

# РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства

№1235-ФАС52-03/14

резюлютивная часть решения оглашена 29.10.2014

решение изготовлено в полном объеме 31.10.2014

31 октября 2014 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- Гребнев Ю.Н. - председатель комиссии, заместитель руководителя управления;
- Кошелева И.А. - член комиссии, начальник отдела контроля естественных монополий;
- Горохова М.В. - член комиссии, главный государственный инспектор отдела контроля естественных монополий, -

с участием:

- <...> - представителя ОАО «Нижегородская сбытовая компания» (по доверенности от 30.12.2013 №22);
- <...> - председателя правления ТСЖ «Речник»;
- <...>. - представителя ТСЖ «Речник (по доверенности от 29.10.2014 б/н), -

рассмотрев дело №1235-ФАС52-03/14 по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Нижегородская сбытовая компания» (603950, город Нижний Новгород, ул. Бекетова, дом 3 «в»; ИНН 5260148520) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

## **установила:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение товарищества собственников жилья «Речник» (далее также – ТСЖ «Речник», заявитель) на действия открытого акционерного общества «Нижегородская сбытовая компания» (далее также - ОАО «Нижегородская сбытовая компания», гарантирующий поставщик), связанные с неправомерном, с

точки зрения заявителя, ежемесячным выставлением платы за «потери, возникающие в линиях электропередач, не принадлежащих ТСЖ «Речник».

По итогам рассмотрения указанного заявления Нижегородским УФАС России возбуждено дело №1235-ФАС52-03/14 в отношении ОАО «Нижегородская сбытовая компания» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» (приказ Нижегородского УФАС России от 30.09.2014 №367).

Определением от 07.10.2014 исх.№ЮГ-03/3013 рассмотрение дела №1235-ФАС52-03/14 о нарушении антимонопольного законодательства назначено на 29 октября 2014 года в 14 часов 00 минут.

На заседании комиссии представители ТСЖ «Речник» поддержали позицию, изложенную в обращении в территориальный орган ФАС России (от 31.12.2013 вх. №7689) и письменных дополнениях к нему (от 27.10.2014 вх.№5267).

В частности полагают, что в нарушение нормативных правовых актов ОАО «Нижегородская сбытовая компания», не установив фактические границы балансовой принадлежности, ежемесячно выставляет ТСЖ «Речник» к оплате потери, возникающие в ЛЭП(1), не принадлежащие товариществу.

Представитель ОАО «Нижегородская сбытовая компания» факт нарушения антимонопольного законодательства не признал по основаниям, изложенным в письме от 07.08.2014 (вх.№3855).

***Изучив материалы дела, заслушав представителей заявителя и ответчика, оценив доказательства по делу в их взаимосвязи, комиссия приходит к следующему.***

По смыслу части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет для хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарном рынке, на совершение действий (бездействия), результатом которых является или может являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и/или ущемление интересов других лиц.

Действия ОАО «Нижегородская сбытовая компания» могут быть предметом оценки антимонопольного органа по части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Как установлено в ходе рассмотрения настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства, ТСЖ «Речник» управляет многоквартирным жилым домом, расположенным по адресу: Нижегородская область, Борский район, поселок Память Парижской Коммуны, улица Мира, дом 9 «а».

В целях электроснабжения вышеуказанного объекта между ТСЖ «Речник» и ОАО «Нижегородская сбытовая компания» заключен договор энергоснабжения электрической энергией от 18.08.2009 №5624000, в соответствии с условиями которого гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии и мощности в точке поставки, а также путем заключения договоров обеспечить передачу электрической энергии и предоставление иных услуг, неразрывно связанных с процессом снабжения электрической энергией потребителей, а потребитель (ТСЖ «Речник») обязуется принимать и оплачивать электрическую энергию и мощность, а также оказанные услуги.

Из перечня расчетных точек учета электрической энергии и мощности (приложение №2 к договору энергоснабжения от 18.08.2009 №5624000) следует, что место установки прибора учета находится в ВРУ-0,4 кВ жилого дома по улице Мира поселок Память Парижской Коммуны Борского района Нижегородской области. Кроме того, в данном приложении указан процент потери электрической энергии в ЛЭП в размере 4,3%.

Из акта фактического технологического присоединения энергопринимающего устройства ТСЖ «Речник» к электрическим сетям ОАО «МРСК Центра и Приволжья» от 10.06.2009 №436 следует, что присоединенная мощность энергопринимающего устройства 63-х квартирного дома по улице Мира поселка Память Парижской Коммуны Борского района Нижегородской области составляет 69 кВт; на границе балансовой принадлежности прибор учета отсутствует, на вводе в жилой дом установлен прибор учета электроэнергии.

Между тем в границы балансовой и эксплуатационной ответственности ТСЖ «Речник» отнесена кабельная линия (2 СИП 3\*70+1\*95 L, протяженностью 200 метров) от искомого многоквартирного дома до КТП №694 (согласно актам от 10.06.2009 разграничения эксплуатационной ответственности сторон, подписанным между ТСЖ «Речник» и ОАО «МРСК Центра и Приволжья»).

Порядок расчетов за электрическую энергию следующий: ТСЖ «Речник» направляет гарантирующему поставщику показания приборов учета, на основании которых ОАО «Нижегородская сбытовая компания» определяет основное потребление электроэнергии, затем определяет дополнительное потребление электроэнергии (потери на указанном участке сети), то есть основной объем корректирует (увеличивает) на процент нормативных потерь в размере 4,3%, указанном в приложении №2 к договору энергоснабжения от 18.08.2009 №5624000. Далее выставляет счета ТСЖ «Речник» за услуги электроснабжения.

Исходя из платежных документов, выставленных ОАО «Нижегородская сбытовая компания» потребителю, гарантирующим поставщиком предъявляет к оплате ТСЖ «Речник» потери, образованные в кабельной линии от КТП №694 до ВРУ искомого многоквартирного жилого дома (до места установки прибора учета) за 2013 год в объеме 5 360 кВт.ч., за январь по июнь 2014 года – в объеме 2 514 кВт.ч.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 №530 утверждены Основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии (действовали в момент заключения договора энергоснабжения между ТСЖ «Речник» и ОАО «Нижегородская сбытовая компания»).

Так, в пункте 62 ранее действовавших Основных положений функционирования закреплено, что договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии) заключается в письменной форме. Лицо, намеревающееся заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии), направляет гарантирующему поставщику

заявку о заключении соответствующего договора с указанием планируемого объема потребления электрической энергии (мощности) и приложением документов, подтверждающих выполнение следующих условий, необходимых для его заключения:

- технологическое присоединение энергопринимающих устройств потребителя к электрической сети сетевой организации в установленном [порядке](#);

- обеспечение учета электрической энергии;

- надлежащее техническое состояние энергопринимающих устройств потребителя, удостоверенное федеральным [органом](#) исполнительной власти по государственному энергетическому надзору (для заявителей с присоединенной мощностью энергопринимающих устройств свыше 100 кВт).

Между тем вышеупомянутый документ утратил силу в связи с изданием [Постановления](#) Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 №442 (начало действия документа - 04.06.2012), которым были утверждены Основные [положения](#) функционирования розничных рынков электрической энергии.

Исходя из пунктов 34 и 36 новых Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии также следует, что потребителю, который имеет намерение заключить с гарантирующим поставщиком договор энергоснабжения, необходимо к заявлению о заключении соответствующего договора представить документы, подтверждающие технологическое присоединение (акт о технологическом присоединении и (или) акт о разграничения балансовой принадлежности электросетей).

Пунктом 144 Основных положений установлено, что *в случае если прибор учета, в том числе коллективный (общедомовой) прибор учета в многоквартирном доме, расположен не на границе балансовой принадлежности объектов электроэнергетики (энергопринимающих устройств) смежных субъектов розничного рынка, то объем потребления (производства, передачи) электрической энергии, определенный на основании показаний такого прибора учета, в целях осуществления расчетов по договору подлежит корректировке на величину потерь электрической энергии, возникающих на участке сети от границы балансовой принадлежности объектов электроэнергетики (энергопринимающих устройств) до места установки прибора учета.* При этом расчет величины потерь осуществляется сетевой организацией в соответствии с актом уполномоченного федерального органа, регламентирующим расчет нормативов технологических потерь электрической энергии при ее передаче по электрическим сетям. Если на дату вступления в силу настоящего документа в договоре энергоснабжения (договоре купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договоре оказания услуг по передаче электрической энергии сторонами согласована методика выполнения измерений, аттестованная в установленном порядке, то при расчете величины потерь используется такая методика, кроме случаев, когда одна из сторон заявила о необходимости использования указанного в настоящем пункте акта уполномоченного федерального органа. В этом случае такой акт уполномоченного федерального органа используется с первого числа месяца, следующего за месяцем, в котором одна из сторон в письменной форме направила заявление о его использовании.

Проанализировав имеющиеся в материалах дела документы, комиссия Управления пришла к выводу о том, что в действиях ОАО «Нижегородская сбытовая компания» отсутствует такой необходимый элемент состава нарушения антимонопольного законодательства как виновность деяния.

В частности из договора энергоснабжения от 18.08.2009 №5624000 следует, что ТСЖ «Речник» добровольно взяло на себя обязанность по обслуживанию ЛЭП, протяженностью 200 метров, идущей от ВРУ многоквартирного дома до КТП №694. Таким образом, ответчик вправе в настоящее время выставлять счета за компенсацию потерь электрической энергии, возникающих в данной ЛЭП.

Утверждения представителей ТСЖ «Речник» о том, что указанная ЛЭП никогда ему не принадлежала при наличии акта от 10.06.2009 о разграничении балансовой принадлежности сторон, подписанного между ТСЖ «Речник» и ОАО «МРСК Центра и Приволжья», не лишает гарантирующего поставщика права выставления подобного рода счетов.

С учетом изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия

***решила:***

рассмотрение дела по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» ОАО «Нижегородская сбытовая компания» (603950, город Нижний Новгород, ул. Бекетова, дом 3 «в»; ИНН 5260148520) прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) общества.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

**Председатель Комиссии**

**Ю.Н. Гребнев**

**Члены Комиссии**

**И.А. Кошелева**

**М.В. Горохова**