

27 февраля 2015 года

г. Тула

Резолютивная часть решения оглашена 27 февраля 2015г.

В полном объеме решение изготовлено 12 марта 2015г.

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

при участии лиц:

- < --- > представителя ООО «ТК Промторгсервис»;

- < --- >, представителя по доверенности ООО «ТК Промторгсервис» от 25.02.2015г.;

- < --- > представителя по доверенности ООО «КС-Энерго» от 25.02.2015г.,

рассмотрев дело № 02-02/03-2015 по признакам нарушения ООО «КС-Энерго» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 02-02/03-2015 возбуждено по заявлению ООО «ТК Промторгсервис», ООО «Вариант плюс» (вх. № 5685 от 24.09.2014г.) о неправомерном составлении ООО «КС-Энерго» акта о бездоговорном потреблении электроэнергии ООО «ТК Промторгсервис» в лице арендатора ООО «Вариант плюс».

Генеральный директор ООО «ТК Промторгсервис». и представитель < --- > поддержали доводы и требования, изложенные в заявлении о нарушении антимонопольного законодательства, поданного в отношении ООО «КС-Энерго».

Представитель ООО «КС-Энерго» не согласился с фактом нарушения антимонопольного законодательства и требованиями ООО «ТК Промторгсервис», сославшись на поданную апелляционную жалобу на решение Арбитражного суда Тульской области от 20.01.2015г.

Рассмотрев дело, Комиссия Управления приходит к следующим выводам:

Статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - ФЗ «Об электроэнергетике») определено понятие «территориальная сетевая организация» – коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, не относящихся к единой национальной (общероссийской) электрической сети, а в случаях, установленных Федеральным законом, - с использованием объектов электросетевого хозяйства или части указанных объектов, входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть.

ООО «КС-Энерго» является сетевой организацией, осуществляющей деятельность

по передаче электрической энергии.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим.

Пунктом 1.4. Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010г. № 220, установлено, что **не требуется** проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке при установлении доминирующего положения хозяйствующего субъекта (хозяйствующих субъектов) в случае, если хозяйствующий субъект осуществляет производство (реализацию) товаров в условиях естественной монополии.

Изложенное свидетельствует о том, что ОАО «КС-Энерго» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии в географических границах, определенных балансовой принадлежностью сетей общества, с долей более 50 %.

В ходе проведения проверки изложенных в обращении ООО «ТК Промторгсервис» фактов от ООО «КС-Энерго» поступило ходатайство (20.10.2014г.) о приостановлении рассмотрения обращения до принятия Арбитражным судом Тульской области решения по делу № А68-3833/2014 о возмещении ООО «КС-Энерго» материального ущерба в сумме 502 795 рублей 14 копеек, ответчиком по которому проходит ООО «ТК Промторгсервис», в качестве соответчика привлечено ООО «Вариант Плюс». Сумма материального ущерба в размере 502 795 рублей 14 копеек рассчитана на основании акта бездоговорного потребления. Данное ходатайство было удовлетворено.

13.01.2015г. Арбитражный суд Тульской области принял решение по данному делу, отказав в удовлетворении заявленных требований полностью. Решение в полном объеме изготовлено 20.01.2015г.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 8 Гражданского кодекса РФ гражданские права и обязанности возникают, в том числе из судебных решений.

Из решения Арбитражного суда Тульской области следует, что ООО «КС-Энерго» является сетевой организацией, поскольку владеет и пользуется на праве аренды электрооборудованием, участвующим в передаче электроэнергии мощности до конечных потребителей (трансформаторной подстанции РП-67, инв. № 15003 лит. ТП, расположенной по адресу: г. Тула, Алексинское шоссе, д. 34 лит. Ч) и кабельными линиями 6кВ: АСБл 3*240 протяженностью 2150 м (от ПС 110/6 № 145 «Октябрьская» до РП-67); АСБл 3*240 протяженностью 1300 м (ТП ПМС-55 ОАО «РЖД» до РП-67), для Общества установлен тариф на оказание услуг по передаче электроэнергии.

К числу потребителей ООО «КС - Энерго» относится ООО «ТК Промторгсервис», между сторонами подписан акт по разграничению балансовой

и эксплуатационной принадлежности электрических сетей № 3 от 04.10.2013г. Граница ответственности сторон согласована по вводу № 1 на кабельных наконечниках АВВГ 4*75 УЗ № 7 в РП-67, по вводу № 2 на кабельных наконечниках ВВГ 4*50 УЗ № 8 в РП - 67. От ввода № 1 запитаны склады № 1 и № 2, от ввода № 2 запитан склад № 3.

На основании этого акта заключен договор энергоснабжения № 7100017 от 06.08.2013г. между гарантирующим поставщиком (ОАО «МРСК Центра и Приволжья» филиал «Тулэнерго», в последующем ОАО «ТЭК») и ООО «ТК Промторгсервис».

25.02.2014г. представителями ООО «КС - Энерго» произведен осмотр электросетевого хозяйства ООО «ТК Промторгсервис», запитанного от ввода № 2, выявлен факт несанкционированного подключения к данному вводу в складе № 3 дополнительного кабеля арендатором склада ООО «Вариант Плюс», что зафиксировано в акте о неучтенном потреблении электроэнергии.

Акт составлен в отношении ООО «ТК Промторгсервис» представителями сетевой организации: заместителем директора ООО «КС - Энерго» < --- > и электромонтером < --- > в присутствии < --- > - представителя ООО «Вариант Плюс».

Присутствовавший при составлении акта < --- > отказался от его подписания, что также отмечено в акте. Данный факт в акте зафиксирован незаинтересованными лицами – < --- > и < --- >, при этом происходила фотофиксация нарушенной схемы энергоснабжения.

На основании пунктов 195 и 196 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии функционирования розничных рынков электрической энергии, полном или/и частичном ограничении режима потребления электрической энергии, утвержденных постановлением Правительством РФ от 04.05.2012г. № 442 (далее – Основные положения), исходя из формулы, предназначенной для расчетов по трехфазному вводу, ООО «КС - Энерго» рассчитало стоимость потребления электроэнергии без договора в размере 502 795 рублей 14 копеек с НДС.

В силу пункта 196 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии ООО «КС - Энерго», являясь сетевой организацией, имеет право взыскания денежных средств за бездоговорное потребление электроэнергии.

Согласно Основным положениям бездоговорное потребление – это самовольное подключение энергопринимающих устройств к объектам электросетевого хозяйства или потребление электроэнергии в отсутствие заключенного договора энергоснабжения, при этом субъектом такого потребления может быть юридическое лицо, которому на праве собственности либо ином законном основании принадлежат энергопринимающие устройства, присоединенные к объектам электросетевого хозяйства.

Однако, как указано выше, между ООО «ТК Промторгсервис» и ОАО «МРСК Центра и Приволжья» филиал «Тулэнерго» (в последующем – ОАО ТЭК) заключен договор энергоснабжения, соответственно, составленный акт о неучтенном потреблении электроэнергии противоречит требованиям Основных положений, определяющих,

в частности, процедуру составления акта о безучётном потреблении электрической энергии и порядок определения объёма безучётного потребления электрической энергии.

В соответствии с пунктом 177 Основных положений в случае, если для проведения проверки приборов учета сетевой организации требуется допуск к энергопринимающим устройствам потребителя (объекту по производству электрической энергии (мощности)), то сетевая организация за 5 рабочих дней до планируемой даты проведения проверки уведомляет потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) о дате и времени проведения такой проверки, а также о последствиях ее недопуска к расчетным приборам учета. При несогласии потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) с предложенными датой и (или) временем проведения проверки этот потребитель (производитель электрической энергии (мощности) на розничном рынке) направляет сетевой организации предложение об иных дате и (или) времени, после чего стороны обязаны согласовать иные дату и (или) время.

В случае недопуска потребителем (производителем электрической энергии (мощности) на розничном рынке) сетевой организации к расчетным приборам учета в согласованные дату и время сетевая организация повторно направляет потребителю (производителю электрической энергии (мощности) на розничном рынке) уведомление с указанием даты и времени проведения проверки расчетных приборов учета, а также информацию о последствиях ее недопуска к таким приборам учета.

Доказательства надлежащего уведомления ООО «ТК Промторгсервис» и ООО «Вариант Плюс» о проведении проверки и обеспечении явки уполномоченных представителей сторон для составления акта по результатам проверки отсутствуют.

Представитель ООО «КС-Энерго» < --- > подтвердил отсутствие надлежащего вышеуказанного уведомления ООО «ТК Промторгсервис» о допуске сотрудников ООО «КС-Энерго» к энергопринимающим устройствам с целью проверки приборов учета потребителя.

Для проведения проверки приборов учета, установленных в отношении энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности)), опосредованно присоединенных к объектам электросетевого хозяйства сетевой организации, такая сетевая организация приглашает лицо, к энергопринимающим устройствам и объектам электроэнергетики которого непосредственно присоединены такие энергопринимающие устройства (объекты по производству электрической энергии (мощности)).

Факт и объем бездоговорного потребления электроэнергии в силу Основных положений может быть достоверен только путем составления соответствующего акта, при составлении которого **присутствие потребителя или его представителя является обязательным**, так как потребителю предоставлено право на возражения относительно выявленных нарушений и порядка учета электроэнергии.

Отказ лица, осуществляющего безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии, от подписания составленного акта о неучтенном

потреблении электрической энергии, а также его отказ присутствовать при составлении акта должны быть зафиксированы с указанием причин такого отказа в акте о неучтенном потреблении электрической энергии, составленном в присутствии 2-х незаинтересованных лиц.

В нарушение требований Основных положений для составления приобщенного к материалам дела акта о неучтенном потреблении представители ООО «ТК Промторгсервис» не приглашались и не присутствовали при его составлении.

Однако, в акте от 25.02.2014г. отмечено, что генеральный директор ООО «ТК Промторгсервис» < --- > отказалась от подписания акта.

Из акта о неучтенном потреблении от 25.02.2014г. также следует, что бездоговорное потребление осуществляло не ООО «ТК Промторгсервис», а ООО «Вариант Плюс». В ходе рассмотрения дела установлено, что между указанными организациями отсутствуют договорные отношения.

ООО «ТК Промторгсервис» и ООО «Промторгсервис» являются аффилированными лицами. ООО «Промторгсервис» является собственником складов №№ 2, 3 (литеры X, X1, X2, X3), которые условно разделены на отдельные помещения, часть которых общей площадью 700 кв.м. сдана в аренду по договору № 09-13 от 25.09.2013г. с 01.11.2013г. ООО «ТК Промторгсервис» и часть общей площадью 300 кв.м. сдана в аренду ООО «Вариант Плюс» по договору № 11-ИУ от 25.12.2013г.

Действия ООО «КС-Энерго» являются неправомерными, поскольку ущемляют интересы заявителя.

Согласно части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Вышеуказанные действия свидетельствуют о нарушении ООО «КС-Энерго» требований части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», запрещающей действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) **ущемление интересов других лиц.**

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьями 49, 50 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «КС-Энерго» занимающим доминирующее положение на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии в географических границах, определенных балансовой принадлежностью сетей общества, с

долей более 50 процентов.

2. Признать ООО «КС-Энерго» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
3. Выдать ООО «КС-Энерго» предписание о недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства РФ, а именно, не допускать составление актов о не учетном потреблении электроэнергии в отношении ООО «ТК Промторгсервис» с нарушением процедуры их составления, предусмотренной действующим законодательством.
4. Материалы дела передать уполномоченному должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении ответственного должностного лица ООО «КС-Энерго» к административной ответственности.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

27 февраля 2015 года

г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства в составе: < --- > ,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 27 февраля 2015 года по делу № 02-02/03-2015 о нарушении ООО «КС-Энерго» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «КС-Энерго» не допускать действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства РФ, а именно, не допускать составление актов о не учетном потреблении электроэнергии в отношении ООО «ТК Промторгсервис» с нарушением процедуры их составления, предусмотренной действующим законодательством.
2. О выполнении настоящего предписания сообщить в трехдневный срок со дня его исполнения.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.