

ООО «Теплогазсервис»

157932, Костромская область,

Красносельский район, д. Ченцы

E-mail: teplogazservis@list.ru

ФЕДЕРАЛЬНАЯ

АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной

**антимонопольной службы по
Костромской области**

ул. Калиновская, 38, г.
Кострома, 156013

тел. (4942) 35-67-48, факс (4942)
35-67-48

e-mail: to44@fas.gov.ru

18.12.2018 № 3573/04

На № _____ от

**ПАО «Межрегиональная распределительная
сетевая компания Центра»**

127018, г. Москва, ул. 2-я Ямская, д. 4

E-mail: posta@mrsk-1.ru

ПАО «Межрегиональная

**распределительная сетевая компания Центра» –
филиал «Костромаэнерго»**

156961, г. Кострома, пр-т Мира, д. 53

E-mail: kostromaenergo@mrsk-1.ru

ПАО «Костромская сбытовая компания»

156013, г. Кострома, пр-т Мира, д. 37-39/28

E-mail: odo@k-sc.ru

**Центральное Управление Федеральной службы по
экологическому, технологическому и атомному
надзору**

ул. Красноармейская, д. 8,

г. Кострома, 156961

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-37/1360 о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 18 декабря 2018 года.

Решение изготовлено в полном объеме 18 декабря 2018 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия; Костромское УФАС России) в составе:

председатель Комиссии:

_____, заместитель руководителя управления – начальник отдела антимонопольного контроля и информационного анализа Управления

Федеральной антимонопольной службы по Костромской области;

члены Комиссии:

_____, ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и информационного анализа Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области;

_____, государственный инспектор отдела антимонопольного контроля и информационного анализа Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области,

в присутствии на заседании представителей филиала ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго».

рассмотрев дело № 04-37/1360 по признакам нарушения ПАО «КСК» (156000, г. Кострома, пр-т Мира, д. 37-39/28) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Поводом для возбуждения данного дела о нарушении антимонопольного законодательства послужило заявление общества с ограниченной ответственностью «Теплогазсервис» (далее – ООО «Теплогазсервис», Заявитель) о нарушении публичным акционерным обществом «Костромская сбытовая компания» (далее – ПАО «КСК», Общество) антимонопольного законодательства в части нарушения порядка введения частичного ограничения потребления электрической энергии в отношении ООО «Теплогазсервис», предусмотренного Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденными постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 №442 (далее – Правила № 442, в редакции, действовавшей на момент возникновения спорных правоотношений).

Из существа материалов заявления следует, что в адрес ООО «Теплогазсервис» от ПАО «КСК» поступило уведомление (от 30.03.2017 исх. №06-1/9/6754) о планируемом введении ограничения подачи электрической энергии в отношении объектов ООО «Теплогазсервис»

- Котельная по адресу: Костромская область, Красносельский район, д. Сопырево;

- Котельная по адресу: Костромская область, Красносельский район, с. Подольское;

- Котельная 1 по адресу: Костромская область, Красносельский район, д. Ченцы;

- Котельная 2 по адресу: Костромская область, Красносельский район, д. Ченцы;

- Котельная 3 по адресу: Костромская область, Красносельский район, д. Ченцы;

- Котельная по адресу: Костромская область, Красносельский район, пгт Красное-на-Волге, ул. Луначарского, 12а;

- Котельная (ЦРБ-1) по адресу: Костромская область, Красносельский район, пгт Красное-на-Волге, ул. Ленина, 37;

- Котельная (ЦРБ-2) по адресу: Костромская область, Красносельский район, пгт Красное-на-Волге, ул. Ленина, 37;

- Котельная по адресу: Костромская область, Красносельский район, пгт Красное-на-Волге, ул. Фрунзе, 20а;

- Скважина 1 по адресу: Костромская область, Красносельский район, с. Подольское;

- Скважина 1.2 по адресу: Костромская область, Красносельский район, с. Подольское.

Основанием для введения ограничения подачи электрической энергии явилось наличие задолженности ООО «Теплогазсервис» перед ПАО «КСК», которая на дату уведомления (30.03.2017) составляла 2539340,20 руб.

В своем обращении Заявитель считает действия ПАО «КСК» по ограничению подачи электрической энергии путем частичного ограничения режима потребления электрической энергии неправомерными, поскольку применение такого способа самозащиты права, который приведет к ущемлению прав потребителей водоснабжения, тепловой энергии, являются злоупотреблением права и доминирующим положением.

По результатам проведенной в рамках рассмотрения заявления ООО «Теплогазсервис» Костромским УФАС России проверки в действиях ПАО «КСК» установлены признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в направлении уведомлений о планируемом введении ограничения подачи электрической энергии от 30.03.2017 исх. №06-1/9/6754 (в адрес МУП «Теплогазсервис») и от 31.03.2017 г. исх. № 06-1-1/10-387 (в адрес ПАО «МРСК Центра» в лице Ф-ла «Костромаэнерго»), в отношении объектов водоснабжения и теплоснабжения ООО «Теплогазсервис» по договору энергоснабжения от 28.09.2009 № 353, в отсутствие подписанных с потребителем актов согласования технологической и аварийной брони, с нарушением порядка введения частичного ограничения потребления электрической энергии в отношении ООО «Теплогазсервис», установленного законодательством, в том числе Правилами № 442, результатом которого явилось (может явиться) ущемление прав и законных интересов ООО «Теплогазсервис» и потребителей оказываемых предприятием коммунальных услуг по водоснабжению, добросовестно их оплачивающих.

Данная квалификация совершенного нарушения антимонопольного законодательства приведена в определении УФАС от 03.05.2018 г.

К участию в деле в качестве ответчика было привлечено ПАО «Костромская сбытовая компания», в качестве заявителей - ООО «Теплогазсервис», филиал публичного акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Центра» - «Костромаэнерго» (далее – ПАО «МРСК Центра», Сетевая организация).

В рамках дела ПАО «КСК» (исх. 03-2/16/6455 от 10.05.2018 г. и 03-2/16/13610 от 27.09.2017 г.) пояснило, что между ПАО «Костромская сбытовая компания» и ООО «Теплогазсервис» заключен договор энергоснабжения от 28.09.2009 №353, по

условиям которого Гарантирующий поставщик (ПАО «Костромская сбытовая компания») обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности), самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и иные услуги, неразрывно связанные с процессом снабжения электрической энергией потребителя, а потребитель (ООО «Теплогазсервис») обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги, а также соблюдать режим потребления электрической энергии (мощности), обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением электрической энергии.

По состоянию на 30.03.2017 у ООО «Теплогазсервис» перед ПАО «Костромская сбытовая компания» образовалась задолженность по указанному договору в размере 2442747,86 рублей.

В соответствии с ч. 2 ст. 546 Гражданского кодекса РФ 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.

Прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом - юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии.

В соответствии с пп «б» п. 2 Правил №442 ограничение режима потребления электрической энергии вводится в случае нарушения своих обязательств потребителем, выразившегося в неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, в том числе обязательств по предварительной оплате в соответствии с установленными договором сроками платежа, если это привело к образованию задолженности потребителя перед гарантирующим поставщиком в размере, соответствующем денежным обязательствам потребителя не менее чем за один период между установленными договором сроками платежа.

В соответствии с п.п. «а» п. 2.2.2 договора энергоснабжения Гарантирующий поставщик имеет право вводить частичное и (или) полное ограничение режима потребления электроэнергии в случае неисполнения Потребителем обязательств по оплате приобретенной им электроэнергии за два и более периода платежа.

В соответствии с п.п. «в» п. 7 Правил № 442 (действовавшими на момент выдачи уведомления от 30.03.2017, частичное ограничение режима потребления электрической энергии — это сокращение уровня потребления электрической энергии (мощности).

Согласно пункта 18 Правил №442 в отношении потребителей (в том числе в

отношении отдельных используемых ими объектов), ограничение режима потребления которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям, частичное ограничение режима потребления вводится не ниже уровня аварийной брони. Введение в отношении таких потребителей ограничения режима потребления ниже величины аварийной брони не допускается.

При отсутствии у такого потребителя акта согласования аварийной брони, величины аварийной брони определяются гарантирующим поставщиком в размере не менее 10% максимальной мощности соответствующих объектов такого потребителя, а потребитель несет ответственность за последствия, в том числе перед третьими лицами, вызванные применением к нему ограничения режима потребления.

В связи с изложенным, 30.03.2017 ПАО «Костромская сбытовая компания» направило в адрес ООО «Теплогазсервис» уведомление о планируемом введении ограничения режима потребления электроэнергии объектов по договору №353 от 28.09.2009 до величины, не превышающей 10% максимальной мощности.

В соответствии с п. 54 Правил разработки и применения графиков аварийного ограничения режима потребления электрической энергии (мощности) и использования противоаварийной автоматики, утвержденных приказом Минэнерго России от 06.06.2013 №290, величина аварийной брони определяется как минимальный расход электрической энергии (наименьшая потребляемая мощность) объектов потребителя с полностью остановленным технологическим процессом, обеспечивающий их безопасное для жизни и здоровья людей и окружающей среды состояние, и признается равной величине максимальной мощности токоприемников дежурного и охранного освещения, охранной и пожарной сигнализации, насосов пожаротушения, связи, аварийной вентиляции таких объектов, согласованной сетевой организацией и потребителем в порядке, предусмотренном Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, Правилами технологического присоединения.

Так, при осуществлении технологического присоединения объектов МУП «Теплогазсервис» к объектам электросетевого хозяйства филиала ПАО «МРСК Центра» - «Костромаэнерго» была определена величина максимальной мощности по каждой точке поставки. При определении величины, до которой может быть введено ограничение режима потребления электрической энергии ПАО «Костромская сбытовая компания» руководствовалась указанными данными.

Из пояснений ПАО «МРСК-Центра» (исх. МР1-КМ/27/2442 от 07.05.2018 г.) следует, что 31.03.2017 в адрес Общества поступило от ПАО «Костромская сбытовая компания» уведомление о необходимости введения ограничения потребления электрической энергии исх.№06-1-1/10-387 в отношении ООО «Теплогазсервис» по договору энергоснабжения от 28.09.2009 №6644353 и уведомление от 24.04.2017 о необходимости введения ограничения потребления электрической энергии исх. №06-1/24- 3868 в отношении ООО «Теплогазсервис» по договору энергоснабжения от 15.07.2016 №6054570.

29.05.2017 в адрес Общества поступило от ПАО «Костромская сбытовая компания» уведомление исх.№06-1-1/10-629 об устранении оснований для введения ограничения режима потребления по договору энергоснабжения от 28.09.2009

№353 и 10.05.2017 уведомление исх.№06-1/24-4293 об устранении оснований для введения ограничения режима потребления по договору энергоснабжения от 15.07.2016 №6054570.

Общество полагает, что действия ПАО «Костромская сбытовая компания» по направлению уведомлений о необходимости введения ограничения режима потребления электрической энергии в отношении ООО «Теплогазсервис» являются незаконными, поскольку гарантирующим поставщиком нарушены требования п. 17,18 Правил № 442.

Правила № 442 не раскрывают понятие «согласование» и «порядок согласования».

Юридический термин «согласование» - это:

1) Достижение предварительной договоренности, общего согласия между группой заинтересованных ответственных лиц по поводу выпуска документа определенного содержания, протокола, договора, принятия общего решения, осуществления общей сделки, проведения совместных действий;

2) реквизит некоторых документов, виза руководителя или должностного лица, без которой документ не может быть утвержден, принят к исполнению.

Следовательно, довод ПАО «Костромская сбытовая компания» о согласованности величины аварийной брони для потребителя ООО «Теплогазсервис» до 10% максимальной мощности соответствующих объектов такого потребителя с Обществом не состоятелен, поскольку достижения общей согласованности и договоренности с Обществом, как и получения прямого согласия от Общества не поступало.

Указанная переписка свидетельствует о не согласии Общества с ПАО «Костромская сбытовая компания» об установлении гарантирующим поставщиком в одностороннем порядке величины в размере 10% максимальной мощности соответствующих объектов ООО «Теплогазсервис» и отказ Общества в согласовании данной величины.

ПАО «Костромская сбытовая компания» инициировало процедуру определения величины аварийной брони ООО «Теплогазсервис» после направления уведомления о необходимости введения ограничения потребления в отношении указанного потребителя (письмо от 21.04.2017 исх.№03-2/15/5272).

Кроме того, в отсутствие соблюдения процедуры согласования невозможно определить, до какого уровня потребления электроэнергии допустимо ограничивать электроснабжение потребителя, поскольку размер минимальной мощности, необходимой для обеспечения безопасности жизни и здоровья людей и окружающей среды в результате прекращения технологических процессов у ООО «Теплогазсервис», который может быть определен либо самим потребителем, либо сетевой организацией, осуществляющей передачу электрической энергии данному потребителю.

ПАО «МРСК-Центра» в отношении ООО «Теплогазсервис» по своей инициативе не вводило режим ограничения потребления электрической энергии.

Рассмотрев имеющиеся в деле № 04-37/1360 материалы и документы, заслушав

представителей сторон по делу, Комиссия Костромского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) 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.

Также, согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, 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.

Постановлением Региональной службы по тарифам администрации Костромской области от 23.10.2006 №06/51 «О присвоении статуса гарантирующего поставщика и согласовании границ зон деятельности гарантирующего поставщика» с 2006 года ОАО (ПАО) «КСК» присвоен статус гарантирующего поставщика в границах Костромской области.

В соответствии с пунктом 3.2 Устава ПАО «КСК», утвержденного Протоколом общего собрания акционеров ОАО «КСК» от 17.05.2017 №21, одним из видов деятельности ПАО «КСК» является реализация (продажа) электрической энергии на оптовом и розничных рынках электрической энергии (мощности) потребителям (в том числе гражданам).

Согласно аналитического отчета по результатам анализа конкуренции на розничном рынке электрической энергии (мощности) на территории Костромской области за 2016 год было установлено, что гарантирующий поставщик ПАО «КСК» занимает доминирующее положение на розничном рынке электрической энергии (мощности) на территории Костромской области с долей участия 72,9 %.

Согласно аналитического отчета по результатам анализа конкуренции на розничном рынке электрической энергии (мощности) на территории Костромской области за 2017 год было установлено, что гарантирующий поставщик ПАО «КСК» занимает доминирующее положение на розничном рынке электрической энергии (мощности) на территории Костромской области с долей участия 73,03%.

Следовательно, в силу пункта 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, ПАО «КСК» занимает доминирующее положение на розничном рынке электрической энергии на территории Костромской области.

В соответствии с пунктом 1 статьи 38 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее также – Федеральный закон «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 соответствии с частью 2 статьи 546 Гражданского кодекса Российской Федерации прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом - юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии.

Согласно пункту 4 статьи 539 ГК РФ к отношениям по договору снабжения электрической энергией правила параграфа 6 главы 30 названного Кодекса (включая и статью 546) применяются, если законом или иными правовыми актами не установлено иное.

Таким образом, при регулировании отношений по договору снабжения электрической энергией законодательно закреплена возможность устанавливать отличные от предусмотренных в названном параграфе ГК РФ правила не только в законе, но и в иных правовых актах, к которым в силу пункта 4 статьи 3 ГК РФ относятся постановления Правительства Российской Федерации.

Аналогичное положение закреплено и в пункте 4 статьи 37 Закона № 35-ФЗ, в силу которого 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.

Согласно положениям пункта 48 Правил № 442 гарантирующий поставщик вправе в связи с наступлением обстоятельств, указанных в Правилах ограничения режима потребления, инициировать в установленном порядке введение полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии по договору.

Вместе с тем в пункте 18 Правил 442 указано, что в отношении потребителей (в том числе в отношении отдельных используемых ими объектов), ограничение режима потребления которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям, относящимся к категориям потребителей согласно приложению, частичное ограничение режима потребления вводится в соответствии с пунктом 17 данных Правил не ниже уровня аварийной брони. Введение в отношении таких потребителей ограничения режима потребления ниже величины аварийной брони не допускается.

Приложением к Правилам № 442 установлены категории потребителей, ограничение режима потребления которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям. К числу таких потребителей отнесены организации, осуществляющие эксплуатацию объектов централизованного водоснабжения и (или) канализации населенных пунктов.

Объем минимально необходимых поставок электрической энергии потребителю

определяется в акте согласования аварийной и технологической брони, являющемся неотъемлемой частью договора энергоснабжения.

Согласно абзацу 2 пункта 18 Правил № 442 при отсутствии у такого потребителя акта согласования аварийной брони, величины аварийной брони определяются гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) по согласованию с исполнителем в размере не менее 10 процентов максимальной мощности соответствующих объектов такого потребителя, а потребитель несет ответственность за последствия, в том числе перед третьими лицами, вызванные применением к нему ограничения режима потребления в соответствии с настоящими Правилами. Таким образом, возможность ограничения режима энергоснабжения в отношении объектов водоснабжения допускается лишь частично до уровня аварийной брони, которая устанавливается для исключения возникновения угрозы жизни и здоровью людей, а также экологической безопасности.

При этом величина в 10 % максимальной мощности соответствующих объектов является минимальной величиной аварийной брони и не может быть истолкована как уровень брони, до которого сетевая организация должна ввести ограничение режима потребления электрической энергии при отсутствии акта согласования гарантирующим поставщиком и потребителем уровня аварийной и технологической брони.

В соответствии с пунктом 7 статьи 38 Федерального 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 силу условий ч. 1 ст. 6 Закона N 35-ФЗ общими принципами организации экономических отношений и основами государственной политики в сфере электроэнергетики являются в том числе: обеспечение бесперебойного и надежного функционирования электроэнергетики в целях удовлетворения спроса на электрическую энергию потребителей, обеспечивающих надлежащее исполнение своих обязательств перед субъектами электроэнергетики; обеспечение недискриминационных и стабильных условий для осуществления предпринимательской деятельности в сфере электроэнергетики, обеспечение государственного регулирования деятельности субъектов электроэнергетики, необходимого для реализации принципов, установленных настоящей статьей, при регламентации применения методов государственного регулирования, в том числе за счет установления их исчерпывающего перечня.

В соответствии с подп. «в», п. 3 постановления Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 N 354 (ред. от 27.08.2012) «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов» (далее - Правила предоставления коммунальных услуг гражданам N 354) предоставление коммунальных услуг потребителю осуществляется круглосуточно коммунальной услуги по отоплению - круглосуточно в течение отопительного периода), то есть бесперебойно либо с перерывами, не превышающими продолжительность, соответствующую

требованиям к качеству коммунальных услуг.

Согласно п. 85 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам N 354 ограничение или приостановление исполнителем предоставления коммунальной услуги, которое может привести к нарушению прав на получение коммунальной услуги надлежащего качества потребителем, полностью выполняющим обязательства, установленные законодательством Российской Федерации и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг, не допускается (п. 121 Правил).

Согласно п. 122 Правил действия по ограничению или приостановлению предоставления коммунальных услуг не должны приводить, в том числе, к нарушению прав и интересов потребителей, пользующихся другими помещениями в этом многоквартирном доме и полностью выполняющих обязательства, установленные законодательством Российской Федерации и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг.

В ст. 1 Закона N 35-ФЗ указано, что названный Федеральный закон устанавливает правовые основы экономических отношений в сфере электроэнергетики, определяет полномочия органов государственной власти на регулирование этих отношений, основные права и обязанности субъектов электроэнергетики при осуществлении деятельности в сфере электроэнергетики (в том числе производства в режиме комбинированной выработки электрической и тепловой энергии) и потребителей электрической энергии.

Согласно ст. 38 Закона N 35-ФЗ субъекты электроэнергетики, обеспечивающие поставки электрической энергии потребителям электрической энергии, в том числе энергосбытовые организации, гарантирующие поставки 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 отношении потребителей, в том числе в отношении отдельных используемых ими объектов, ограничение режима потребления которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям, относящимся к категориям потребителей согласно приложению «Категории потребителей электрической энергии (мощности), ограничение режима потребления электрической энергии которых может привести к экономическим, социальным последствиям», частичное ограничение режима потребления вводится не ниже уровня аварийной брони. Введение в отношении таких потребителей ограничения режима потребления ниже величины аварийной брони не допускается.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 №442 утверждены основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии (далее – Основные положения).

Согласно действовавшего на момент введения ограничения режима потребления пункта 18 Правил № 442 в отношении потребителей (в том числе в отношении отдельных используемых ими объектов), ограничение режима потребления которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям, относящимся к категориям потребителей согласно приложению,

частичное ограничение режима потребления вводится в соответствии с пунктом 17 Правил 442 не ниже уровня аварийной брони. Введение в отношении таких потребителей ограничения режима потребления ниже величины аварийной брони не допускается.

Необходимо отметить, что объем минимально необходимых поставок электрической энергии потребителю при возникновении или угрозе возникновения аварийного электроэнергетического режима определяется в акте согласования аварийной и технологической брони, являющемся неотъемлемым приложением к договору энергоснабжения (договору оказания услуг по передаче электрической энергии).

При отсутствии у указанного выше потребителя акта согласования аварийной брони, величины аварийной брони определяются гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) по согласованию с исполнителем в размере не менее 10 процентов максимальной мощности соответствующих объектов такого потребителя, а потребитель несет ответственность за последствия, в том числе перед третьими лицами, вызванные применением к нему ограничения режима потребления в соответствии с Правилами № 442.

Согласно пункту 7 Правил № 442 инициатор введения ограничения не позднее чем за 10 дней до заявляемой им даты введения ограничения режима потребления направляет исполнителю уведомление о необходимости введения ограничения режима потребления, содержащее, в том числе, сведения о виде подлежащего введению ограничения режима потребления: частичное ограничение (сокращение уровня потребления электрической энергии (мощности), прекращение подачи электрической энергии потребителю в определенные периоды в течение суток, недели или месяца или ограничение режима потребления в полном объеме по части точек поставок, указанных в договоре, на основании которого осуществляется снабжение электрической энергией потребителя) или полное ограничение (временное прекращение подачи электрической энергии (мощности) потребителю).

Пунктом 17 Правил № 442 предусмотрено, что ответственность перед третьими лицами за убытки, возникшие в связи с введением в соответствии с подпунктом «г» настоящего пункта частичного ограничения режима потребления, за исключением случаев, когда введение ограничения режима потребления признано в установленном порядке необоснованным, несет потребитель, в отношении которого введено такое ограничение.

Как следует из пункта 2 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации, пунктов 34, 36, 41 Основных положений, необходимым условием заключения договора энергоснабжения является представление потребителем (покупателем) документов, подтверждающих технологическое присоединение его энергопринимающих устройств в установленном порядке к объектам электросетевого хозяйства сетевой организации. При этом к существенным условиям договора энергоснабжения отнесена величина максимальной мощности энергопринимающих устройств, понятие которой введено в действующее законодательство постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 №442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима

потребления электрической энергии» и содержится в пункте 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 №861 (далее также – Правила недискриминационного доступа).

В соответствии с пунктом 13(1) Правил недискриминационного доступа величина максимальной мощности энергопринимающих устройств (объектов электросетевого хозяйства) указывается в документах о технологическом присоединении и определяется либо в процессе технологического присоединения, либо посредством перераспределения максимальной мощности между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, либо в процедуре восстановления (переоформления) документов о технологическом присоединении.

В рассматриваемой ситуации ООО «Теплогазсервис» оказывает населению Красносельского района Костромской области и социальным учреждениям коммунальные услуги, в том числе по водоснабжению и теплоснабжению, то есть данная организация осуществляет эксплуатацию объектов централизованного водоснабжения населенных пунктов, в соответствии с п. 2 Приложения к Правилам полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденным постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442, относится к категории потребителей электрической энергии (мощности), ограничение режима потребления электрической энергии которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям.

Электрическая энергия поставляется потребителю до точек технологического присоединения указанных в актах разграничения балансовой принадлежности, являющегося приложением к договору энергоснабжения от 28.09.2009 № 353.

Согласно приложения к уведомлению о введении частичного ограничения режима потребления электрической энергии ООО «Теплогазсервис» от 30.03.2017 №06-1/9/6754, ограничению потребления электрической энергии подлежат точки поставки, соответствующие договору электроснабжения № 353 от 28.09.2009:

- Котельная по адресу: Костромская область, Красносельский район, д. Сопырево;
- Котельная по адресу: Костромская область, Красносельский район, с. Подольское;
- Котельная 1 по адресу: Костромская область, Красносельский район, д. Ченцы;
- Котельная 2 по адресу: Костромская область, Красносельский район, д. Ченцы;
- Котельная 3 по адресу: Костромская область, Красносельский район, д. Ченцы;
- Котельная по адресу: Костромская область, Красносельский район, пгт Красное-на-Волге, ул. Луначарского, 12а;
- Котельная (ЦРБ-1) по адресу: Костромская область, Красносельский район, пгт Красное-на-Волге, ул. Ленина, 37;
- Котельная (ЦРБ-2) по адресу: Костромская область, Красносельский район, пгт

Красное-на-Волге, ул. Ленина, 37;

- Котельная по адресу: Костромская область, Красносельский район, пгт Красное-на-Волге, ул. Фрунзе, 20а;

- Скважина 1 по адресу: Костромская область, Красносельский район, с. Подольское;

- Скважина 1.2 по адресу: Костромская область, Красносельский район, с. Подольское.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ) ООО «Теплогазсервис» осуществляет, в том числе, деятельность по забору, очистке и распределению воды, деятельность по сбору и обработке сточных вод.

Постановлением Департамента государственного регулирования цен и тарифов Костромской области от 18.12.2015 № 15/603 «Об установлении тарифов на питьевую воду для ООО «Теплогазсервис» на 2016-2018 годы» для ООО «Теплогазсервис» установлены тарифы на питьевую воду и водоотведение.

Постановлением Департамента государственного регулирования цен и тарифов Костромской области от 20 декабря 2016 г. № 16/489 «Об установлении тарифов на горячую воду в закрытой системе горячего водоснабжения для ООО «Теплогазсервис» потребителям Красносельского муниципального района на 2017 год» для ООО «Теплогазсервис» установлены тарифы на горячую воду в закрытой системе горячего водоснабжения для потребителей Красносельского муниципального района на 2017 год.

В материалы дела ООО «Теплогазсервис» представлена информация о потребителях коммунальных услуг (исх. № 156 от 07.04.2017 г.). Согласно представленной информации, потребителями услуг водоснабжения и теплоснабжения является население Красносельского муниципального района Костромской области, а так же медицинским учреждениям, учебным учреждениям, учреждениям социального обеспечения, в том числе: ГКУ КО «Ченцовский центр помощи детям, оставшимся без попечения родителей», МКДОУ «Ченцовский детский сад», МДОУ «Сидоровский детский сад», МКОУ «Сидоровская средняя школа», МКДОУ «Сопыревский детский сад», МКОУ «Подольская основная школа», ОГБУЗ «Красносельская районная больница».

Как указано выше, согласно материалам дела, ООО «Теплогазсервис» осуществляет эксплуатацию объектов водоснабжения и теплоснабжения населенных пунктов.

Электроэнергия, поступающая на объекты ООО «Теплогазсервис» является необходимым элементом технологического процесса водоснабжения и теплоснабжения населения, социальных объектов, учреждений, предприятий, обслуживаемых Предприятием. Прекращение подачи электроэнергии на объекты водоснабжения, согласно материалам дела, исключает возможность обеспечения водоснабжением большинства граждан, своевременно и добросовестно оплачивающих указанные коммунальные услуги, а также социально значимых объектов, что в целом создает угрозу возникновения и

распространения инфекционных и массовых неинфекционных заболеваний, то есть угрозу для жизни и здоровья граждан, причиняет вред публичным интересам и нарушает права неограниченного круга лиц на обеспечение нормативного уровня и режима обеспечения населения коммунальными услугами по водоснабжению и теплоснабжению.

В случае с рассматриваемыми обстоятельствами дела основанием для введения ограничения режима потребления электрической энергии на объектах потребителя послужила задолженность первого перед гарантирующим поставщиком, иных причин для ограничения потребителя электрической энергии не имелось.

Пунктом 17 Правил № 442 предусмотрено, что при наличии у потребителей, кроме указанных в пункте 18 настоящих Правил, акта согласования технологической и (или) аварийной брони, составленного и согласованного в установленном законодательством Российской Федерации об электроэнергетике порядке, ограничение режима потребления в связи с наступлением обстоятельств, указанных в абзацах втором и третьем подпункта «б», подпункте «д» пункта 2 настоящих Правил, вводится в следующем порядке:

а) инициатор введения ограничения или сетевая организация (если по ее инициативе вводится ограничение режима потребления) направляет потребителю уведомление о планируемом введении ограничения режима потребления до уровня технологической брони в случае невыполнения потребителем в срок, установленный в уведомлении, требования о погашении задолженности по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, с указанием:

даты предполагаемого введения частичного ограничения режима потребления, которая не может наступить ранее истечения 10 дней со дня получения такого уведомления потребителем, если иной срок для введения частичного ограничения режима потребления не определен актом согласования технологической и (или) аварийной брони;

даты полного ограничения режима потребления, вводимого в случае невыполнения потребителем требования о погашении задолженности после введения частичного ограничения режима потребления.

В указанный в уведомлении срок потребитель обязан выполнить требование о погашении задолженности, а при его невыполнении - принять меры для безаварийного прекращения технологического процесса и обеспечения безопасности людей и сохранности оборудования в связи с введением ограничения режима потребления;

б) инициатор введения ограничения или сетевая организация (если по ее инициативе вводится ограничение режима потребления) информирует о планируемом ограничении режима потребления помимо потребителя также уполномоченный орган субъекта Российской Федерации, территориальные органы федерального органа исполнительной власти, уполномоченного в области государственного энергетического надзора, и федерального органа исполнительной власти по делам гражданской обороны и чрезвычайным

ситуациям;

в) при невыполнении потребителем требования о погашении задолженности в размере и в срок, установленные в уведомлении о планируемом введении ограничения режима потребления, вводится частичное ограничение режима потребления до уровня технологической брони, а по истечении 5 дней со дня введения частичного ограничения режима потребления до уровня технологической брони, если иной срок не установлен актом согласования технологической и (или) аварийной брони, - до уровня аварийной брони;

г) при невыполнении потребителем в указанный в уведомлении срок действий по самостоятельному частичному ограничению режима потребления до уровня технологической или аварийной брони исполнитель (субисполнитель) не производит действия по ограничению режима потребления и не позднее 1 рабочего дня извещает об этом инициатора введения ограничения, а если ограничение режима потребления вводится субисполнителем, то субисполнитель незамедлительно извещает об этом исполнителя, который не позднее следующих суток обязан известить об этом инициатора введения ограничения.

Инициатор введения ограничения или сетевая организация (если по ее инициативе вводится ограничение режима потребления) в течение 3 рабочих дней с даты получения указанного в настоящем подпункте извещения повторно уведомляет о планируемой дате введения частичного ограничения режима потребления потребителя, исполнителя, уполномоченный орган субъекта Российской Федерации, территориальные органы федерального органа исполнительной власти, уполномоченного в области государственного энергетического надзора, и федерального органа исполнительной власти по делам гражданской обороны и чрезвычайным ситуациям.

Исполнитель (субисполнитель) в указанный в повторном уведомлении срок производит действия по введению частичного ограничения режима потребления в присутствии потребителя (с обязательным незамедлительным уведомлением об этом указанных органов государственной власти в случае отсутствия их представителей), если до указанного в повторном уведомлении срока потребитель не выполнил требования, содержащиеся в первоначальном уведомлении о планируемом введении ограничения режима потребления;

д) если по истечении 5 дней со дня введения частичного ограничения режима потребления до уровня аварийной брони потребителем не будет погашена задолженность в размере, указанном в уведомлении о планируемом введении ограничения режима потребления, может быть введено полное ограничение режима потребления при условии обязательного предварительного уведомления потребителя и указанных в подпункте «г» настоящего пункта органов государственной власти о дате и времени введения полного ограничения режима потребления, но не позднее 1 рабочего дня до даты введения такого ограничения;

е) возобновление подачи электрической энергии осуществляется после добровольного погашения потребителем задолженности в размере, указанном в уведомлении о планируемом введении ограничения режима потребления, либо по соглашению сторон, либо на основании решения суда.

Ответственность перед третьими лицами за убытки, возникшие в связи с

введением в соответствии с подпунктом «г» настоящего пункта частичного ограничения режима потребления, за исключением случаев, когда введение ограничения режима потребления признано в установленном порядке необоснованным, несет потребитель, в отношении которого введено такое ограничение. Потребитель, в отношении которого введено полное ограничение режима потребления, в случае, если им не была обеспечена готовность к введению полного ограничения режима потребления, несет ответственность перед третьими лицами за убытки, возникшие в связи с введением в отношении его полного ограничения режима потребления, за исключением случаев, когда введение ограничения режима потребления признано в установленном порядке необоснованным.

Так же пункт 17 Правил № 442 указывает, что при отсутствии у потребителя акта согласования технологической и (или) аварийной брони, составленного и согласованного в установленном законодательством Российской Федерации об электроэнергетике порядке, ограничение режима потребления в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением таким потребителем своих обязательств либо в связи с прекращением обязательств сторон по договору вводится в соответствии с пунктом 15 или 16 настоящих Правил, вплоть до полного ограничения режима потребления. В этом случае потребитель, у которого отсутствует акт согласования аварийной и (или) технологической брони, несет ответственность, в том числе перед третьими лицами, за последствия, вызванные применением к нему ограничения режима потребления в соответствии с настоящими Правилами.

Согласно пункта 15 Правил № 442 (в редакции от 22.02.2017 г.) введение ограничения режима потребления осуществляется в следующем порядке:

а) обязательное предварительное письменное уведомление потребителя о планируемом введении ограничения режима потребления (подписывается инициатором введения ограничения или сетевой организацией, если по ее инициативе вводится ограничение режима потребления, и вручается потребителю под расписку либо направляется заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении, если иной способ уведомления не предусмотрен договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договором оказания услуг по передаче электрической энергии) с указанием:

размера задолженности по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям;

даты предполагаемого введения частичного ограничения режима потребления, которая не может наступить ранее истечения 10 дней со дня получения уведомления потребителем;

даты полного ограничения режима потребления, подлежащего введению в случае невыполнения потребителем требования о погашении задолженности в указанном в уведомлении размере после введения частичного ограничения;

Ввиду отсутствия у ООО «Теплогазсервис» акта согласования аварийной брони, ПАО «Костромская сбытовая компания» определило указанную величину в

размере не превышающей 10% максимальной мощности соответствующих объектов энергоснабжения.

Указанная информация была направлена как в адрес ООО «Теплогазсервис», так и в адрес ПАО «МРСК Центра» (уведомления от 30.03.2017 №06-1/9/6754 и от 31.03.2017 г. исх. № 06-1-1/10-387 соответственно).

Материалами дела подтверждается, что уведомление ПАО «КСК» от 30.03.2017, получено ООО «Теплогазсервис» 31.03.2017. Указанное уведомление содержит указание на дату, не позднее которой ООО «Теплогазсервис» надлежит погасить задолженность перед гарантирующим поставщиком – 10.04.2014, а также дата ограничения, вводимого в случае невыполнения требования о погашении задолженности после введения частичного ограничения – 18.04.2017.

В названном уведомлении исполнителю в нарушение пункта 7 Правил в уведомлении ПАО «Костромская сбытовая компания» от 30.03.2017 №06-1/9/6754 ООО «Теплогазсервис» не указан конкретный уровень самостоятельного частичного ограничения потребления электрической энергии и период действия самостоятельного частичного ограничения (с указанием даты и времени).

ПАО «Костромская сбытовая компания» в уведомлении от 30.03.2017 исх. №06-1/9/6754 указывает о «необходимости ввести ограничение режима потребления электроэнергии на уровень, не превышающий 10% максимальной мощности». В приложении к уведомлению от 30.03.2017 исх. №06-1/9/6754 ПАО «КСК» указало конкретную величина аварийной брони в размере 10 % максимальной мощности объектов энергоснабжения.

В письме от 21 апреля 2017 г. № 03-2/15/5272 ПАО «КСК» в адрес ПАО «МРСК Центра», ссылаясь на отсутствие акта согласования аварийной брони с ООО «Теплогазсервис», определяет величину аварийной брони у потребителя в размере не менее 10% максимальной мощности.

В свою очередь ПАО «МРСК Центра» в письме от 23.05.2017 г. № МР1-КМ/3-1/2928 в адрес ПАО «КСК» указывает на то, что установленные для ООО «Теплогазсервис» величины аварийной брони в размере не менее 10 % максимальной мощности объектов ООО «Теплогазсервис» не применимы.

Однако, вне зависимости от того, что фактического ограничения подачи электрической энергии не происходило, описанные выше обстоятельства свидетельствуют о создании реальной угрозы ущемления интересов контрагента Общества по договору энергоснабжения и неопределенного круга граждан-потребителей коммунальных услуг, что является необходимым и достаточным условием для признания ПАО «КСК» злоупотребившим своим доминирующим положением на товарном рынке.

Данный вывод подтверждается судебной практикой (Постановление по Делу № А31-11608/2014 Арбитражного суда Волго-Вятского округа), согласно которой само по себе отсутствие согласованной величины аварийной брони не свидетельствует о возможности введения Обществом ограничения режима потребления электрической энергии. Верховный Суд Российской Федерации по данному делу отказал ПАО «КСК» в передаче кассационной жалобы для рассмотрения Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда

Российской Федерации.

Согласно п. 18 Правил № 442, в отношении потребителей (в том числе в отношении отдельных используемых ими объектов), ограничение режима потребления которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям, относящимся к категориям потребителей согласно приложению, частичное ограничение режима потребления вводится в соответствии с пунктом 17 настоящих Правил не ниже уровня аварийной брони. Введение в отношении таких потребителей ограничения режима потребления ниже величины аварийной брони не допускается.

Из указанной выше нормы следует, что при отсутствии у потребителей акта согласования аварийной брони для целей введения ограничения режима потребления, величины аварийной брони определяются именно гарантирующим поставщиком применительно к конкретным условиям деятельности того или иного потребителя. При этом величина в 10 процентов максимальной мощности соответствующих объектов является минимальной величиной аварийной брони и не может быть истолкована как уровень брони, до которого сетевая организация должна ввести ограничение режима потребления электрической энергии при неопределении гарантирующим поставщиком конкретной величины аварийной брони в отношении потребителя.

Поскольку в рассматриваемом случае ПАО «МРСК Центра» не сообщило ПАО «КСК» и не согласовало величину аварийной брони в отношении объектов ООО «Теплогазсервис», указанных в уведомлении от 30.03.2017 исх. №06-1/9/6754, ПАО «КСК» не могло ввести в отношении этих объектов ограничение режима потребления (аналогичная позиция содержится в Постановлении Арбитражного суда Уральского округа от 19.12.2014 г. № Ф09-8813/44).

В связи с отсутствием у ООО «Теплогазсервис» акта согласования аварийной брони, составленного в соответствии с установленным порядком, с учетом п. 18 Правил № 442, ПАО «КСК» обязано было определить величину аварийной брони по согласованию с сетевой организацией в размере не менее 10 % максимальной мощности. Из этого следует, что величина аварийной брони должна была быть определена по согласованию с ПАО «МРСК Центра» в конкретном размере, но не менее 10 % максимальной мощности соответствующих объектов такого потребителя, до направления уведомления о введении режима ограничения потребления, в том числе в отношении самостоятельного частичного ограничения режима потребления, причем период действия самоограничения для потребителя должен быть конкретно определен начальным и конечным периодом времени.

В нарушении указанных требований Правил № 442 ПАО «КСК» направило уведомление от 30.03.2017 исх. №06-1/9/6754 (в адрес ООО «Теплогазсервис») с указанием величины аварийной брони до согласования уровня аварийной брони с ПАО «МРСК Центра», в размере, указанной в Приложении к Уведомлению (не превышающей 10 процентов максимальной мощности)». В приложении к уведомлению ПАО «КСК» указало конкретную величину аварийной брони в размере 10 % максимальной мощности объектов энергоснабжения по всем точкам подключения. При этом в отношении периода самостоятельного частичного ограничения потребления энергоресурсов в уведомлении не указана конкретная величина аварийной брони и не указан конкретный размер самостоятельного частичного ограничения потребления энергоресурсов.

Такие действия ПАО «КСК» прямо противоречат Правилам № 442, создают неопределенность в порядке действий потребителя в части их исполнения, а учитывая не принятие таких действий, ущемляет права предприятия и конечных потребителей ООО «Теплогазсервис».

Обстоятельства дела в хронологической последовательности свидетельствуют о том, что величина аварийной брони в размере 10% максимальной мощности соответствующих объектов ООО «Теплогазсервис» установлена ПАО «КСК» в одностороннем порядке.

Прекращение и ограничение подачи электроэнергии на объекты ООО «Теплогазсервис», указанные в договоре электроснабжения от 28.09.2009 № 353 исключает возможность обеспечения холодным водоснабжением и теплоснабжением большинства граждан, своевременно и добросовестно оплачивающих указанные коммунальные услуги, а также социально значимых объектов, что в целом создает угрозу возникновения и распространения различного рода заболеваний, то есть угрозу для жизни и здоровья граждан, причиняет вред публичным интересам и нарушает права неограниченного круга лиц на обеспечение нормативного уровня и режима обеспечения населения Красносельского района (согласно точек подключения) коммунальными услугами по водоснабжению и теплоснабжению.

Доказательств отсутствия указанной угрозы с учетом обстоятельств дела ПАО «КСК» не представлено. Аналогичная позиция отражена в Решении арбитражного суда Вологодской области по делу № А13-1943/2014. Подтверждена Постановлением Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 23.12.2014, Постановлением Арбитражного суда Северо-Западного округа от 29.05.2015, Верховным судом Российской Федерации.

Вышеизложенное подтверждает вывод Комиссии о том, что ООО «Теплогазсервис» на основании Приложения к Правилам № 442 относится к числу организаций, осуществляющих эксплуатацию объектов централизованного водоснабжения и (или) канализации населенных пунктов и имеет статус организаций, ограничение режима потребления электрической энергии, которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям является обоснованным.

В силу пункта 18 Правил № 442 в отношении вышеназванной категории потребителей частичное ограничение режима потребления вводится в соответствии с пунктом 17 этих же Правил не ниже уровня аварийной брони; введение в отношении них ограничения режима потребления ниже величины аварийной брони не допускается.

Из вышеназванных норм Правил № 442 и пункта 53 Основных положений следует, что уведомление, направленное ПАО «КСК» в адрес потребителя, имеющего статус организации, ограничение режима потребления электрической энергии, которого может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям, не допустимо в силу пункта 2 Приложения к Правилам № 442 и пунктов 17, 18 названных Правил. Данная позиция подтверждена Решением арбитражного суда Вологодской области по делу № А13-1943/2014. Постановлением Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 23.12.2014 решение суда первой инстанции оставлено без изменения. Арбитражным судом Северо-Западного округа

постановлением от 29.05.2015 судебные акты оставил без изменения. Верховный суд отказал в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации.

Пунктом 1 статьи 20 Закона № 35-ФЗ установлено, что основными принципами государственного регулирования и контроля в электроэнергетике являются, в том числе обеспечение доступности электрической энергии для потребителей и защита их прав, ограничение монополистической деятельности отдельных субъектов электроэнергетики.

В силу пункта 1 статьи 10 ГК РФ не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Между тем, реализация Обществом права была осуществлена без соблюдения общих норм действующего законодательства в пределах осуществления гражданских прав, включая нормы о недопустимости злоупотребления доминирующим положением.

Несмотря на то, что в нормах гражданского законодательства не установлено преимущества одних способов защиты гражданских прав перед другими, Общество, защищая свое право на получение оплаты за поставленную электрическую энергию, применило такой способ самозащиты права, который привел бы (мог привести) к угрозе ущемления прав и законных интересов другого хозяйствующего субъекта и граждан – конечных потребителей, добросовестно оплачивающих предоставленные им услуги по водоснабжению и водоотведению.

Такие действия в силу пункта 1 статьи 10 ГК РФ следует квалифицировать в качестве злоупотребления правом.

Рассмотрение обстоятельств дела указывают на то, что для защиты своих имущественных прав ПАО «КСК» реализовало ненадлежащий способ защиты, Общество имело возможность использовать иные предусмотренные законом способы, не ущемляющие интересы иных лиц, в частности, право на взыскание с ООО «Теплогазсервис» имеющейся задолженности в судебном порядке.

Материалами дела подтверждается обращение ПАО «КСК» в арбитражный суд Костромской области о взыскании задолженности за потребленную электроэнергию (А31-85/2016, А31-3478/2016, А31-10575/2016, А31-13372/2016).

Аналогичная позиция изложена в Постановлении арбитражного суда апелляционной инстанции по Делу N А31-9247/2016: в частности: «реализация Обществом права была осуществлена без соблюдения общих норм действующего законодательства в пределах осуществления гражданских прав, включая нормы о недопустимости злоупотребления доминирующим положением. Несмотря на то, что в нормах гражданского законодательства не установлено преимущества одних способов защиты гражданских прав перед другими, Общество, защищая свое право на получение оплаты за поставленную электрическую энергию, применило такой способ самозащиты права, который привел к угрозе ущемления прав и законных интересов другого хозяйствующего субъекта и граждан- конечных потребителей, добросовестно оплачивающих предоставленные им услуги по водоснабжению и водоотведению. Такие действия

в силу пункта 1 статьи 10 ГК РФ следует квалифицировать в качестве злоупотребления правом. Кроме того, для защиты своих имущественных прав ПАО «КСК» имело возможность использовать иные предусмотренные законом способы, не ущемляющие интересы иных лиц, в частности, право на взыскание имеющейся задолженности в судебном порядке. В связи с вышеизложенным следует признать, что действия ПАО «КСК» не были соразмерны нарушению условий договора со стороны контрагента, выходили за пределы действий, необходимых для пресечения нарушения права, и правомерно признаны антимонопольным органом злоупотреблением доминирующим положением на соответствующем товарном рынке.»

Согласно уведомления ПАО «КСК» о планируемом введении ограничения подачи электрической энергии от 30.03.2017г. № 06-1/9/6754 задолженность ООО «Теплогазсервис» за потребленную электрическую энергию составляет 2539340,20 руб. В рамках рассматриваемого дела наличие задолженности по договору энергоснабжения у ООО «Теплогазсервис» перед ПАО «КСК» подтверждается выписками из картотеки абонента, представленной письмом ПАО «КСК» от 18.05.2017 г. № 03-2/16/6531.

Таким образом, при обстоятельствах, рассматриваемых в деле, ПАО «КСК» реализовывая такой способ защиты по взысканию задолженности, как направление уведомления свидетельствует о злоупотреблении доминирующим положением.

Согласно представленных в дело доказательств невозможно определить, что установленная ПАО «КСК» величина аварийной брони исключала бы возникновение угрозы жизни и здоровью людей, экологической безопасности, а так же нарушение прав потребителей оказываемых предприятием коммунальных услуг по водоснабжению и водоотведению, добросовестно их оплачивающих

Переписка ПАО «МРСК Центра» с ПАО «КСК» подтверждает, что в период действия уведомления о введении ограничения подачи электрической энергии у ПАО «КСК» имелась информация о том, что величина в размере 10% максимальной мощности соответствующих объектов энергоснабжения является недопустимой для потребителей электрической энергии ООО «Теплогазсервис».

Данные выводы подтверждаются арбитражной практикой по делам А31-2239/2018, А31-2240/2018 имеющим преюдициальное значение.

В связи с вышеизложенным, Комиссия Костромского УФАС России установлено, что в отсутствие у ООО «Теплогазсервис» акта согласования аварийной брони, ПАО «Костромская сбытовая компания» определило указанную величину в размере 10% максимальной мощности соответствующих объектов энергоснабжения самостоятельно. Указанная информация была направлена как в адрес ООО «Теплогазсервис», так и в адрес ПАО «МРСК Центра» (30.03.2017 исх. №06-1/9/6754 и от 31.03.2017 г. исх. № 06-1-1/10-387). При этом, как указано выше, текст уведомлений не содержит всей необходимой информации для его исполнения.

При указанных обстоятельствах, с учетом представленных в дело доказательств, невозможно определить, до какого уровня потребления электроэнергии допустимо ограничивать электроснабжение потребителя, поскольку размер минимальной мощности, необходимой для обеспечения безопасности жизни и

здоровья людей и окружающей среды в результате прекращения технологических процессов у ООО «Теплогазсервис» может быть определен либо самим потребителем, либо сетевой организацией, осуществляющей передачу электрической энергии данному потребителю.

Согласно части 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Руководствуясь данной правовой нормой, ПАО «КСК» направлено письмо исх. 03-2/16/7551 от 30.05.2018, представлены возражения на заключение Комиссии по делу № 04-37/1376. Указанные возражения и пояснения оценены Комиссией в соответствии со ст. 45.1 Закона о защите конкуренции и не влияют на квалификацию дела, так как ПАО «КСК» в отсутствие подписанных с потребителем актов согласования технологической и аварийной брони, согласования уровня аварийной брони с ПАО «МРСК Центра» направило уведомление о введении частичного ограничения режима потребления электрической энергии. Данные обстоятельства свидетельствуют о создании реальной угрозы ущемления интересов ООО «Теплогазсервис» и неопределенного круга граждан-конечных потребителей коммунальных услуг, добросовестно оплачивающих услуги Заявителя. В направленном в адрес потребителя уведомлении не был указан конкретный уровень самостоятельного частичного ограничения потребления электрической энергии и период действия самостоятельного частичного ограничения (с указанием конкретной даты и времени); в отсутствие у ООО «Теплогазсервис» акта согласования аварийной брони, ПАО «КСК» определило указанную величину в размере 10% максимальной мощности; для защиты своих имущественных прав ПАО «КСК» имело возможность использовать иные предусмотренные законом способы, не ущемляющие интересы иных лиц, в частности, право на взыскание с ООО «Теплогазсервис» имеющейся задолженности в судебном порядке.

На основании изложенного в действиях ПАО «КСК» установлены нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в необоснованных действиях ПАО «КСК» по направлению уведомления о введении частичного ограничения режима потребления электрической энергии от 30.03.2017 исх. №06-1/9/6754 (в адрес ООО «Теплогазсервис») и от 31.03.2017 г. исх. № 06-1-1/10-387 (в адрес ПАО «МРСК Центра» в лице ф-ла «Костромаэнерго») в отношении объектов водоснабжения и теплоснабжения ООО «Теплогазсервис» по договору энергоснабжения от 28.09.2009 № 353 в отсутствие подписанных с потребителем актов согласования технологической и аварийной брони, с нарушением порядка введения частичного ограничения потребления электрической энергии в отношении ООО «Теплогазсервис», установленного законодательством, в том числе Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденными постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442, результатом которого явилось (может явиться) ущемление прав и законных интересов ООО «Теплогазсервис» и потребителей оказываемых предприятием коммунальных услуг по водоснабжению, добросовестно их оплачивающих.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения публичным акционерным обществом «Костромская сбытовая компания» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованных действиях ПАО «КСК» по направлению уведомления о введении частичного ограничения режима потребления электрической энергии от 30.03.2017 исх. №06-1/9/6754 (в адрес ООО «Теплогазсервис») и от 31.03.2017 г. исх. № 06-1-1/10-387 (в адрес ПАО «МРСК Центра» в лице ф-ла «Костромаэнерго») в отношении объектов водоснабжения и теплоснабжения ООО «Теплогазсервис» по договору энергоснабжения от 28.09.2009 № 353 в отсутствие подписанных с потребителем актов согласования технологической и аварийной брони, с нарушением порядка введения частичного ограничения потребления электрической энергии в отношении ООО «Теплогазсервис», установленного законодательством, в том числе Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденными постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442, результатом которого явилось (может явиться) ущемление прав и законных интересов ООО «Теплогазсервис» и потребителей оказываемых предприятием коммунальных услуг по водоснабжению, добросовестно их оплачивающих.

2. Выдать публичному акционерному обществу «Костромская сбытовая компания» предписание о прекращении установленного по настоящему делу нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Костромского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по выявленному факту нарушения антимонопольного законодательства.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии _____

Члены Комиссии: _____
