

## РЕШЕНИЕ № 6

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в присутствии представителей ОАО «Дальневосточная энергетическая компания» в лице филиала «Хабаровскэнергосбыт», Комитета по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края, Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Хабаровскому краю, рассмотрев дело № 3-1/22 по признакам нарушения ОАО «Дальневосточная энергетическая компания» в лице филиала «Хабаровскэнергосбыт» (ул. Слободская, 12, г. Хабаровск, 680030) (далее – ОАО «ДЭК») части 1 статьи 10 Федерального Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в период с 11 ноября 2008 года по 11 декабря 2008 года проведена проверка деятельности ОАО «ДЭК» на предмет соблюдения статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

В период проведения проверки, в управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступил ряд обращений от граждан, а также от управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Хабаровскому краю на действия ОАО «ДЭК» в части направления писем в адрес потребителей электрической энергии о неприменении при расчетах за электроэнергию приборов учета класса точности 2,5, а в случае если не будет произведена установка прибора учета класса точности 2,0 или выше, о производстве расчета за электроэнергию по нормативу, утвержденному постановлением Правительства Хабаровского края от 05.10.2006 № 153-пр.

При наличии достаточных оснований для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, предусмотренных статьей 39 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ, управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю 26.02.2009 возбуждено дело № 3-1/22 в отношении ОАО «ДЭК» (местонахождение: 680030, г.Хабаровск, ул.Слободская, 12).

В ходе рассмотрения материалов дела и представленных сторонами документов установлено следующее.

Приказом от 23.04.2007 № 84-П управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю ОАО «ДЭК» в лице филиала «Хабаровскэнергосбыт» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более 35 %, как организация, имеющая в географических границах территории Хабаровского края и ЕАО с долей более 50% на товарном рынке услуг по купле-продаже (поставке) электрической энергии (мощности) по виду деятельности - услуги гарантирующего поставщика по продаже (поставке) электрической энергии (мощности), через привлеченных третьих лиц (территориальную сетевую организацию) на оптовом и розничных рынках электрической энергии (мощности) потребителям (в том числе гражданам).

Из материалов дела № 3-1/22 следует, что в период с 2008 года по 2009 год ОАО «ДЭК» в адрес потребителей электрической энергии на территории Хабаровского края направляет письма-предупреждения о замене приборов учета электрической энергии (счетчиков) класса точности 2,5 на класс точности 2,0. В случае отказа от замены прибора учета, в письмах-предупреждениях указано, что расчет за электроэнергию будет производиться по нормативу, утвержденному постановлением Правительства Хабаровского края от 05.10.2006 № 153-пр, что как правило приводит к увеличению оплаты за электрическую энергию.

Из материалов дела № 3-1/22, письма-предупреждения о необходимости замены прибора учета по причине несоответствия прибора учета классу точности 2 и выше были направлены одиннадцати потребителям.

В рамках рассмотрения дела № 3-1/22 установлено, что общее количество предупреждений о замене приборов учета электрической энергии (счетчиков), направленных ОАО «ДЭК» в адрес потребителей электрической энергии на территории Хабаровского края составило 88 382 шт. При этом Комиссией установлено, что между ОАО «ДЭК» и потребителями не составлялись акты о необходимости замены прибора учета по причине несоответствия прибора учета классу точности 2,0 и выше, а также в связи с истечением сроков государственной поверки.

Общее количество приборов учета электрической энергии (счетчиков), замененных на территории Хабаровского края за счет средств ОАО «ДЭК» составило 59 900 шт. Замененные на территории г.Хабаровска и Хабаровского района за счет средств потребителей и принятых (опломбированных) ОАО «ДЭК» - 10 256 шт.

Согласно ст.540 ГК РФ в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, договор считается заключенным с момента первого фактического подключения абонента в установленном порядке к присоединенной сети. Статьей 426 ГК РФ договор энергоснабжения отнесен к публичным.

В соответствии с пунктом 64 постановления Правительства РФ от 31.08.2006 № 530 «Об утверждении правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики» (далее – Правила № 530) действие договора энергоснабжения с гражданином-потребителем не может ставиться в зависимость от заключения или не заключения договора в письменной форме. Договор с гарантирующим поставщиком считается заключенным с даты, соответствующей началу периода, за который гражданином-потребителем произведена первая оплата электрической энергии данному гарантирующему поставщику.

В соответствии с ч.2 ст.543 Гражданского кодекса РФ в случае, когда абонент по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, обязанность обеспечить надлежащее техническое состояние и безопасность энергетических сетей, а также приборов учета потребления энергии возлагается на энергоснабжающую организацию, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Статьей 158 Жилищного кодекса РФ установлено, что собственник помещений в многоквартирном жилом доме обязан нести расходы на содержание принадлежащего ему помещения, а также участвовать в расходах на содержание общего имущества в многоквартирном доме соразмерно своей доле в праве общей собственности на это имущество путем внесения платы за содержание и ремонт жилого помещения.

Пунктом 7 Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме, утвержденных постановлением Правительства РФ от 13.08.2006 № 491 (далее Правила № 491) определено, что в состав общего имущества включается внутридомовая система электроснабжения, состоящая из вводных шкафов, вводно-распределительных устройств, аппаратуры защиты, контроля и управления, коллективных (общедомовых) приборов учета электрической энергии, этажных щитков и шкафов, осветительных установок помещений общего пользования, электрических установок систем дымоудаления, систем автоматической пожарной сигнализации внутреннего противопожарного водопровода, грузовых, пассажирских и пожарных лифтов, автоматически запирающихся устройств дверей подъездов многоквартирного дома, сетей (кабелей) от внешней границы, установленной в соответствии с пунктом 8 Правил № 491, до индивидуальных, общих (квартирных) приборов учета электрической энергии, а также другого электрического оборудования, расположенного на этих сетях.

Следовательно, в состав общего имущества многоквартирного дома индивидуальный (квартирный) прибор учета не входит.

Из материалов дела № 3-1/22 следует, что все приборы учета, согласно актов, представленных гражданами – заявителями располагаются на лестничных площадках многоквартирных жилых домов.

Статьей 541 ГК РФ закреплена обязанность энергоснабжающей организации подавать абоненту энергию через присоединенную сеть в количестве, предусмотренном договором энергоснабжения.

Согласно ст. 544 ГК РФ оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

В соответствии с п. 2.5, 2.6 Правил учета электрической энергии, утвержденных Минтопэнерго РФ от 19.09.1996, учет электроэнергии производится на основе измерений с помощью счетчиков электрической энергии и информационно-измерительных систем. Для учета электроэнергии должны использоваться средства измерений, типы которых утверждены Госстандартом России и внесены в Государственный реестр средств измерений.

Пунктом 141 Правил № 530, предусмотрено, что для учета электрической энергии, потребляемой гражданами-потребителями, а также иными потребителями, присоединенными к электрическим сетям напряжением 0,4 кВ и ниже, используются приборы учета класса точности 2,0 и выше.

В соответствии с ГОСТ 6570-96 выпуск счетчиков электрической энергии класса точности 2,5 запрещен с 01.07.1997.

15.01.2001 Госстандарт России письмом в адрес акционерных обществ энергетики и электрификации пояснил, что переход на измерение электроэнергии счетчиками класса точности 2,0 осуществляется постепенно, только по истечении межповерочного интервала счетчиков класса точности 2,5, либо в результате их явного отказа.

Однако, как установлено Комиссией, ОАО «ДЭК» направляет в адрес всех граждан-потребителей предупреждения о замене приборов учета (счетчиков) электрической энергии за счет средств граждан-потребителей, не учитывая фактически истечение межповерочного интервала счетчиков класса точности 2,5 и не составляя соответствующих актов, в том числе актов о несоответствии техническим параметрам установленных приборов учета электроэнергии.

Помимо этого Комитетом по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края в письме от 23.03.2005 № 2-1-12/448 даны разъяснения, согласно которым

расчетные электросчетчики в жилых домах, предназначенные для расчетов населения с энергоснабжающей организацией за потребленную электроэнергию, должны находиться на балансе и обслуживании энергоснабжающей организации.

Пунктом 140 Правил № 530 предусмотрено, что гарантирующий поставщик, энергосбытовая организация или сетевая организация (в случае заключения с потребителем договора оказания услуг по передаче электрической энергии) на основании соответствующих договоров с гражданами-потребителями обеспечивает за их счет установку, замену в случае выхода из строя, утраты или истечения срока эксплуатации, а также обслуживание (поверку, калибровку, замену) приборов учета, находящихся в собственности граждан-потребителей, если гражданин-потребитель не заключит договор на установку и (или) обслуживание его приборов учета с иным лицом.

В целях выполнения указанной обязанности гарантирующий поставщик, энергосбытовая организация вправе урегулировать отношения по установке приборов учета и их обслуживанию с сетевой организацией на основании договора оказания услуг по передаче электрической энергии или договора оказания услуг по установке и обслуживанию приборов учета.

В соответствии с пунктом 139 Правил № 530 в случае установки прибора учета в жилом помещении его сохранность, целостность и обслуживание обеспечивает собственник (наниматель) жилого помещения, если иное не установлено соответствующим договором. Однако действия по замене прибора учета не тождественны действиям по обеспечению сохранности, целостности и обслуживанию прибора учета.

Согласно писем Комитета по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края от 10.04.2007 № 4.0-2489, от 24.10.2008 № 2-1-12/3588 при формировании тарифов на электрическую энергию на 2006г., 2007г., 2008г. для филиала «Хабаровскэнергосбыт» ОАО «Дальневосточная энергетическая компания» комитетом предусмотрены расходы на плановую замену однофазных приборов учета электрической энергии, предназначенных для расчета с населением за потребленную энергию, и находящихся на балансе и обслуживании энергоснабжающей организации, в многоквартирных жилых домах.

Таким образом, учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к следующему выводу: между ОАО «ДЭК» и гражданами-потребителями электрической энергии фактически заключен публичный договор энергоснабжения, где в цены на электроэнергию включены расходы на замену приборов учета. Следовательно договором предусмотрена обязанность ОАО «ДЭК» на замену приборов учета.

Помимо этого ДМТУ Ростехрегулирования была проведена проверка ОАО «ДЭК» в порядке осуществления государственного метрологического надзора, в ходе которой установлен ряд нарушений со стороны ОАО «ДЭК» Федерального закона «Об электроэнергетике», Правил учета электрической энергии, Федерального закона «Об обеспечении единства измерений», а также зафиксировано в акте от 14.11.2008 № 232, что в период проведения проверки ОАО «ДЭК» не была представлена программа по замене электрических счетчиков. Данный факт также косвенно свидетельствует о том, что замену счетчиков должно было производить ОАО «ДЭК».

На заседание Комиссии Комитет по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края, представил пояснения из которых следует, что комитетом при формировании тарифов на электрическую энергию на 2007-2009г.г. были предусмотрены расходы на установку и замену приборов учета электрической энергии для расчетов с населением края в следующих размерах: 2007 год –

36000,0 тыс.руб.; 2008 год – 33816,8 тыс.руб.; 2009 год – 63558,0 тыс.руб.

На заседание Комиссии ОАО «ДЭК» представил пояснения, в которых утверждает, что расчет в отношении заявителей производится на основании показаний имеющихся приборов учета, то есть перевод на норматив потребления не осуществлялся.

Однако материалы дела № 3-1/22 свидетельствуют об обратном. Так из заявления гражданина – потребителя электрической энергии З. следует, что Ванинским отделением филиала ОАО «ДЭК» - «Хабаровскэнергосбыт» выставлены счета-квитанции на оплату электрической энергии по нормативу.

В соответствии с ч.1 ст.426 ГК РФ публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится. Таким образом, фактическое пользование потребителем услугами обязанной стороны следует оценивать в соответствии с пунктом 3 статьи 438 ГК РФ как акцепт гражданином-потребителем оферты, предложенной стороной, оказывающей услуги. В связи с этим, отношения между гражданами-потребителями и ОАО «ДЭК» по предоставлению услуг энергоснабжения рассматриваются как договорные.

Пунктом 2 ст.426 ГК РФ цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

Из пояснений Комитета по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края следует, что в цены на электроэнергию включены расходы на замену приборов учета. Каждый гражданин обратившийся в Хабаровское УФАС России, а также иные граждане, проживающие на территории Хабаровского края не первый год оплачивали и оплачивают потребленную электрическую энергию с учетом затрат на замену электрических приборов учета. Следовательно, публичным договором предусмотрена обязанность ОАО «ДЭК» на замену приборов учета.

Согласно п. 1 ст.450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено Гражданским кодексом РФ, другими законами или договором. Также ст. 310 ГК РФ предусмотрено, что одностороннее изменение условий договора не допускается, за исключением случаев предусмотренных законом. Направляя письма-предупреждения ОАО «ДЭК» фактически уведомляет граждан об изменении существенных условий договора энергоснабжения в части оплаты потребленной электроэнергии, что может привести к ущемлению интересов граждан. При этом, как было указано выше, между ОАО «ДЭК» и потребителями не составлено ни одного акта о необходимости замены прибора учета по причине несоответствия прибора учета классу точности 2,0 и выше, а также в связи с истечением сроков государственной поверки.

На заседании Комиссии ОАО «ДЭК» не представило документы подтверждающие, что право собственности на приборы учета электрической энергии, подлежащие замене согласно писем-предупреждений принадлежит гражданам. Материалами дела № 3-1/22 установлено, что все приборы учета электрической энергии, в рамках рассматриваемого дела, согласно актов, представленных гражданами – заявителями располагаются на лестничных площадках многоквартирных жилых домов. Таким образом, ОАО «ДЭК» при отсутствии сведений о лице обладающим правом собственности на приборы

учета электрической энергии вменяет в обязанность гражданам-потребителям замену приборов учета не находящихся в собственности последних, что может привести к ущемлению интересов граждан.

Согласно части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ «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.

Таким образом, Комиссия считает, что в действиях ОАО «ДЭК» в части направления с 2008 года по 2009 год гражданам-потребителям писем-предупреждений о необходимости замены приборов учета электрической энергии на класс точности 2,0 и выше гражданами, и о расчете за электрическую энергию по нормативу, утвержденному постановлением Правительства Хабаровского края от 05.10.2006 № 153-пр (в случае если гражданами не будет произведена установка электросчетчика класса точности 2,0 и выше), усматривается нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ, что может привести к ущемлению интересов граждан-потребителей.

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

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать ОАО «ДЭК» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ, что выразилось в направлении гражданам-потребителям писем-предупреждений о необходимости замены приборов учета электрической энергии, что может привести к ущемлению интересов граждан-потребителей.

2. Выдать ОАО «ДЭК» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

#### **ПРЕДПИСАНИЕ № 4**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства, 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 № 6 от 17.03.2009 по делу № 3-1/22 о нарушении ОАО «Дальневосточная энергетическая компания» в лице филиала «Хабаровскэнергосбыт» (ул. Слободская, 12, г. Хабаровск, 680030) (далее – ОАО «ДЭК») части 1 статьи 10 Федерального Закона №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

1. ОАО «ДЭК» в срок до 27 мая 2009 года прекратить нарушение части 1 статьи 10 Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в направлении

гражданам-потребителям писем-предупреждений о необходимости замены приборов учета электрической энергии.

2. В целях исполнения пункта 1 настоящего Предписания ОАО «ДЭК» в срок до 27 мая 2009 года совершить действия по восстановлению положения, существовавшего до нарушения антимонопольного законодательства, а именно проинформировать граждан-потребителей об отзыве писем-предупреждений о необходимости замены приборов учета электрической энергии.

3. О выполнении настоящего Предписания сообщить в срок до 29 мая 2009 года.