

**Заявителю:**

ООО «АНКОР»

---

350000, г. Краснодар,  
ул. Карасунская, 65, оф. 4

officelawexp@yandex.ru

**Ответчику:**

АО «НЭСК-электросети»

---

350033, г. Краснодар,  
пер. Переправный, 13, оф.103А

nesk-elseti@nesk.ru

**РЕШЕНИЕ**

Резолютивная часть решения объявлена 20.12.2016 г. г. Краснодар

Полный текст решения изготовлен 23.12.2016 г.

Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее Комиссия) в составе:

Председатель комиссии:

Иващенко И.В. – заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля в ТЭК и связи,

члены комиссии:

Майсеева А.В. – главный специалист-эксперт отдела контроля в ТЭК и связи;

Коробкина О.Р. – главный специалист-эксперт отдела контроля в ТЭК и связи, рассмотрев дело № 355/2016 по признакам нарушения АО «НЭСК-электросети» (350033, г. Краснодар, пер. Переправный, 13) ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии на заседании <...> - представителя АО «НЭСК-электросети», действующего по доверенности от 30.05.2016 № 9.НС-27/16-293, в отсутствие надлежаще уведомленного ООО «АНКОР»,

### **УСТАНОВИЛА:**

В Краснодарское УФАС России (далее - Управление) поступило обращение ООО «АНКОР» письмом от 20.10.2016 № 29 (вх. № 11585 от 21.10.2016) на действия (бездействие) АО «НЭСК-электросети», связанные с нарушением порядка, предусмотренного постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии», при составлении Акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 18.09.2015 № 06020, по результатам проверки, проведенной на объекте – аптека, расположенная по адресу: г. Абинск, пр. Комсомольский, 93.

По результатам рассмотрения обращения установлено следующее.

Энергоснабжение объекта – аптека, расположенная по адресу: г. Абинск, пр. Комсомольский, 93 (далее - Объект), осуществляется на основании договора энергоснабжения от 01.01.2013 № 308, заключенного между ООО «Анкор» и АО «НЭСК».

18.09.2015 представителями АО «НЭСК-электросети» (далее – Сетевая организация) проведена проверка узла учета, установленного на Объекте.

В результате указанной проверки Сетевой организацией выявлено: «погрешность прибора учета превышает допустимую (-3,36 %)», о чем составлен Акт о неучтенном потреблении электрической энергии от 18.09.2015 № 06020, Акт вывода из расчетов узла учета электрической энергии от 18.09.2015 в отношении счетчика типа ЦЭ68038М с заводским номером 009081051003612, предписание от 18.09.2015 № 89, согласно которому ООО «Анкор» следует до 28.09.2015 заменить прибор учета электроэнергии классом точности 1, 3х5-60А, т.к. погрешность прибора учета превышает допустимую (-3,36%), а также произведен соответствующий расчет безучетно потребленной электроэнергии в объеме – 16279 кВт/ч.

Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (далее – Постановление № 422), регламентированы Правила организации учета электрической энергии на розничных рынках, в том числе процедура проверки расчетных приборов учета электрической энергии.

Пунктом 172 Постановления № 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.

Под безучетным потреблением электрической энергии в соответствии с абзацем 10 п. 2 Постановления № 442 понимается – 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), обязанность по обеспечению целостности и сохранности которого 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).

Согласно п. 193 Постановления № 442 в акте о неучтенном потреблении электрической энергии должны содержаться следующие сведения: 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).

Из Акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 18.09.2015 № 06020 следует, что измерение точности прибора учета типа ЦЭ68038М с заводским номером 009081051003612, производилось представителями АО «НЭСК-электросети» с помощью прибора СЕ602-400К № 005668088000004 (далее – прибор СЕ602-400К).

В соответствии с пунктом 1 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, сетевые организации - это организации, владеющие на праве собственности или на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такие организации оказывают услуги по передаче электрической энергии и осуществляют в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям.

АО «НЭСК-электросети» включено в Реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль по виду услуг - услуги по передаче электрической энергии.

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

АО «НЭСК-электросети» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии, в пределах эксплуатируемых и присоединенных сетей, расположенных в МО Абинский район, с долей 100%.

Согласно требованиям 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.

На основании вышеизложенного в действиях АО «НЭСК-электросети» установлены признаки нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Приказом от 06.10.2016 № 553 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» Краснодарским УФАС России в отношении АО «НЭСК-электросети» возбуждено дело № 355/2016 по признакам нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о назначении дела № 194/2016 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 20.10.2016 назначена дата рассмотрения дела на 21.11.2016.

Комиссией 21.11.2016 в рамках дела было принято заключение об обстоятельствах дела № 355/2016.

В связи с чем, определением об отложении рассмотрения дела № 355/2016 от 21.11.2016 дело отложено на 20.12.2016.

*Комиссия в полном объеме, изучив все фактические обстоятельства и имеющиеся в деле № 355/2016 доказательства, в их взаимосвязи и совокупности, установила следующее.*

Энергоснабжение объекта – аптека, расположенная по адресу: г. Абинск, пр. Комсомольский, 93 (далее - Объект), осуществляется на основании договора энергоснабжения от 01.01.2013 № 308, заключенного между ООО «Анкор» и АО «НЭСК».

18.09.2015 представителями АО «НЭСК-электросети» (далее – Сетевая организация) проведена проверка узла учета, установленного на Объекте.

В результате указанной проверки Сетевой организацией выявлено: «погрешность прибора учета превышает допустимую (-3,36 %)», о чем составлен Акт о неучтенном потреблении электрической энергии от 18.09.2015 № 06020, Акт вывода из расчетов узла учета электрической энергии от 18.09.2015 в отношении счетчика типа ЦЭ68038М с заводским номером 009081051003612, предписание от 18.09.2015 № 89, согласно которому ООО «Анкор» следует до 28.09.2015 заменить прибор учета электроэнергии классом точности 1, 3х5-60А, т.к. погрешность прибора учета превышает допустимую (-3,36%), а также произведен соответствующий расчет безучетно потребленной электроэнергии в объеме – 16279 кВт/ч.

Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (далее – Постановление № 422), регламентированы Правила организации учета электрической энергии на розничных рынках, в том числе процедура проверки расчетных приборов учета электрической энергии.

Пунктом 172 Постановления № 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 п. 177 Постановления № 442 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 только в случае если для проведения проверки приборов учета сетевой организации требуется допуск к энергопринимающим устройствам потребителя (объекту по производству 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**, а также **снятие показаний** приборов учета. Указанная проверка должна проводиться не реже 1 раза в год и может проводиться в виде инструментальной проверки (абз. 2 п. 172 Постановления № 442).

Под безучетным потреблением электрической энергии в соответствии с абзацем 10 п. 2 Постановления № 442 понимается – 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), обязанность по обеспечению целостности и сохранности которого 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).

Результаты проверки приборов учета сетевая организация оформляет актом проверки расчетных приборов учета, который подписывается сетевой организацией и лицами, принимавшими участие в проверке. Акт составляется в количестве экземпляров по числу лиц, принимавших участие в проверке, по одному для каждого участника (п. 176 Постановления № 442).

Согласно п. 193 Постановления № 442 в акте о неучтенном потреблении электрической энергии должны содержаться следующие сведения: 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).

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.

В силу ст. 182 Гражданского кодекса Российской Федерации полномочия представителя могут подтверждаться не только выданной доверенностью, но и явствовать из обстановки, в которой действует представитель. В случае, если представительство явствует из обстановки, в которой действует представитель, необходимость в проверке полномочий последнего отпадает и риск отсутствия (превышения) представительских полномочий несет лицо, создавшее соответствующую обстановку.

Акт о неучтенном потреблении электрической энергии от 18.09.2015 № 06020 составлен в присутствии представителя ООО «Анкор» <...>, а также подписан <...>.

Во исполнения предписания от 18.09.2015 № 89 Заявителем была произведена замена прибора учета, что подтверждается Актом от 01.10.2015 № 677/180 о проведении установки (замены) элементов узла учета электрической энергии и проверки схем их подключения в электроустановках до и выше 1000 В, согласно которому узел учета к расчету допускается.

Из представленных АО «НЭСК» письмом от 01.12.2015 № 14.2.3НЭ-06/297/6410 сведений следует, что в адрес сбытовой организации со стороны АО «НЭСК-электросети» направлен Акт о неучтенном потреблении электрической энергии от 18.09.2015 № 06020 и расчет безучетно потребленной электроэнергии в размере 16279 кВтч, вследствие чего АО «НЭСК» выставил ООО «Анкор» счет на оплату от 30.09.2015 № 254 в сумме 121 370,39 руб.

Ввиду неисполнения обязательств по оплате задолженности по договору от 01.01.2006 № 308 в адрес ООО «Анкор» со стороны АО «НЭСК» направлено уведомление от 14.10.2015 № 308/10 об ограничении режима электропотребления, согласно которому необходимо было оплатить до 28.10.2015 сумму задолженности в размере 123745,97 руб., в случае неоплаты задолженности в установленный срок АО «НЭСК» будет вынуждено с 29.10.2015 ввести полное ограничение режима электропотребления.

ООО «Анкор» в полном объеме оплачена сумма задолженности, что подтверждается платежным поручением от 19.10.2015 № 692.

В свою очередь, ООО «Анкор» обратилось в ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний» в Краснодарском крае (далее – ФГУ «Краснодарский ЦСМ») для проведения проверки прибора учета типа ЦЭ68038М, заводской номер <...>. Согласно Протоколу поверки ФГУ «Краснодарский ЦСМ» от 06.10.2015 № 877 прибор учета типа ЦЭ68038М с заводским номером 009081051003612, признан годным, а также установлено, что погрешность прибора не превышает предел допускаемой погрешности.

Кроме того, согласно Акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 18.09.2015 № 06020 измерение точности прибора учета типа ЦЭ68038М с заводским номером 009081051003612, производилось представителями АО «НЭСК-электросети» с помощью прибора СЕ602-400К № 005668088000004 (далее – прибор СЕ602-400К).

ООО «Анкор» обратилось в адрес ООО «КИЭП ЭНЕРГОМЕРА» с запросом о возможности использования прибора СЕ602-400К при проведении проверки прибора учета типа ЦЭ68038М с заводским номером 009081051003612.

ООО «КИЭП ЭНЕРГОМЕРА» письмом от 09.11.2015 № ИС-15-0305Ю сообщило, что определять погрешность счетчика ЦЭ68038М прибором Энергомера СЕ602-400К некорректно. Прибор учета типа ЦЭ68038М имеет класс точности 1.0 и использование прибора Энергомера СЕ602-400К, содержащего датчики тока – токовые клещи, для проверки приборов класса точности 1.0 не допустимо.

Таким образом, прибор Энергомера СЕ602-400К не пригоден к применению в отношении счетчика типа ЦЭ68038М, имеющего класс точности 1.0, следовательно, АО «НЭСК-электросети» произведена проверка прибора учета ООО «Анкор» ненадлежащим средством измерения, не допущенным к проверке приборов с классом точности 1.0 (данные выводы ООО «КИЭП ЭНЕРГОМЕРА» отражены в решении Арбитражного суда Краснодарского края по делу № А32-42936/2015 как правомерными).

В Арбитражном суде Краснодарского края по иску ООО «Анкор» к АО «НЭСК, АО «НЭСК-электросети» о признании необоснованным начисления стоимости

безучетного потребления электроэнергии и взыскании суммы задолженности за потребленную электроэнергию в размере 148228,70 руб. рассматривалось дело № А32-42936/2015, по результатам которого вынесено Решение от 17.07.2016 о взыскании с АО «НЭСК» в пользу ООО «Анкор» денежных средств в сумме 140195,89 руб. - неосновательного обогащения, а также 8032,82 руб. - процентов за пользование чужими денежными средствами и 4672,61 руб. - расходов по уплате государственной пошлины.

Следует отметить, что судом принято во внимание то обстоятельство, что ООО «КИЭП ЭНЕРГОМЕРА» является производителем как счетчиков типа ЦЭ68038МЭ, так и производителем Прибора энергетика многофункционального портативного СЕ 602-400К, в связи с чем оснований не доверять ответу завода-изготовителя судом не установлено.

Комиссией Краснодарского УФАС России по делу № 355/2016 установлено, что действия АО «НЭСК-электросети», связанные с некорректным измерением точности работы прибора учета, установленного на объекте ООО «Анкор» – аптека, расположенная по адресу: г. Абинск, пр. Комсомольский, 93, повлекли незаконное требование о замене прибора учета согласно предписанию от 18.09.2015 № 89, необоснованное составление Акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 18.09.2015 № 06020, Акта вывода из расчетов узла учета электрической энергии от 18.09.2015, расчета безучетно потребленной электроэнергии в объеме – 16279 кВт/ч, что привело к угрозе введения ограничения режима электропотребления на Объекте Заявителя.

Из представленных АО «НЭСК-электросети» сведений и документов письмом от 09.11.2016 № 9.НС-085/1858/10184 следует, что Акт о неучтенном потреблении электрической энергии от 18.09.2015 № 06020 аннулирован 26.09.2016 на заседании комиссии по определению количества недоучтенной электроэнергии по «Актам о безучетном использовании электрической энергии», что подтверждается Протоколом № 31 от 26.09.2016 Заседания комиссии по определению количества недоучтенной электроэнергии.

Согласно требованиям 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.

Согласно п. 4 Постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее - Пленум №30) оценивая действия (бездействия) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав, то есть антимонопольному органу при установлении нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях АО «НЭСК-электросети» необходимо доказать, что

результат таких действий привел или может привести к ущемлению интересов ООО «Анкор».

Таким образом, в действиях АО «НЭСК-электросети» установлен факт нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившейся в ущемлении интересов ООО «Анкор» путем осуществления контроля погрешности прибора учета класса точности 1,0, установленного на объекте ООО «Анкор» - аптека, расположенная по адресу: г. Абинск, пр. Комсомольский, 93, прибором, соотношение класса точности которого недопустимо, что повлекло незаконное требование о замене прибора учета согласно предписанию от 18.09.2015 № 89, необоснованное составление Акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 18.09.2015 № 06020, Акта вывода из расчетов узла учета электрической энергии от 18.09.2015, расчета безучетно потребленной электроэнергии в объеме – 16279 кВт/ч, что привело к угрозе введения ограничения режима электропотребления на Объекте Заявителя.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3.4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### РЕШИЛА:

1. Признать в действиях АО «НЭСК-электросети» факт нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении интересов ООО «Анкор» путем осуществления контроля погрешности прибора учета класса точности 1,0, установленного на объекте ООО «Анкор» - аптека, расположенная по адресу: г. Абинск, пр. Комсомольский, 93, прибором, соотношение класса точности которого недопустимо, что повлекло незаконное требование о замене прибора учета согласно предписанию от 18.09.2015 № 89, необоснованное составление Акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 18.09.2015 № 06020, Акта вывода из расчетов узла учета электрической энергии от 18.09.2015, расчета безучетно потребленной электроэнергии в объеме – 16279 кВт/ч, что привело к угрозе введения ограничения режима электропотребления на Объекте Заявителя.
2. Предписание АО «НЭСК-электросети» не выдавать ввиду аннулирования Акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 18.09.2015 № 06020.
3. Передать материалы дела № 1355/2016 по факту нарушения АО «НЭСК-электросети» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение и предписание антимонопольного органа, в соответствии с ч. 1 ст. 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения и выдачи предписания (дата изготовления решения в полном объеме считается

датой его принятия). Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

В случае, если решение и (или) предписание антимонопольного органа обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа, принятые по делу о нарушении антимонопольного законодательства акты могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

И.В. Иващенко

Члены Комиссии

А.В. Майсеева

О.Р. Коробкина