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившееся в отказе от перепрограммирования индивидуальных приборов учета электроэнергии, функциональные возможности которых позволяют определять объем поставляемой электрической энергии дифференцированно по зонам суток, результатом которого явилось ущемление интересов неопредленного круга лиц» дополнить словами «а также в части начисления платы за коммунальные услуги энергоснабжения по одноставочным тарифам, не дифференцированным по зонам суток, с потребителями, имеющими приборы учета электрической энергии, позволяющие определять объемы потребленных коммунальных ресурсов по зонам суток, результатом которого явилось ущемление интересов неопределенного крута лиц».

2. «ПАО «ТНС энерго Нижний Новгород» (603950, г. Нижний Новгород, ул. Бекетова, д. 3 «в»; ИНН 5260148520) выполнить требование пункот 1, 2 постановления № 1465, а именно: осуществить перепрограммирование индивидуальных приборов учета электроэнергии, функциональные возможности которых позволяют определять объем поставляемой электрической энергии дифференцированно по зонам суток, без взимания платы с потребителей, подавших заявку на данную услугу», дополнить словами «в том числе в связи с изменением порядка исчисления времени, и в связи с установлением новых тарифных зон суток»

Согласно указанному предписанию ПАО «ТНС энерго Нижний Новгород» надлежит осуществить перепрограммирование индивидуальных приборов учета электроэнергии, функциональные возможности которых позволяют определять объем поставляемой электрической энергии дифференцированно по зонам суток, без взимания платы с потребителей, подавших заявку на данную услугу. Таким образом, исполнение вышеуказанного предписания автоматически повлечет за собой прекращение применения гарантирующим поставщиком тарифов, недифференцированных по зонам суток, в отношении потребителей, приборы учета электрической энергии не перепрограммировались.

В связи с вышеизложенным, необходимость в выдаче отдельного предписания о прекращении неприменения тарифа, дифференцированного по зонам суток, отсутствует. Вопрос о перерасчете излишне уплаченных средств за потребленную электрическую энергию, рассчитанную по одноставочному тарифу является предметом гражданско-правового спора не входит в компетенцию антимонопольного органа и подлежит разрешению в судебном порядке.

Таким образом, апелляционная коллегия приходит к выводу, что решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области от 14.03.2016 по делу № 42-ФАС52-03/15 принято с учетом требований Закона о защите конкуренции, соответствует практике его применения (решение Пензенского УФАС России от 05.02.2015 № 2-03/43-2014), не нарушает единообразие применения антимонопольного законодательства антимонопольными органами.

На основании изложенного, руководствуясь частью 10 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Коллегия,

РЕШИЛА:

Оставить жалобу Вифлеемского А.Б. на решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области от 14.03.2016 по делу № 42-ФАС52-03/15 без удовлетворения.

Согласно части 15 статьи 23 Закона о защите конкуренции решение коллегиального органа, принятое по результатам пересмотра решения и (или) предписания территориального антимонопольного органа, вступает в силу с момента его размещения на официальном сайте федерального антимонопольного органа в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет".

В соответствии с частью 1.1 статьи 52 Закона о защите конкуренции решение о рассмотрении жалобы на решение и (или) предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.