

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-06-08/06-10-18

10 января 2019 года

г. КЫЗЫЛ

Резолютивная часть решения объявлена 19 декабря 2018 года

В полном объёме решение изготовлено 10 января 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

... - руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

... - начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

... – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

при участии в рассмотрении дела:

от Акционерного общества «Тываэнерго» (далее – АО «Тываэнерго»):

- ..., действующий на основании доверенности от 23.08.2018 года № 00/143/12;

от Акционерного общества «Тываэнергосбыт» (далее – АО «Тываэнергосбыт»):

- ..., действующий на основании доверенности от 19.11.2018 г. № 2;

от Профессионального образовательного учреждения Кызылская объединенная техническая школа Регионального отделения «Добровольное общество содействия армии, авиации и флоту России» Республики Тыва (далее – Заявитель, Кызылская ОТШ РО

ДОСААФ России Республики Тыва):

- ..., действующая на основании доверенности от 08.11.2018 г.,

рассмотрев дело № 04-06-08/06-10-18, возбужденное в отношении Акционерного общества «Тываэнерго» (ИНН 1701029232, ОГРН 10217005009566, дата регистрации юридического лица 16.10.2002 года, юридический адрес: 667004, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Рабочая, д. 4) по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в нарушении порядка составления акта о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии от 09.06.2018 г. в отношении Кызылского ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Тывинского УФАС России 05.09.2018 года (вх. № 3336) поступило заявление Кызылского ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва на действия АО «Тываэнергосбыт» в части неправомерного взимания денежных средств за безучетное потребление электрической энергии по объекту, расположенному по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Интернациональная, д. 49. (административное здание Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва).

Из содержания заявления установлено следующее:

- между АО «Тываэнергосбыт» и Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва заключен договор энергоснабжения от 05.12.2017 г. № 3022.

- 09.06.2018 г. сотрудниками АО «Тываэнерго» составлен Акт о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии юридическим лицом № 923 (далее – Акт) по объекту, принадлежащему Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва, расположенному по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Интернациональная, д. 49. Указанный Акт составлен в связи с отсутствием на приборе учета Заявителя пломбы сетевой организации на клеммной крышке трансформаторов тока. Акт подписан представителем АО «Тываэнерго» ... и 2 заинтересованными лицами ...

- 05.09.2018 года в административном здании Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва произошло отключение электроэнергии.

- 21.08.2018 г. Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва от АО «Тываэнергосбыт» получен расчет стоимости электроэнергии по вышеуказанному Акту от 09.06.2018 г. № 923 и счет от 31.07.2018 г. № 1 на сумму 954 527, 39 рублей.

- 02.07.2018 г. заведующим МТО ПОУ Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва ... было подано заявление в УМВД РФ по г. Кызылу о возбуждении уголовного дела по факту срыва пломб с клемменных крышек трансформаторов тока. Постановлением лейтенанта полиции УУП ОУУП и ПДН Управления МВД России по г. Кызылу ... в возбуждении уголовного дела по вышеуказанному заявлению отказано на основании части 1 статьи 24 УПК РФ, в связи с отсутствием события преступления.

- 31.08.2018 г. Кызылская ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва обратилась в Прокуратуру г. Кызыла с жалобой на постановление, вынесенное лейтенантом полиции УУП ОУУП и ПДН Управления МВД России по г. Кызылу ...

Согласно доводам заявителя вследствие незаконного отключения электроэнергии:

- ему нанесен реальный материальный ущерб на сумму 28 397, 57 рублей, заявитель лишен возможности заниматься уставной деятельностью и получать ежедневную прибыль в размере 73 800, 00 рублей;

- АО «Тываэнергосбыт» пользуясь доминирующим положением произвел полное отключение электроэнергии без установленного порядка введения полного ограничения и без доказательств наличия задолженности.

Для полного и всестороннего изучения вышеуказанного заявления Тывинским УФАС России направлены запросы в адрес АО «Тываэнергосбыт», АО «Тываэнерго», Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва (исх. № 4-1176 от 14.09.2018 г., исх. № 4-1334 от 12.10.2018 г., 4-1386 от 25.10.2018 г.).

АО «Тываэнергосбыт» по запросу Тывинского УФАС России представлены письменные пояснения и копии следующих документов (вх. № 3522 от 20.09.2018 г.):

- Копия договора энергоснабжения от 05.12.2018 г.;
- Копия схемы электроснабжения;
- Копия акта разграничения балансовой принадлежности сетей и эксплуатационной ответственности сторон от 21.08.2017 г.;
- Копия акта допуска прибора учета в эксплуатацию от 28.09.2017 г.;
- Копия акта допуска прибора учета в эксплуатацию от 22.08.2017 г.;
- Копия схемы расчета за потребленную электроэнергию;
- Копия акта о неучтенном потреблении электроэнергии № 923 от 09.06.2018 г.;
- Копия плана-графика технических проверок приборов учета на июнь 2018 г.;
- Копия плана-графика технических проверок приборов учета на декабрь 2017 г.;
- Копия корректировочной счет-фактуры № 20784-К от 31.07.2018 г.;
- Копия уведомления о предстоящем ограничении режима потребления;
- Отчет о доставке уведомления;
- Копия уведомления о необходимости введения ограничения режима потребления;
- Копия акта о введении ограничения режима потребления.

АО «Тываэнерго» по запросу Тывинского УФАС России представлены следующие документы:

- Копия акта о неучтенном потреблении электроэнергии № 923 от 09.06.2018 г.;
- Копия расчета стоимости электроэнергии по акту № 923 от 09.06.2018 г. (период 15.12.2017 г. по 09.06.2018 г.);
- Копия плана-графика технических проверок приборов учета на июнь 2018 г.;
- Копия акта допуска приборов учета в эксплуатацию от 28.09.2015 г.;

- Соглашение сторон о величине максимальной мощности энергопринимающих устройств к договору на электроснабжение № 3022 от 29.08.2012 г.;
- фотографии прибора учета электроэнергии (счетчик Меркурий 230 АМ-03 № 21987833);
- письмо в адрес Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва от 15.06.2018 г.

Согласно письменным пояснениям АО «Тываэнергосбыт» следует, что действующим законодательством нарушение (повреждение) пломб является достаточным основанием для составления акта о безучетном потреблении электроэнергии в отношении Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва. Действуя в рамках норм, установленных Основными положениями № 442, АО «Тываэнергосбыт» корректировочным счетом-фактурой № 20784-К от 31.07.2018 г. выставило потребителю стоимость объема безучетного потребления за расчетный период июнь 2018 года. В связи с неустранимым потребителем в установленный законом срок оснований, послуживших поводом к введению ограничения, АО «Тываэнергосбыт» направило в АО «Тываэнерго» уведомление о необходимости введения с 03.09.2018 г. ограничения режима потребления электроэнергии потребителю - Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва.

Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва по запросу Тывинского УФАС России представлены письменные пояснения и копии следующих документов (вх. № 4023 от 15.10.2018 г., 4211 от 29.10.2018 г.): Лицензия на осуществление образовательной деятельности от 15.12.2015 г. № 340, Должностная инструкция начальника материально-технического обеспечения ПОУ Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва, письменные пояснения.

Согласно письменным пояснениям Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва установлено следующее:

- прибор учета электроэнергии (счетчик Меркурий 230 АМ-03 № 21987833) находится в трансформаторной подстанции во внутреннем дворе территории Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва, которая запирается на ключ;
- уведомление АО «Тываэнерго» о проведении проверки и необходимости участия при составлении акта о неучтенном

(безучетном) потреблении электроэнергии Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва не получено;

- ответственным за электрохозяйство, имеющим право ведения оперативных переговоров, подписания заявок, отчетов, актов снятия показаний расчетных приборов учета и иных актов на тот момент является заведующая МТО ...

АО «Тываэнерго» по запросу Тывинского УФАС России представлены копии следующих документов (вх. № 3545 от 20.09.2018 г., вх. № 4552 от 16.11.2018 г.): Устав АО «Тываэнерго», Свидетельство о постановке на учет в налоговом органе, Выписка из ЕГРЮЛ, копия письма АО «Тываэнерго» № 1.9/15.1/2507, акт о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии № 923 от 09.06.2018 г., расчет стоимости электроэнергии по акту № 923 от 09.06.2018 г. (период 15.12.2017 г. по 09.06.2018 г.); фотографии прибора учета электроэнергии (счетчик Меркурий 230 АМ-03 № 21987833); соглашение сторон о величине максимальной мощности энергопринимающих устройств к договору на электроснабжение № 3022 от 29.08.2012 г., заключенное между ОАО «Тываэнерго» (АО «Тываэнерго») и Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва; план-график технических проверок приборов учета на июнь 2018 г.

В ходе рассмотрения дела представитель Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва поддержала ранее поданное заявление в полном объеме, и пояснила, что о проведении проверки сетевая организация не уведомляла, представитель организации не присутствовал при составлении акта, данный факт не доказан АО «Тываэнерго», прибор учета электроэнергии находится в трансформаторной подстанции во внутреннем дворе территории Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва, который запирается на ключ, акт о безучетном потреблении электроэнергии составлен с нарушением действующего законодательства.

Представители АО «Тываэнерго» и АО «Тываэнергосбыт» не согласились с письменными и устными доводами заявителя, и пояснили, что проверка проводилась на основании плана-графика технических проверок на июнь 2018 г., акт о безучетном потреблении электроэнергии составлен в соответствии с действующим законодательством, составленный акт о безучетном потреблении электроэнергии является доказательством того, что доступ был обеспечен представителем юридического лица, в связи с чем

представитель юридического лица присутствовал и от подписания акта отказался.

Комиссия Тывинского УФАС России, изучив материалы дела № 04-06-08/06-10-18, выслушав устные пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, приходит к следующим выводам:

В силу части 1 статьи 10 Закона 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 либо неопределенного круга потребителей.

Обязательными элементами состава нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, являются:

-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 либо неопределенного круга потребителей,

-специальный субъект – хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение.

Согласно справке из ЕГРЮЛ к основной экономической деятельности АО «Тываэнерго» относится передача электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих на праве собственности, с диапазоном напряжения 110 – 0,4кВ, к дополнительной экономической деятельности относится распределение электрической энергии.

АО «Тываэнерго» в соответствии со статьей 3 Закона об электроэнергетике является сетевой организацией.

Согласно статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) к сферам деятельности субъектов естественной монополии относятся услуги по передаче электрической энергии.

Кроме того, Тывинским УФАС России проведен анализ (обзор)

состояния конкурентной среды на рынке услуг по передаче электрической энергии на территории Республики Тыва за 2017 год, за период с 01.01.2018 г. по 01.07.2018 год по результатам которого установлено, что АО «Тываэнерго» является хозяйствующим субъектом, занимающим на исследуемом рынке в пределах территории Республики Тыва в рамках присоединенной сети, долю в размере 100%, что в соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции является доминирующим положением - положением хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту или таким хозяйствующим субъектам возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Таким образом, в силу положений статьи 4 Закона о естественных монополиях, статьи 5 Закона о защите конкуренции АО «Тываэнерго» является субъектом естественной монополии и занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии на территории Республики Тыва.

Следовательно, в силу своего доминирующего положения АО «Тываэнерго» обязано соблюдать запреты, установленные статьей 10 Закона о защите конкуренции.

Для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением, то есть нарушения антимонопольного законодательства, достаточно наличие или угрозы наступления любого из следующих последствий: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности.

Аналогичные выводы изложены и в пункте 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 года № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», где разъяснено, что, исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

В соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект – это коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Согласно пункту 1 статьи 50 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическими лицами могут быть организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (коммерческие организации) либо не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (некоммерческие организации).

Статья 50 Гражданского кодекса Российской Федерации относит общественные объединения в состав некоммерческих организаций, целью которых не является извлечение прибыли. Вместе с тем некоммерческим организациям законодательство не запрещает заниматься предпринимательством, если осуществляемая при этом деятельность отвечает целям создания некоммерческой организации.

В статье 22 Федерального закона от 29.12.2012 N 273-ФЗ "Об образовании в Российской Федерации" (далее - Закон об образовании) определено, что образовательная организация создается в форме, установленной гражданским законодательством для некоммерческих организаций (часть 1).

Согласно части 4 статьи 22 Закона об образовании образовательная организация в зависимости от того, кем она создана, является государственной, муниципальной или частной.

Согласно части 7 статьи 22 Закона об образовании частной образовательной организацией является образовательная

организация, созданная в соответствии с законодательством Российской Федерации физическим лицом или физическими лицами и (или) юридическим лицом, юридическими лицами или их объединениями, за исключением иностранных религиозных организаций.

Согласно справке из ЕГРЮЛ к основной экономической деятельности Профессионального образовательного учреждения Кызылская объединенная техническая школа Регионального отделения «Добровольное общество содействия армии, авиации и флоту России» Республики Тыва относится Деятельность школ подготовки водителей автотранспортных средств (код ОКВЭД 85.42.1).

Согласно Уставу Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва, учредителем является Региональное отделение Общероссийской общественно-государственной организации «Добровольное общество содействия армии, авиации и флоту России» Республики Тыва», которое имеет Свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц серии 17 № 0004514250 от 05.08.2010 г., Свидетельство о государственной регистрации некоммерческой организации № 1712090001 от 10.08.2010 г.

В соответствии с пунктом 1.10 Устава Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва учреждение не преследует цели получения прибыли от основной деятельности, но вправе оказывать платные услуги и заниматься приносящей доход деятельностью постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых оно создано и соответствует указанным целям.

Также, Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва представлены копии прейскуранта стоимости образовательных услуг за 2018 год

На основании изложенного следует, что Профессиональное образовательное учреждение Кызылская объединенная техническая школа Регионального отделения «Добровольное общество содействия армии, авиации и флоту России» Республики Тыва осуществляет в том числе приносящую доход деятельность и соответственно является хозяйствующим субъектом в понимании статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Правовые основы экономических отношений в сфере электроэнергетики, основные права и обязанности субъектов

электроэнергетики при осуществлении деятельности в сфере электроэнергетики и потребителей электрической энергии установлены Федеральным законом от 26.03.2003 N 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон об электроэнергетике).

Согласно пункту 1 статьи 38 Закона об электроэнергетике субъекты электроэнергетики, обеспечивающие поставки электрической энергии потребителям электрической энергии, в том числе энергосбытовые организации, гарантирующие поставщики и территориальные сетевые организации (в пределах своей ответственности), отвечают перед потребителями электрической энергии за надежность обеспечения их электрической энергией и ее качество в соответствии с требованиями технических регламентов и иными обязательными требованиями.

В силу пункта 1 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Пунктом 2 статьи 546 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии допускаются по соглашению сторон, за исключением случаев, когда удостоверенное органом государственного энергетического надзора неудовлетворительное состояние энергетических установок абонента угрожает аварией или создает угрозу жизни и безопасности граждан. О перерыве в подаче, прекращении или об ограничении подачи энергии энергоснабжающая организация должна предупредить абонента.

При этом согласно пункту 3 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации к отношениям по договору энергоснабжения, не урегулированным настоящим Кодексом, применяются законы и иные правовые акты об энергоснабжении, а также обязательные правила, принятые в соответствии с ними.

В силу пункта 7 статьи 38 Закона об электроэнергетике Правительством Российской Федерации утверждается порядок полного и (или) частичного ограничения режима потребления

электрической энергии потребителями - участниками оптового и розничных рынков, в том числе его уровня, в случае нарушения своих обязательств потребителями, а также в случае необходимости принятия неотложных мер по предотвращению или ликвидации аварийных ситуаций.

В [пункте 4 статьи 37](#) Закона об электроэнергетике определено, что отношения по договору энергоснабжения регулируются утверждаемыми Правительством Российской Федерации основными положениями функционирования розничных рынков в той части, в которой Гражданский кодекс Российской Федерации допускает принятие нормативных правовых актов, регулирующих отношения по договору энергоснабжения.

Основы регулирования отношений, связанных с введением ограничения режима потребления электроэнергии, урегулированы Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденными постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442 (далее - Основные положения № 442). Ограничения предполагают прекращение подачи электрической энергии (мощности) потребителям или сокращение объемов потребления электрической энергии (мощности) в определенных Правилами ограничения случаях. В частности, ограничения вводятся в случае неисполнения или ненадлежащем исполнении обязательств по оплате электроэнергии ([подпункт «б» пункта 2](#) Правил ограничения).

Согласно [пункту 167](#) Основные положения № 442 субъекты электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в том числе гарантирующие поставщики (энергосбытовые, энергоснабжающие организации) и сетевые организации, в соответствии с разделом X Основных положений проверяют соблюдение потребителями (производителями электрической энергии (мощности) на розничных рынках) требований этого документа, определяющих порядок учета электрической энергии, условий заключенных договоров энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, договоров оказания услуг оперативно-диспетчерского управления, а также проводят проверки на предмет выявления фактов безучетного и бездоговорного потребления электрической энергии.

Пунктом 172 Основных положений N 442 предусмотрено, что проверки расчетных 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, если иное не установлено в договоре оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенном такой сетевой организацией с другой сетевой организацией.

Согласно пункту 2 Основных положений безучетное потребление – это потребление электрической энергии с нарушением установленного договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), договором оказания услуг по передаче электрической энергии) и настоящим документом порядка учета электрической энергии со стороны потребителя (покупателя), выразившимся во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета), обязанности по обеспечению целостности и сохранности которого (которой) возложена на потребителя (покупателя), в том числе в нарушении (повреждении) пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета (систему учета), в несоблюдении установленных договором сроков извещения об утрате (неисправности) прибора учета (системы учета), а также в совершении потребителем (покупателем) иных действий (бездействий), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности).

Правила выявления и фиксации безучетного потребления электрической энергии установлены пунктами 192 и 193 Основных положений N 442.

Согласно пункту 192 Основных положений N 442 по факту выявленного безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии сетевой организацией составляется акт о неучтенном потреблении электрической энергии и не позднее 3 рабочих дней с даты его составления передается в адрес гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), обслуживающего потребителя, осуществившего безучетное потребление, а также лица, осуществившего бездоговорное потребление.

В соответствии с пунктом 193 Основных положений N 442 в акте о

неучтенном потреблении электрической энергии должны содержаться следующие данные: о лице, осуществляющем безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии; о способе и месте осуществления безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии; о приборах учета на момент составления акта; о дате предыдущей проверки приборов учета - в случае выявления безучетного потребления, дате предыдущей проверки технического состояния объектов электросетевого хозяйства в месте, где выявлено бездоговорное потребление электрической энергии, - в случае выявления бездоговорного потребления; объяснения лица, осуществляющего безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии, относительно выявленного факта; замечания к составленному акту (при их наличии).

Данной нормой также предусмотрено, что при составлении акта о неучтенном потреблении электрической энергии должен присутствовать потребитель, осуществляющий безучетное потребление (обслуживающий его гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация)), или лицо, осуществляющее бездоговорное потребление электрической энергии.

При этом 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 должен быть зафиксирован с указанием причин такого отказа в акте о неучтенном потреблении электрической энергии, составленном в присутствии двух незаинтересованных лиц.

В соответствии с пунктами 177, 192, 193 Основных положений N 442 в случае, если потребителем является юридическое лицо, то в акте о безучетном потреблении электрической энергии в обязательном порядке должны содержаться сведения о его уполномоченном представителе, а сама проверка проводится в месте установки прибора учета в присутствии представителя юридического лица.

Согласно абзацу 1 пункта 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.

Таким образом, согласно пункту 177 Основных положений N 442 уведомление потребителя о дате и времени проведения проверки приборов учета необходимо в тех случаях, когда для проведения такой проверки требуется допуск сетевой организации к энергопринимающим устройствам потребителя.

05.12.2017 г. между АО «Тываэнергосбыт» и Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва заключен договор энергоснабжения от № 3022.

В соответствии с приложением к указанному договору точками поставки электроэнергии по договору являются:

- административное здание, расположенное по адресу: г. Кызыл, ул. Интернациональная, д. 49;

- нежилое здание (гараж), расположенное по адресу: г. Кызыл, ул. Сукпакская, д. 1.

Согласно плану-графику технических проверок АО «Тываэнерго» Кызылская ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва включена в список потребителей, подлежащих проверке на июнь 2018 года.

Как указывалось ранее, из представленных письменных и устных пояснений представителя Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики следует, что прибор учета электроэнергии (счетчик Меркурий 230 АМ-03 № 21987833) находится в трансформаторной подстанции во внутреннем дворе территории Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва, которая запирается на ключ, уведомление АО «Тываэнерго» о проведении проверки и необходимости участия при составлении акта о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии Кызылская ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва не получала, ответственным за

электрохозяйство, имеющим право ведения оперативных переговоров, подписания заявок, отчетов, актов снятия показаний расчетных приборов учета и иных актов с приложением копий подтверждающих документов заведующая МТО на тот момент была ...

Доказательств о том, что Кызылская ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва уполномочивала ... или иных работников организации на участие в проведении проверки и подписание Акта о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии юридическим лицом № 923, а также доказательств извещения Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва о проведении проверки (с целью направления ею своих представителей) не имеется.

На основании вышеизложенного следует, что для проведения технической проверки прибора учета требуется допуск сетевой организации к энергопринимающему устройству Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва.

Однако по запросам Тывинского УФАС России (исх. № 4-1334 от 12.10.2018 г., исх. № 4-1336 от 12.10.2018 г.) АО «Тываэнерго» и Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва информация о направлении сетевой организацией в адрес потребителя уведомления об осуществлении технической проверки прибора учета электроэнергии (счетчик Меркурий 230 АМ-03 № 21987833) находящегося в трансформаторной подстанции во внутреннем дворе территории Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва за 5 рабочих дней до планируемой даты проведения технической проверки, а также информация о лице (ФИО, должность), присутствующем при составлении АО «Тываэнерго» Акта о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии от 09.06.2018 г. № 923 не представлена, подтверждающие доказательства в материалах дела отсутствуют.

09.06.2018 г. сотрудниками АО «Тываэнерго» составлен Акт о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии юридическим лицом № 923 по объекту, принадлежащему Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва, расположенному по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Интернациональная, д. 49.

Указанный Акт о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии юридическим лицом № 923 от 09.06.2018 г. составлен в связи с отсутствием на приборе учета заявителя пломбы сетевой организации на клеммной крышке трансформаторов тока.

Акт о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии юридическим лицом № 923 от 09.06.2018 г. подписан представителем АО «Тываэнерго» ... и 2 незаинтересованными лицами ...

Вместе с тем, Акт о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии юридическим лицом № 923 от 09.06.2018 г. не содержит информацию о ФИО представителя потребителя электрической энергии - Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва (лица, осуществляющего безучетное потребление электроэнергии), присутствовавшем при составлении вышеуказанного Акта, без объяснения лица, осуществившего безучетное потребление электроэнергии, не зафиксированы отказ и причины отказа от подписании Акта о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии юридическим лицом № 923 от 09.06.2018 г.

На основании вышеизложенного следует, что АО «Тываэнерго» не доказан факт того, что при составлении спорного Акта присутствовал представитель Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва, а также факт того, что указанное лицо было уведомлено о времени и месте составления Акта о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии юридическим лицом № 923 от 09.06.2018 г.

Присутствие двух незаинтересованных лиц не подтверждает дачу объяснения лица, осуществившего безучетное потребление электроэнергии, фиксацию отказа и причины отказа от подписания Акта о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии юридическим лицом № 923 от 09.06.2018 г.

Кроме того, уведомление АО «Тываэнерго» в адрес Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва за 5 рабочих дней до планируемой даты проведения технической проверки, при отсутствии свободного доступа к прибору учета, не направлялось.

Таким образом, Акт о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии юридическим лицом № 923 по объекту, принадлежащему Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва, расположенному по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Интернациональная, д. 49 составлен в нарушение требований пунктов 177, 193 Правил № 422.

Несоблюдение требований к порядку проведения проверки, а также существенные недостатки самого Акта о неучтенном

(бездоговорном) потреблении электроэнергии № 923 от 09.06.2018 г. лишают его доказательственной силы.

На основании вышеизложенного, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/06-10-18 приходит к выводу о нарушении АО «Тываэнерго» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части нарушения порядка составления акта о неучтенном (бездоговорном) потреблении электроэнергии № 923 от 09.06.2018 г. и неправомерного предъявления безучетного потребления электроэнергии Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва, что привело к ущемлению интересов Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва, в том числе в виде выставления ему счета с начислением сумм за безучетное потребление электроэнергии.

Тывинским УФАС России в порядке статьи 48.1 Закона о защите конкуренции 20.11.2018 года (исх. № 4-1595 от 27.11.2018 г.) было принято заключение об обстоятельствах дела № 04-06-08/06-10-18, направленное в адрес АО «Тываэнерго», АО «Тываэнергосбыт», Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва.

Кызылской ОТШ РО ДОСААФ России Республики Тыва, АО «Тываэнергосбыт» в соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции возражения на заключение об обстоятельствах дела № 04-06-08/06-10-18 в адрес Комиссии Тывинского УФАС России не представлены.

До заседания Комиссии Тывинского УФАС России (вх. № 5054 от 12.12.2018) от АО «Тываэнерго» поступило письменное возражение на заключение об обстоятельствах дела № 04-06-08/06-10-18 согласно которому акт о безучетном потреблении электроэнергии составлен в соответствии с действующим законодательством, составленный акт о безучетном потреблении электроэнергии является доказательством того, что доступ был обеспечен представителем юридического лица, в связи с чем представитель юридического лица присутствовал и от подписания акта отказался. На рассмотрении дела представителем был приведен довод, который не был принят во внимание, что согласно статье 182 ГК РФ полномочия могут явствовать из обстановки, в которой действует представитель, а также лицо знало о составлении акта о безучетном потреблении электроэнергии поскольку обеспечило доступ к энергоустановки находящейся на границе его эксплуатационной и балансовой

принадлежности.

Вышеуказанные доводы были исследованы в ходе рассмотрения дела и Комиссией Тывинского УФАС России им дана оценка в Заключении об обстоятельствах дела № 04-06-08/06-10-18 от 20.11.2018 года.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 2 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/06-10-18 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать Акционерное общество «Тываэнерго» (ИНН 1701029232, ОГРН 1021700509566, юридический адрес: 667001, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Рабочая, д. 4) нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части нарушения порядка составления акта о неучтенном (безучетном) потреблении электроэнергии от 09.06.2018 г. в отношении Профессионального образовательного учреждения Кызылская объединенная техническая школа Регионального отделения «Добровольное общество содействия армии, авиации и флоту России» Республики Тыва, что привело к ущемлению интересов указанного лица в сфере предпринимательской деятельности.

2. Выдать Акционерному обществу «Тываэнерго» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела № 04-06-08/06-10-18 уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении виновных лиц.

Председатель Комиссии

...

Члены Комиссии

...

...

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Республика Тыва.