



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Тверской области**

ул. Советская, 23, г. Тверь, 170100
тел.: (4822) 32-08-32
e-mail: to69@fas.gov.ru

08.10.2019 № 03-6/1-9-4854/17

На № _____ от _____

АО «АтомЭнергоСбыт»

Проектируемый проезд 4062-й,
д. 6, стр.25, г. Москва, 115432
info@atomsbt.ru

ОП «ТверьАтомЭнергоСбыт»
АО «АтомЭнергоСбыт»

пр-т Калинина, д. 17,
г. Тверь, 170001

secretary@tver.atomsbt.ru

ТСЖ «Мира 86»
(председателю Каравашкину С.С.).

ул. Мира, д. 86, кв. 78,
г. Вышний Волочек,
Тверская обл., 171166

ООО «Региональная сетевая
организация»

ул. Складская, д. 7, здание
административное, пом. 4,
г. Тверь, 170027

kononova_ev@rso-tver.ru

Конкурсному управляющему
ООО «Объединенная электросетевая
компания»
Лобанову Е.В.

Холодильный переулок, д.3, корп.1,
стр.4, оф.2218, г. Москва, 115191

bankrota.net@yandex.ru

ООО «Объединенная
электросетевая компания»

пр-т Победы, д.40а, г. Тверь, 170008

РЕШЕНИЕ
по делу № 069/01/10-9/2019

Резолютивная часть решения оглашена 25 сентября 2019 года
В полном объеме решение изготовлено 08 октября 2019 года

г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

№ 073950

Председатель Комиссии:

- Посохова Л.В. – заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии:

- Иванов С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля;

- Жаркова Т.Ю. - заместитель начальника отдела антимонопольного контроля,

в присутствии представителей АО «АтомЭнергоСбыт» Немых Т.Ш. (доверенность №471 от 16.11.2018), ООО «Региональная сетевая организация» Широковой О.Ю. (доверенность от 01.04.2019), в отсутствие председателя ТСЖ «Мира 86» С.С. Каравашкина, представителей ООО «Объединенная электросетевая компания», надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 069/01/10-9/2019 по признакам нарушения АО «Атом ЭнергоСбыт» (ИНН 7704228075, ОГРН 1027700050278, адрес: 115432, г. Москва, Проектируемый проезд 4062-й, д. 6, стр. 25) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено в связи с поступлением в Тверское УФАС России заявления ТСЖ «Мира 86» о нарушении АО «АтомЭнергоСбыт» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившемся в нарушении порядка начисления платы за электроэнергию, потребленную на общедомовые нужды (далее – ОДН), исходя из показаний общедомового прибора учета (далее – ОДПУ).

ТСЖ «Мира 86» считает размер задолженности за электроэнергию, поставленную на ОДН, необоснованным, поскольку ее расчет произведен АО «АтомЭнергоСбыт» не по нормативу потребления коммунальной услуги, а исходя из показаний ОДПУ, установка которого признана судом при рассмотрении дела №А66-11760/2015 незаконной вследствие нарушения сетевой организацией процедуры установки и введения в эксплуатацию указанного ОДПУ: был нарушен порядок уведомления собственников энергопринимающих устройств о совершении действий по его установке (было уведомлено лицо, которое не могло представлять интересы ТСЖ «Мира 86», а также управлять общим имуществом многоквартирного дома), проекты договоров, регулирующие условия установки ОДПУ, в адрес ТСЖ «Мира 86» не направлялись, допуск в эксплуатацию ОДПУ был произведен без приглашения собственников энергопринимающих устройств.

Согласно информации ТСЖ «Мира 86» границы балансовой принадлежности электрических сетей не определены, в границах эксплуатационной ответственности (на внешних стенах дома) ОДПУ отсутствует, его место установки не известно.

Счета на оплату электроэнергии, направленные АО «АтомЭнергоСбыт» в адрес ТСЖ «Мира 86» в период с января по июнь 2018г., подтверждают, что ежемесячный размер оплаты за электроэнергию на ОДН, рассчитанный по показаниям ОДПУ, превышал соответствующий показатель, рассчитанный исходя из нормативов потребления.

ТСЖ «Мира 86» полагает, что указанные действия АО «АтомЭнергоСбыт» являются нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку негативным образом отразились на результатах его деятельности в сфере управления недвижимым имуществом и привести к ущемлению интересов неопределенного круга потребителей в части несения необоснованных расходов.

Доводы АО «АтомЭнергоСбыт» об отсутствии в рассматриваемых действиях нарушения антимонопольного законодательства основываются на том, что нарушение сетевой организацией требований действующего законодательства, регламентирующего порядок установки и эксплуатации общедомовых приборов учёта электрической энергии, в том числе в части уведомления ненадлежащего круга лиц, было устранено в рамках выполнения представления Вышневолоцкой межрайонной прокуратуры от 29.03.2016 № 241ж-16, что отражено в постановлении Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 06.07.2016 по делу №А66-11760/2015.

АО «АтомЭнергоСбыт» полагает, что основания считать ОДПУ нерасчетным отсутствуют, учитывая бездействие ТСЖ «Мира 86»:

- по соблюдению требований Федерального закона от 23.11.2009 №261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон об энергосбережении), обязывающего потребителей энергоресурсов вести учет производимых, передаваемых, потребляемых энергетических ресурсов с применением приборов учета используемых энергетических ресурсов, в том числе собственников помещений в многоквартирных домах, введенных в эксплуатацию до 27.11.2009, обеспечить оснащение таких домов общедомовыми приборами учета используемых коммунальных ресурсов и ввод установленных приборов учета в эксплуатацию до 01.07.2012,

- по реализации им законодательно установленной возможности установки альтернативного общедомового прибора учета, предусмотренной пунктом 21 (2) Правил, обязательных при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями, утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2012 №124 (далее – Правила №124);

- по проведению повторной процедуры допуска ОДПУ в эксплуатацию, предусмотренной пунктом 154 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 №442 (далее – Основные положения №442).

ООО «Региональная сетевая организация», осуществляющее деятельность по передаче электрической энергии в г.Вышний Волочек, поддерживает позицию АО «АтомЭнергоСбыт» об отсутствии в рассматриваемых действиях нарушения антимонопольного законодательства. ООО «Объединенная электросетевая компания» документы, пояснения в рамках дела не представило (находится в стадии ликвидации).

Рассмотрев материалы дела, Комиссия отклоняет доводы ТСЖ «Мира 86» (далее – Заявитель) о нарушении АО «АтомЭнергоСбыт» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» по следующим основаниям.

В соответствии с частью 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.

Необходимыми условиями для квалификации действий хозяйствующего субъекта как нарушающих антимонопольное законодательство является наличие у него доминирующего положения на соответствующем товарном рынке, а также доказательство фак-

тов злоупотребления доминирующим положением. В случае отсутствия доминирующего положения или злоупотребления доминирующим положением основания для признания в действиях хозяйствующего субъекта нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции отсутствуют.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает 50%, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

На основании Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утв. приказом ФАС России от 25.05.2012 №345, и в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утв. приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, проведен анализ состояния конкуренции на розничном рынке электрической энергии (мощности) в г. Вышний Волочек, согласно которому положение АО «АтомЭнергоСбыт» на указанном рынке является доминирующим в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, следовательно, на общество распространяются запреты, установленные частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции. Материалы проведенного анализа приобщены к материалам настоящего дела.

В соответствии с пунктом 6 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 №354, (далее – Правила №354) предоставление коммунальных услуг потребителю осуществляется на основании возмездного договора, содержащего положения о предоставлении коммунальных услуг, из числа договоров, указанных в пунктах 9, 10, 11 и 12 настоящих Правил.

Договор, содержащий положения о предоставлении коммунальных услуг, может быть заключен с исполнителем в письменной форме или путем совершения потребителем действий, свидетельствующих о его намерении потреблять коммунальные услуги или о фактическом потреблении таких услуг (далее - конклюдентные действия).

Согласно пункту 7 Правил №354 договор, содержащий положения о предоставлении коммунальных услуг, заключенный путем совершения потребителем конклюдентных действий, считается заключенным на условиях, предусмотренных настоящими Правилами.

Потребителю в жилом помещении не может быть отказано в предоставлении коммунальных услуг в случае отсутствия у потребителя заключенного в письменной форме договора, содержащего положения о предоставлении коммунальных услуг.

В соответствии с пунктом 15 Правил №354 товарищество или кооператив, если собственниками помещений в многоквартирном доме в качестве способа управления многоквартирным домом выбрано управление товариществом или кооперативом, приступает к предоставлению коммунальных услуг потребителям в многоквартирном доме с даты его государственной регистрации, но не ранее даты начала поставки коммуналь-

ного ресурса по договору о приобретении коммунального ресурса, заключенному товариществом или кооперативом с ресурсоснабжающей организацией.

В соответствии с пунктом 17 Правил №354 ресурсоснабжающая организация, для которой в соответствии с законодательством Российской Федерации о водоснабжении, водоотведении, электроснабжении, теплоснабжении, газоснабжении заключение договора с потребителем является обязательным, приступает к предоставлению коммунальной услуги соответствующего вида:

- собственникам и пользователям помещений в многоквартирном доме, в котором не выбран способ управления либо способ управления выбран, но не наступили события, указанные в пунктах 14 и 15 настоящих Правил, - со дня возникновения права собственности на помещение, со дня предоставления жилого помещения жилищным кооперативом, со дня заключения договора найма, со дня заключения договора аренды, если иной срок не установлен законодательством Российской Федерации о водоснабжении, водоотведении, электроснабжении, теплоснабжении, газоснабжении, или со дня прекращения ранее выбранного способа управления многоквартирным домом до дня начала предоставления коммунальных услуг управляющей организацией либо товариществом или кооперативом, указанных в пункте 14 или 15 настоящих Правил (подпункт «б»);

- собственникам и пользователям помещений в многоквартирном доме, в отношении которого расторгнут договор о приобретении управляющей организацией, товариществом или кооперативом коммунального ресурса в целях предоставления коммунальной услуги, - до заключения нового договора о приобретении коммунального ресурса в отношении этого многоквартирного дома (подпункт «е»).

ТСЖ «Мира 86» зарегистрировано 23.04.2014, согласно Уставу товарищество обязано обеспечивать предоставление коммунальных услуг, а также осуществлять содержание и ремонт жилых и нежилых помещений, оказывать услуги по содержанию общего имущества многоквартирного дома.

Между ТСЖ «Мира 86» и АО «АтомЭнергоСбыт» имеют место фактически сложившиеся договорные отношения по приобретению электрической энергии для использования и содержания общего имущества в многоквартирных домах, что является основанием для предъявления к оплате объема электроэнергии, потребленной на ОДН.

В соответствии со статьей 544 Гражданского кодекса Российской Федерации 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. Порядок расчетов за энергию определяется законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

В соответствии с частью 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Определение размера платы за коммунальную услугу, предоставленную на общедомовые нужды, в многоквартирном доме, оборудованном коллективным (общедомовым) прибором учета, и при отсутствии такового осуществляется в соответствии с пунктами 44 и 48 Правил №354.

С сентября 2016г. по июнь 2018г. включительно расчет платы за электроэнергию, поставленную на ОДН ТСЖ «Мира 86», производился АО «АтомЭнергоСбыт» исходя из показаний ОДПУ.

Согласно материалам дела ОДПУ (счетчик №17600148 тип Меркурий 230АМ-03) установлен ООО «Объединенная электросетевая компания», ранее осуществлявшей деятельность по передаче электрической энергии в г.Вышний Волочек, в рамках своих полномочий и во исполнение требований пункта 150 Основных положений №442.

ОДПУ установлен в ТП-80 (принадлежность сетевой организации) и введен в эксплуатацию 04.07.2014 представителем ООО «Объединенная электросетевая компания». Согласно акту разграничения балансовой принадлежности, согласованного и подписанного без разногласий между сетевой организацией и управляющей организацией, ранее обслуживающей МКД №86 по ул.Мира (ООО УК «Жилфонд»), граница балансовой принадлежности сторон установлена на кабельных наконечниках приходящей КЛ-0,4 кВ фид. «Мира 86» во ВРУ – 0,4 кВ многоквартирного жилого дома №86 по ул. Мира.

Копии акта допуска ОДПУ в эксплуатацию от 04.07.2014 и паспорта прибора учета были представлены ООО «Объединенная электросетевая компания» в АО «Атом-ЭнергоСбыт» 09.07.2014 (письмо от 08.07.2014 №485).

Судом при рассмотрении дела №А66-11760/2015 установлено нарушение ООО «Объединенная электросетевая компания» процедуры установки и введения в эксплуатацию ОДПУ, которое было устранено в рамках выполнения сетевой организацией представления Вышневолоцкой межрайонной прокуратуры от 29.03.2016 № 241ж-16, что отражено в постановлении Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 06.07.2016 по делу №А66-11760/2015.

Заявитель за внесением изменений в акт допуска ОДПУ в эксплуатацию от 04.07.2014 в связи с изменением способа управления многоквартирным домом в адрес сетевой организации (ООО «Объединенная электросетевая компания») после выполнения ею представления Вышневолоцкой межрайонной прокуратуры от 29.03.2016 № 241ж-16, не обращался.

С 01.01.2017 территориальной сетевой компанией, обслуживающей электрооборудование трансформаторной подстанции ТП-80, в том числе ОДПУ, является ООО «Региональная сетевая организация».

26.03.2017 между ООО «Региональная сетевая организация» и ООО УК «Жилфонд» составлены акты разграничения границ балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон (подписаны без разногласий), согласно которым граница балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон установлена на кабельных наконечниках приходящей КЛ-0,4 кВ фид. «Мира 86» во ВРУ – 0,4 кВ многоквартирного жилого дома №86 по ул. Мира.

В соответствии с требованиями пункта 172 Основных положений ООО «Региональная сетевая организация» 13.11.2018 в присутствии представителя администрации г.Вышний Волочек проводилась плановая инструментальная проверка ОДПУ, результаты которой оформлены актом проверки, содержащим заключение о пригодности указанного прибора учета для осуществления коммерческих расчетов за электроэнергию.

Таким образом, ОДПУ признан пригодным и допущен в эксплуатацию.

Показания ОДПУ передавались ООО «Объединенная электросетевая компания» и ООО «Региональная сетевая организация» в адрес АО «АтомЭнергоСбыт» для учета в расчетах за потребленную электроэнергию.

Частью 5 статьи 13 Закона об энергосбережении установлено, что собственники жилых домов, за исключением указанных в части 6 настоящей статьи, собственники помещений в многоквартирных домах, введенных в эксплуатацию на день вступления в силу настоящего Закона, обязаны обеспечить оснащение таких домов приборами учета

используемых воды, тепловой энергии, электрической энергии, а также ввод установленных приборов учета в эксплуатацию до 1 июля 2012 г. При этом многоквартирные дома в указанный срок должны быть оснащены коллективными (общедомовыми) приборами учета используемых воды, тепловой энергии, электрической энергии.

В соответствии с частью 4 статьи 12 Закона об энергосбережении в целях повышения уровня энергосбережения в жилищном фонде и его энергетической эффективности в перечень требований к содержанию общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме включаются требования о проведении мероприятий по энергосбережению и повышению энергетической эффективности многоквартирного дома.

Лицо, ответственное за содержание многоквартирного дома, обязано проводить мероприятия по энергосбережению и повышению энергетической эффективности, включенные в утвержденный перечень мероприятий по энергосбережению и повышению энергетической эффективности в отношении общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме, за исключением случаев проведения указанных мероприятий ранее и сохранения результатов их проведения,

Пунктом 10 Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме, утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 13.08.2006 №491, (далее — Правила №491) предусмотрено, что общее имущество должно содержаться в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, в состоянии, обеспечивающем, в том числе, соблюдение требований законодательства Российской Федерации об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности.

Согласно подпунктам «и», «к» пункта 11 Правил №491 содержание общего имущества включает в себя проведение обязательных в отношении общего имущества мероприятий по энергосбережению и повышению энергетической эффективности, включенных в утвержденный в установленном законодательством Российской Федерации порядке перечень мероприятий: обеспечение установки и ввода в эксплуатацию коллективных (общедомовых) приборов учета холодной и горячей воды, тепловой и электрической энергии, природного газа, а также их надлежащей эксплуатации (осмотры, техническое обслуживание, поверка приборов учета и т.д.).

Из приведенных норм следует, что мероприятия по энергосбережению включены в состав работ по содержанию многоквартирного жилого дома, обязанность по установке коллективных (общедомовых) приборов учета воды в многоквартирных домах возложена на лиц, ответственных за содержание многоквартирного дома, которые обязаны принять все необходимые меры по соблюдению Закона об энергосбережении.

В ходе рассмотрения дела Заявителем не представлено доказательств реализации законодательно установленной возможности установки альтернативного общедомового прибора учета, предусмотренной пунктом 21 (2) Правила №124, в целях соблюдения Закона об энергосбережении, проведения повторной процедуры допуска ОДПУ в эксплуатацию, предусмотренной пунктом 154 Основных положений №442, а также не представлены доказательства неисправности ОДПУ, его несоответствия метрологическим характеристикам, выхода из строя либо нарушения целостности прибора учета, что могло повлечь некорректность показаний, фиксируемых таким прибором.

О судебном решении от 06.07.2016 по делу №А66-11760/2015 Заявитель проинформировал АО «АтомЭнергоСбыт» только 24.09.2018 (письмо вх. №56/1571), то есть после прекращения расчета платы за электроэнергию, поставленную на ОДН, исходя из показаний ОДПУ (с июля 2018г. данный расчет производился АО «АтомЭнергоСбыт» по нормативу потребления).

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, а также тот факт, что АО «АтомЭнергоСбыт» не участвовал при допуске ОДПУ в эксплуатацию, не был привлечен к рассмотрению дела №А66-11760/2015, а также в отсутствие законодательно установленной обязанности гарантирующего поставщика осуществлять проверку законности процедуры установки и введения в эксплуатацию ОДПУ, Комиссия считает, что в рассматриваемых действиях со стороны АО «АтомЭнергоСбыт» отсутствовало злоупотребление доминирующим положением.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к выводу об отсутствии в действиях АО «АтомЭнергоСбыт» нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 1 статьи 41, частью 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела №069/01/10-9/2019 в отношении АО «АтомЭнергоСбыт» в связи с отсутствием нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией действиях.

Председатель Комиссии



Л.В.Посохова

Члены Комиссии:



С.Е.Иванов



Т.Ю.Жаркова

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду.

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