

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела №07-16-102/2017 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

«...» - председателя Комиссии, заместителя руководителя управления - начальника отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

Членов Комиссии:

«...» – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

«...» – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

«...» – специалиста-эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

в отсуствии:

- представителя ООО «УниверМАМ», заявившего ходатайство от 11.09.2017г. исх. №54 о рассмотрении дела в его отсуствие,

- ОАО «ЭнергосбыТ Плюс» Оренбургский филиал, извещенного надлежащим образом,

в присутствии представителей ответчика ПАО «МРСК Волги»: «...» (доверенность от 07.10.2016г.), «...» (доверенность от 13.09.2016г. №Д/16-372),

рассмотрев материалы дела №07-16-102/2017 по признакам нарушения ПАО «МРСК Волги» в лице филиала ПАО «МРСК Волги» - «Оренбургэнерго» («...») ч. 1 ст. 10 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции», выраженного в злоупотреблении доминирующим положением путем составления актов о безучетном потреблении электрической энергии №3/5 и №77/10 от 20.01.2017г.,

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступила на рассмотрение жалоба ООО «УниверМАМ» (исх. №21 от 12.04.2017г., вх. №2288 от 14.04.2017г.) на действия филиала ПАО «МРСК Волги» - «Оренбургэнерго» в части незаконного составления актов о безучетном пользовании электроэнергией (№3/5 от 20.01.2017г., №77/10 от 20.01.2017г.) по признакам нарушения ч.1 ст.10 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения и анализа данного заявления в действиях ПАО «МРСК Волги» были усмотрены признаки нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции», выраженные в злоупотреблении доминирующим положением путем составления актов о безучетном потреблении электрической энергии №3/5 и №77/10 от 20.01.2017г.

В связи с этим Управлением Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области издан Приказ №60 от 12 июля 2017г. о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ПАО «МРСК Волги» в лице филиала ПАО «МРСК Волги» - «Оренбургэнерго» ч. 1 ст. 10 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции», выраженного в злоупотреблении доминирующим положением путем составления актов о безучетном потреблении электрической энергии №3/5 и №77/10 от 20.01.2017г.

В ходе рассмотрения дела представители ответчика вменяемое нарушение не признали, представив письменные пояснения по делу от 04.09.2017г. исх. №МР6/125/01.11/2694 и указали, что действующим законодательством сетевой организации предоставлено право выявления фактов безучетного потребления и обязанность о составлении актов о безучетном потреблении электрической энергии.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения ответчика, Комиссия Оренбургского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с Обзором от 16.05.2017г. состояния конкурентной среды на рынке услуг по передаче электрической энергии (мощности) сетям на территории г. Орска Оренбургской области за период с 01.01.2016г. по 30.04.2017г., составленному Оренбургским УФАС России, Орское ПО «Оренбургэнерго» («...»), является территориально - сетевой организацией, в 2016, за период с 01.01.2017 по 30.04.2017 оказывало естественно-монопольный вид деятельности в границах балансовой принадлежности (пролегания) сетей, следовательно, на 01.05.2017 занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии (мощности) в г. Орске Оренбургской области в продуктовых границах «услуги по передаче электрической энергии (мощности) на уровне напряжения точек потребителя ООО «УниверМАМ» низкое (НН); код ОКВЭД: 35.12.1- передаче электрической энергии.

На данном товарном рынке конкуренция отсутствует в силу естественно – монопольного вида деятельности Орское ПО «Оренбургэнерго», являющего филиалом ПАО «МРСК Волги».

Частью 5 статьи 5 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2016 г. «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) установлено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии

естественной монополии.

Частью 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции установлен запрет на 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.

Таким образом, деятельность ПАО «МРСК Волги», его филиалов должна осуществляться с учетом требований Закона о защите конкуренции.

01.12.2005г. между ООО «УниверМAM» (потребитель) и ОАО «Оренбургэнергосбыт» (энергоснабжающая организация) заключен договор энергоснабжения №20402.

В соответствии с подписанным между сторонами актом разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электрических сетей и электроустановок от 19.11.2007г. граница балансовой принадлежности устанавливается - на наконечниках кабелей в месте присоединения на 1 сек. и 2 сек. РУ-0,4 кВ ТП-66г в сторону спорткомплекса.

07.10.2016г. персоналом Орского производственного отделения филиала ПАО «МРСК Волги» - «Оренбургэнерго» осуществлялась инструментальная проверка приборов учета электрической энергии марки ЦЭ 6803 В с заводскими номерами: 0711170409200796 и 0711170308397368 в связи с заменой измерительных трансформаторов тока.

Данные приборы учета принадлежат на праве собственности ООО «УниверМAM» и установлены в РУ-0,4 кВ ТП-66, принадлежащим Орскому производственному отделению филиала ПАО «МРСК Волги» - «Оренбургэнерго».

По итогам проведенной проверки от 07.10.2016г., составлены Акты проверки измерительных комплексов №13-3/1093 и №13- 3/1099 с выводами о пригодности указанных выше приборов учета к коммерческим расчетам за электрическую энергию.

Исходя из утвержденного плана-графика Орского ПО «Оренбургэнерго» от 28.12.2016г. в отношении приборов учета с заводскими номерами: 0711170409200796 и 0711170308397368, принадлежащих ООО «УниверМAM», запланирована инструментальная проверка на 20.01.2017г.

12 января 2017г. в адрес ООО «УниверМAM» было направлено письмо о проведении проверки средств учета электрической энергии приборов учета ЦЭ 6803 В, с заводскими номерами: 0711170409200796 и 0711170308397368 и просьбой направить представителя для участия в данной работе.

20.01.2017г. - при выполнении проверки приборов учета, в присутствии представителя ООО «УниверМАМ», были составлены акты № 77/9 и 3/6 с выводами о непригодности указанных выше приборов учета электрической энергии к коммерческим расчетам за электрическую энергию, в связи с нарушением пломб государственной поверки и пломб на клемных крышках прибора учета, а также имело место вскрытия (развольцевания) пломб и установки их заново.

20.01.2017г. составлены акты о безучетном потреблении электрической энергии № 3/5 и №77/10. Кроме этого, в связи с тем, что приборы учета электрической энергии находятся на балансе Потребителя, Потребителю указано на необходимость установки новых приборов учета электрической энергии.

На основании данных актов ОАО «ЭнергосбыТ Плюс» был выставлен ООО «УниверМАМ» счет №224 от 31.01.2017г. на сумму 594 047 (пятьсот девяноста четыре тысячи сорок семь) руб. 25 коп.

16.02.2017г. в адрес ОАО «ЭнергосбыТ Плюс» поступило обращение ООО «УниверМАМ» о несогласии с выставленным счётом №224 от 31.01.2017г. По результатам рассмотрения данного обращения ОАО «ЭнергосбыТ Плюс» был выявлен факт несоответствия вышеуказанных актов требованиям п. 145 Основных положений. В связи с этим акты о безучетном пользовании электрической энергии от 20.01.2017г. были возвращены в сетевую организацию.

Письмом ОАО «ЭнергосбыТ Плюс» исх. №70801-07-3093 от 07.03.2017г. акты о безучетном потреблении электрической энергии № 3/5 и №77/10 были возвращены в Орское ПО филиала ПАО «МРСК Волги» - «Оренбургэнерго».

Потребителю ООО «УниверМАМ» по договору энергоснабжения №20402 за период с 01.01.2017 по 28.02.2017 ОАО «ЭнергосбыТ Плюс» выполнен перерасчет: 1) сторнированы начисления, произведенные по актам о безучетном потреблении, что подтверждается счетами №227 и №228 от 21.04.2017г.; 2) в период с 01.01.2017г. по 07.02.2017г. объем потребленной электроэнергии рассчитан по аналогичному периоду прошлого года, с 08.02.2017г. по 28.02.2017г. по показаниям актов замены приборов учёта от 08.02.2017г.

Письмом от 26.04.2017г. №70801-13-7159 потребитель уведомлен о рассмотрении его обращения и проведении перерасчета по договору энергоснабжения №20402.

21.04.2017г. МУ МВД «Орское» по факту хищения электроэнергии на территории г. Орска вынесено Постановление о назначении технической судебной экспертизы в отношении приборов учета ЦЭ 6803 В, с заводскими номерами: 0711170409200796 и 0711170308397368, принадлежащих ООО «УниверМАМ».

По результатам проверки 02.06.2017г. в отношении указанных приборов учета, составлены технические акты №152/161 и №152/160 соответственно, согласно которым на лицевых крышках счетчиков выявлены следы механического воздействия.

Согласно пункту 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.

В силу пункта 1 статьи 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.

С учетом выявления факта и составления акта о неучтенном потреблении электроэнергии к спорным отношениям подлежат применению Основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденные Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 №442 (далее – Основные положения №442).

В соответствии с п. 172 Основных положений № 442 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. 173 Основных положений № 442 проверки расчетных приборов учета осуществляются в плановом и внеплановом порядке; плановые проверки приборов учета осуществляются сетевой организацией на основании плана-графика проведения проверок расчетных приборов учета, разработанного сетевой организацией и согласованного с гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) в порядке, указанном в п.175 Основных положений № 442.

Согласно п. 177 Основных положений № 442, 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.

Как следует из абзаца 10 пункта 2 Основных положений №442 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 данным 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 (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 (бездействия), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности).

Согласно пункту 192 Основных положений №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; лица, осуществившего бездоговорное потребление.

В соответствии с пунктом 193 Основных положений №442 в акте о неучтенном потреблении электрической энергии должны содержаться: 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; 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.

Согласно абзацу 11 пункта 84 Основных положений №442 стоимость объема безучетного потребления по договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) рассчитывается по ценам на электрическую энергию (мощность), определяемым и применяемым в соответствии с названным документом за расчетный период, в котором составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии, а также условиями договора.

Таким образом, исходя из системного анализа Основных положений №442, Комиссией установлено, что за сетевой организацией закреплена обязанность о составлении актов о безучетном потреблении электрической энергии по факту выявленного безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии.

Следовательно, филиал ПАО «МРСК Волги» - «Оренбургэнерго», составив акты от 20.01.2017г. о безучетном потреблении электрической энергии №3/5 и №77/10, в отношении приборов учета, принадлежащих ООО «УниверМАМ», действовал в соответствии с действующим законодательством. Кроме того, акты о безучетном потреблении электрической энергии № 3/5 и №77/10 были возвращены в Орское ПО филиала ПАО «МРСК Волги» - «Оренбургэнерго» 07.03.2017г., т.е. данные акты юридической силы не имеют.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия считает, что в действиях ПАО «МРСК Волги» отсутствует нарушение ч. 1 ст. 10 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции».

Руководствуясь ст.23, ч.1 ст.39, ч.1-4 ст.41, п.1 ч.1 ст.48, ч.1 ст.49 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела №07-16-102/2017 прекратить в связи с отсутствием в действиях ПАО «МРСК Волги» нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Члены Комиссии

«...»