<...>

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

о назначении дела № 048/01/10-255/2021 о нарушении антимонопольного

законодательства к рассмотрению

«26» марта 2021 г. Липецк

Председатель Комиссии Липецкого УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия)

установил:

в адрес Липецкого УФАС России поступили заявления ООО «Елецкий Агрокомплекс» (далее – заявитель) по вопросу неправомерных действий ПАО «МРСК Центра» в лице филиала ПАО «МРСК Центра» - Липецкэнерго» (далее – ПАО «МРСК Центра», сетевая организация) при проведении 08.10.2020 г. и 09.12.2020 г. проверок прибора учета электроэнергии и составлении актов о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии № 48-024455 U от 08.10.2020 г. в отношении объекта: МТМ с. Грызлово, Липецкая область, Долгоруковский район и №48-020652 U от 09.12.2020 г. в отношении объекта: РЩ конторы п. Маяк, Липецкая область, Елецкий район.

В целях объективного и всестороннего рассмотрения заявления Липецким УФАС России была получена необходимая информация, в результате анализа которой установлено следующее.

Между ООО «Елецкий Агрокомплекс» и ОАО «Липецкая энергосбытовая компания» (далее – ОАО «ЛЭСК», гарантирующий поставщик) заключен договор энергоснабжения № 264 от 06.05.2014 г.

Согласно п. 2.3.4 договора энергоснабжения № 264 от 06.05.2014 г.,

потребитель обязан обеспечить беспрепятственный доступ (не чаще 1 раза в месяц) представителей сетевой организации и (или) гарантирующего поставщика к электрическим установкам и комплексам коммерческого учета потребителя, находящимся в собственности или ином законном основании у потребителя, с целью выполнения контроля за исполнением условий договора, а также в случае наступления обязательств, дающих право на введение полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии.

Процедура проведения проверок приборов учета электроэнергии регулируется Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 (далее – Основные положения).

Согласно п. 170 Основных положений, проверки расчетных приборов учета осуществляются в плановом и внеплановом порядке. Плановые проверки приборов учета проводятся в отношении приборов учета, не присоединенных к интеллектуальным системам учета электрической энергии (мощности).

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 требованиям настоящего документа, проверку состояния прибора учета, наличия и сохранности контрольных пломб и знаков визуального контроля, в том числе соответствия пломб поверителя оттиску в свидетельстве о поверке и (или) записи в паспорте (формуляре) средства измерений, а также снятие показаний приборов учета. Указанная проверка проводится не реже одного раза в год и может осуществляться в виде инструментальной проверки.

Плановые проверки приборов учета осуществляются сетевой организацией, к объектам электросетевого хозяйства которой непосредственно или опосредованно присоединены энергопринимающие устройства (объекты по производству электрической энергии (мощности), в отношении которых установлены подлежащие проверке расчетные приборы учета, на основании плана-графика проведения проверок расчетных приборов учета, разработанного и согласованного в соответствии с настоящим документом.

Проверки приборов учета осуществляются с использованием

средств фотосъемки и (или) видеозаписи и подлежат хранению, а также передаются вместе с актом о неучтенном потреблении электрической энергии.

В соответствии с п. 174 Основных положений, в случае если для проведения проверки приборов учета лицу, проводящему проверку, требуется допуск к энергопринимающим устройствам потребителя (объекту по производству электрической энергии (мощности), то лицо, проводящее проверку прибора учета, 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 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 лицу, проводящему проверку, предложение об иных дате и (или) времени, но не позднее 10 рабочих дней со дня предложенной даты, после чего стороны обязаны согласовать иные дату и (или) время.

08.10.2020 г. ПАО «МРСК Центра» - Липецкэнерго» была проведена плановая проверка расчетных прибора учета на объекте «МТМ» с. Грызлово, расположенного по адресу: с. Грызлово, Липецкая область, Долгоруковский район, по результатам которой составлен акт о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии № 48-024455 U от 08.10.2020 г. в соответствии с которым установлено вмешательство в работу прибора учета, выразившееся в повреждении пломб завода изготовителя (наличие механических повреждений) и не извещение об этом факте ПАО «МРСК Центра» - Липецкэнерго».

09.12.2020 ПАО «МРСК Центра» - Липецкэнерго» была проведена плановая проверка расчетных прибора учета на объекте РЩ конторы п. Маяк, расположенного по адресу: п. Маяк, Липецкая область, Елецкий район, по результатам которой составлен акт о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии №48-020652 U от 09.12.2020 г., в соответствии с которым было выявлено несанкционированное вмешательство в работу прибора учета путем нарушения контрольных знаков поверки ОТК завода изготовителя, не извещение об этом факте ПАО «МРСК Центра» - Липецкэнерго», повлекшее искажение его показаний для определения объемов потребления коммунальной услуги по электроснабжению.

Из материалов следует, что подключение объекта **«МТМ» с. Грызлово** осуществлено от ПС Грызлово 35/10, ячейка 10 2МТФ, КПТ № 267, прибор учета заявителя расположен в КПТ № 267. Согласно акта разграничения балансовой принадлежности сторон № 3570156, КПТ № 267 находится на балансе ПАО «МРСК Центра» - Липецкэнерго». Показания прибора учета снимают ежемесячно сотрудники Долгоруковского РЭС.

08.10.2020 г. сотрудниками ПАО «МРСК Центра» - Липецкэнерго» в ходе проведения проверки системы учета Объекта было выявлено вмешательство в работу прибора учета путем механических повреждений пломб завода – изготовителя, в результате чего был составлен акт безучетного потребления электроэнергии № 48-024455 U от 08.10.2020 г.

Акт безучетного потребления № 48-024455 U от 08.10.2020 г. был составлен в присутствии представителя потребителя инженера – электрика ООО «Елецкий Агрокомплекс» <…>, который подписал акт проверки состояния схемы измерений № 48-165482 U от 08.10.2020 г. и акт безучетного потребления без объяснений к нему и замечаний.

В соответствии с актом проверки состояния схемы измерений № 48-165482 U от 08.10.2020 г., (объект МТМ с. Грызлово) прибор учета не допущен, по причине наличия механических повреждений пломб завода-изготовителя.

В ходе проверки комплекса учета Объекта потребителя – прибора учета Нева 303 1SO № 00005075 <u>был составлен акт безучетного потребления электрической энергии № 48-024455 U от 08.10.2020 г., в соответствии с которым установлено вмешательство в работу прибора учета, выразившееся в повреждении пломб завода изготовителя (наличие механических повреждений) и</u> не извещение об этом факте ПАО «МРСК Центра» - Липецкэнерго». Прибор учета демонтирован и передан представителю потребителя <…>.

<u>Вместе с тем, пломбы сетевой организации, являющиеся знаками визуального контроля, установленные на приборе учета по акту предыдущей проверки (№ 48-172929 U от 11.07.2019), визуально не нарушены, в акте безучетного потребления отсутствует указание об их нарушении, а также подтверждается фото-фиксацией проверки, проводимой 08.10.2020 г., что исключает возможность механического повреждения пломб завода изготовителя.</u>

Позже, Верхне – Донским Управлением Ростехнадзора была

проведена проверка по обращению ОАО «ЛЭСК» в отношении ООО «Елецкий Агрокомплекс» на предмет наличия признаков административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 7.19. КоАП РФ. Определением от 28.12.2020 № Л5/13-11226-оп в возбуждении дела об административном правонарушении по ч. 1 ст. 7.19 КоАП РФ отказано в связи с отсутствием состава административного правонарушения. Указанным определением установлено, ООО «Елецкий Агрокомплекс» не имел фактической возможности нарушить пломбы госповерителя на приборе учета, без нарушения целостности пломб сетевой организации, установленных согласно акта предыдущей проверки состояния схемы измерения электрической энергии и работы прибора учета, и, соответственно, не мог совершить действия, направленные на вмешательство в работу прибора учета и осуществление безучетного потребления электрической энергии.

На основании акта о безучетном потреблении № 48-024455 U от 08.10.2020 г. (объект МТМ с. Грызлово) ПАО «МРСК Центра» - Липецкэнерго» была составлена справка-расчет от 08.10.2020 г. Поскольку предыдущая проверка объекта проводилась 11.07.2019 г. (акт № 48-172929), то очередная проверка должна была быть проведена не позднее 11.07.2020. Так как проверка не была проведена 11.07.2020 г., то в соответствии с действующими нормами права объем бузечетного потребления должен быть определен с даты не позднее которой должна была быть проведена проверка в соответствии с Основными положениями № 442 до даты выявления факта безучетного потребления и составления акта о неучтеном потреблении электрической энергии.

Согласно пояснениям ПАО «МРСК Центра» - Липецкэнерго» от 11.02.2020 при составлении акта неучтенного потребления электроэнергии произошла описка в части написания даты предыдущей проверки - вместо 11.07.2019 указали 13.08.2019. расчет объема неучтенного потребления электроэнергии был произведен за период с 13.08.2020 по 08.10.2020, что не нарушает права и законные интересы потребителя, поскольку расчет был произведен за меньший период, чем должен был.

Согласно справке – расчету о неучтенном потреблении по акту № 48-024455 U от 08.10.2020 г., количество часов безучетного потребления составило 1320 часов при максимальной мощности 40.000 кВт, объем безучетного потребления электрической энергии составил 49790 кВт/ч.

Подключение объекта **РЩ конторы п. Маяк** осуществлено от ПС 35/10 кВ «Афанасьево», яч.11, ВЛ-10 кВ «Урывки», КТП Е-180/250кВА, ВЛ-0.4кВ Ф.1, опора № 7, прибор учета расположен в ПС 35/10 Афанасьево, ячейка 11 КПТ Е – 180, на территории потребителя.

09.12.2020 г. сотрудники ПАО «МРСК Центра» - Липецкэнерго» прибыли на объект для согласования даты и времени проведения инструментальной проверки системы учета. Доступ к объекту был предоставлен представителем потребителя – главным энергетиком ООО «Елецкий Агрокомплекс» <…>, в связи с чем была проведена проверка комплекса учета РЩ конторы п. Маяк с участием <…>, как представителя ООО «Елецкий Агрокомплекс».

Акт безучетного потребления № 48-020652 U от 09.12.2020 был составлен в присутствии представителя потребителя главного энергетика ООО «Елецкий Агрокомплекс» <…>, который подписал акт инструментальной проверки № 48-178618 U от 09.12.2020 г. и акт безучетного потребления, указав, что не видит вины ООО «Елецкий Агрокомплекс», поскольку пломбы завода – изготовителя находятся под пломбами ПАО «МРСК Центра» - Липецкэнерго», которые не были нарушены. Составленный акт считает неправомерным.

В соответствии с актом проверки состояния схемы измерений № 48-178618 U от 09.12.2020 (объект РЩ конторы п. Маяк), прибор учета не допущен, по причине нарушения оттиска пломб ОТК завода-изготовителя.

В ходе проверки комплекса учета РЩ конторы п. Маяк – прибора учета ПСЧ-4ТМ.05МК.24.02 № 1112112747 сетевой организацией был составлен акт № 48-020652 U от 09.12.2020 г. о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии, в соответствии с которым было выявлено несанкционированное вмешательство в работу прибора учета путем нарушения контрольных знаков поверки ОТК завода изготовителя, не извещение об этом факте ПАО «МРСК Центра» - Липецкэнерго», повлекшее искажение его показаний для определения объемов потребления коммунальной услуги по электроснабжению.

Вместе с тем, пломбы сетевой организации, являющиеся знаками визуального контроля, установленные согласно акта предыдущей проверки № 48-139292 от 07.11.2019 как на приборе учета, так и на иных элементах узла учета, включая двери ВПУ, под которыми

находится прибор учета, визуально не нарушены, в акте безучетного потребления отсутствует указание об их нарушении, а также подтверждается видеозаписью проверки, проводимой 09.12.2020 г., что исключает возможность механического повреждения пломб завода изготовителя.

Иных форм вмешательств в работу прибора учета актами безучетного потребления не установлено.

Согласно п. 187 Основных положений, объем безучетного потребления в отношении потребителей электрической энергии (мощности), за исключением населения и приравненных к нему категорий потребителей, определяется с применением расчетного способа, предусмотренного подпунктом "а" пункта 1 приложения N 3 к настоящему документу.

Объем безучетного потребления определяется с даты предыдущей проверки прибора учета (в случае если такая проверка не была проведена в запланированные сроки, - определяется с даты, не позднее которой она должна была быть проведена в соответствии с настоящим документом) до даты выявления факта безучетного потребления и составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии.

На основании акта о безучетном потреблении № 020652 U от 09.12.2020 г. (объект РЩ конторы п. Маяк) ПАО «МРСК Центра» - Липецкэнерго» была составлена справка-расчет от 09.12.2020 г. Поскольку предыдущая проверка объекта проводилась 07.11.2019 г., то очередная проверка должна была быть проведена не позднее 07.11.2020. Так как проверка не была проведена 07.11.2020 г., то в соответствии с действующими нормами права объем бузечетного потребления должен быть определен с даты не позднее которой должна была быть проведена проверка в соответствии с Основными положениями № 442 до даты выявления факта безучетного потребления и составления акта о неучтеном потреблении электрической энергии, что составило 720 часов при максимальной мощности 5 кВт, объем безучетного потребления электрической энергии составил 3175 кВт/ч.

Под безучетным потреблением понимается потребление электрической энергии с нарушением установленного договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), оказания услуг по передаче электрической энергии) и настоящим документом порядка учета электрической энергии со

стороны потребителя (покупателя), выразившимся во вмешательстве в работу прибора учета, измерительного комплекса, измерительных трансформаторов тока и (или) напряжения, соединенных между собой по установленной схеме вторичными цепями, через которые приборы учета установлены (подключены) (далее - измерительные трансформаторы), системы учета, компонентов интеллектуальной системы учета электрической энергии (мощности) в случаях нарушения целостности (повреждения) прибора учета, измерительного комплекса, измерительных трансформаторов, нарушения (повреждения) пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета, измерительный комплекс, измерительные трансформаторы, систему учета, компоненты интеллектуальной системы электрической энергии (мощности), на приспособления, препятствующие доступу к ним, расположенные до места установки прибора учета электрической энергии (точки измерения прибором учета), когда в соответствии с настоящим документом прибор учета, измерительный комплекс, измерительные трансформаторы, система учета, компоненты интеллектуальной системы учета электрической энергии (мощности) установлены в границах балансовой принадлежности потребителя (покупателя) и (или) в границах земельного участка, принадлежащего такому потребителю на праве собственности или ином законном основании, на котором расположены энергопринимающие устройства потребителя (далее - границы земельного участка) или, если обязанность по обеспечению целостности и сохранности прибора учета, измерительного комплекса, измерительных трансформаторов (системы учета) возложена на потребителя (покупателя), а также с нарушением указанного порядка, обнаруженным в границах балансовой принадлежности потребителя (покупателя) подключения энергопринимающих устройств до точки измерения прибором учета или в границах земельного участка потребителя (покупателя) подключения до точки измерения прибором учета энергопринимающих устройств, расположенных в границах этого земельного участка.

Имеющиеся материалы не позволяют сделать вывод о том, что ООО «Елецкий Агрокомплекс» имел фактическую возможность нарушить пломбы госповерителя на приборе учета, без нарушения целостности пломб сетевой организации, установленных согласно актов предыдущей проверки состояния схемы измерения электрической энергии и работы прибора учета, поскольку в актах не установлено признаков безучетного потребления электрической энергии.

В этой связи действия сетевой организации, которые в значительной мере ухудшают положение более слабой и зависимой стороны в правоотношении, - потребителя, - очевидно не соответствуют ни стабильности и определенности его статуса, ни основными принципами гражданского и публичного права. Подобная позиция заявителя направлена на злоупотребление правом, запрещенное законом (статья 10 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В соответствии со статьей 3, частью 1 статьи 4 Федерального Закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях», субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий. Таким образом, ПАО «МРСК Центра» является субъектом естественной монополии в сфере оказания услуг по передаче электроэнергии и, соответственно, занимает доминирующее положение на данном товарном рынке в географических границах г. Елец Липецкой области.

В соответствии с п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» установлено, что исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ 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.

ПАО «МРСК Центра» при выявлении безучетного потребления электроэнергии должно было руководствоваться Основными положениями как основной законодательной базой, регламентирующей данную сферу деятельности, в силу особого статуса хозяйствующего субъекта, которому делегированы полномочия по выявлению фактов безучетного потребления.

Как отмечено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из

поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации.

Для того, чтобы в рассматриваемом случае требовать от контрагента неукоснительного соблюдения норм действующего законодательства, профессиональный участник товарного рынка должен обеспечить такому контрагенту (участнику правоотношения) определенные гарантии. Настаивая на соблюдении абонентом требований законодательства об электроэнергетике, сетевая организация должна подкрепить свои притязания встречным добросовестным поведением, основанном на уважении к правам абонента, а не на исключительно коммерческих интересах.

В силу ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «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.

Таким образом, действия ПАО «МРСК Центра» по установлению фактов вмешательства в работу приборов учета и безучетного потребления на объектах, принадлежащих ООО «Елецкий Агрокомплекс», определению объема безучетного потребления по ним, а также возложения на потребителя обязанности по оплате стоимости безучетного потребления в размере 10 171 044,11 руб. могут привести к ущемлению интересов ООО «Елецкий Агрокомплекс» в сфере предпринимательской деятельности и содержат признаки нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного приказом Липецкого УФАС России от «25» марта 2021 № 161 возбуждено дело № 255 по признакам нарушения и создана Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с ч. 13 ст. 44 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

определил:

1. Назначить дело № 048/01/10-255/2021 к рассмотрению **на «06» апреля 2021 г. на 15 ч. 00 мин.** по адресу: г. Липецк, пл. Плеханова, д.1, каб. 517а.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 048/01/10-255/2021 в качестве заявителя: ООО «Елецкий Агрокомплекс» (399749, Липецкая область, Елецкий район, п. Маяк, ул. Советская, д. 2).

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 048/01/10-255/2021 в качестве ответчика: ПАО «МРСК Центра» в лице филиала ПАО «МРСК Центра» - «Липецкэнерго» (127, г. Москва, ул. 2-я Ямская, д. 4; 398001, г. Липецк ул. 50 лет НЛМК, д. 33; ОГРН 1046900099498, ИНН 6901067107, КПП 771501001).

3. ПАО «МРСК Центра» в лице филиала ПАО «МРСК Центра» - «Липецкэнерго» представить в Липецкое УФАС России в срок не позднее 01.04.2021 копии документов, заверенные надлежащим образом и информацию:

- письменные пояснения, дополнительную информацию и документы в обоснование своей позиции по делу № 048/01/10-255/2021 о нарушении антимонопольного законодательства;

- план – график проведения проверок средств учета по юридическим лицам за период с октября по декабрь 2020;

- сведения о совокупном размере суммы выручки ПАО «МРСК Центра» в лице филиала ПАО «МРСК Центра» - «Липецкэнерго» от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2020 год.

Явка лиц, участвующих в деле, или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) необязательна.

При себе иметь: паспорт <...> документ, подтверждающий полномочия.

Председатель Комиссии <…>