

Публичное акционерное общество
"Россети Центр" 119017, г. Москва, ул.
Малая Ордынка, д. 15 posta@mrsk-1.ru
Акционерное общество "Тамбовская
сетевая компания" 392008, г. Тамбов,
ул. Пирогова, д. 22a priem@oaotsk.ru АО
"Тамбовская областная сбытовая
компания" 392000, Тамбовская область,
г. Тамбов, ул. Студенецкая, д. 10
tambov@tosk.tmb.ru

О возбуждении дела

О П Р Е Д Е Л Е Н И И

о назначении дела № 068/01/10-509/2022 о нарушении

антимонопольного законодательства к рассмотрению

09 сентября 2022 года г. Тамбов

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Мазаева С.В.,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области поступило обращение АО «ТСК» от 12.07.2022 № 006/1961 (вх. от 12.07.2022 № 96/22) о признаках нарушения части 1 статьи 10, пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) со стороны ПАО «Россети Центр», выразившихся в следующих действиях:

- требование о включении в договор № 2/120/4668000377 от 07.03.2008

информации, предусмотренной п. 13, п. 18, п.38 Правил № 861;

- принятие в одностороннем порядке решения о признании договора № 2/120/4668000377 от 07.03.2008 незаключенным;

- отказ от исполнения вышеуказанного договора (не оплата оказанных за июнь 2022 года услуг; отзыв актов оказанных услуг за январь-май 2022 года и возврат денежных средств, полученных за оказанные услуги);

- необоснованное истребование документов, подтверждающих фактический объем услуг, оказанных в январе-мае 2022 года.

Вышеуказанные действия, по мнению АО «ТСК», направлены на создание препятствий смежной сетевой организации к доступу на товарный рынок услуг по передаче электрической энергии и устранению Общества с рынка оказания услуг по передаче электрической энергии, что является нарушением антимонопольного законодательства.

Рассмотрев заявление и приложенные к нему материалы, считаю, что в действиях сетевой организации содержатся признаки нарушения части 1 статьи 10, пункта 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе запрещается создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам (пункт 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ «О естественных монополиях» установлено, что к естественно-монопольным сферам деятельности относится, в том числе, деятельность по передаче электрической энергии.

ПАО «Россети Центр» осуществляет деятельность по передаче электрической энергии по принадлежащим Обществу сетям, в том числе в пределах Тамбовской области (товарный рынок находится в состоянии естественной монополии) и занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии в пределах расположения своих сетей на территории Тамбовской области с долей

100%.

Из материалов следует, что в 2008 году между АО «ТСК» (Исполнитель), ПАО «Россети Центр» (Заказчик) и АО "Тамбовская областная сбытовая компания" (Гарантирующий поставщик) заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии.

05.07.2022 года в адрес ОАО «Тамбовская сетевая компания» (исх. МР1-ТБ/2-01/4852 от 05.07.2022) поступила претензия ПАО «Россети Центр», в которой указано, что договор № 2/120/4668000377 от 07.03.2008 считается не заключенным по причине не согласования ряда существенных условий и, в силу отсутствия действующего договора оказания услуг, отзывает акты оказанных услуг по передаче электроэнергии за период с января по май 2022 года, и считает, что в совокупности это привело к неосновательному обогащению со стороны АО «ТСК» на сумму 508 817 935,95 рублей.

С таким правовым подходом нельзя согласиться.

В соответствии с пунктом 1 статьи 442 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Факт соответствия договора передачи электроэнергии законодательству РФ на момент его заключения ответчиком не оспаривается.

В соответствии с пунктом 2 статьи 442 ГК РФ если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

В письме от 10.01.2013 ПАО «Россети Центр» указывают на существенное изменение правового регулирования, при этом прямо называется только Постановление Правительства от 04.05.2012 №442.

Однако, постановление Правительства РФ не предписывает обязательное изменение ранее заключенных договоров и не устанавливает сроки для этого, а предусматривает обязанность при разночтениях применять положения нормативного акта.

Следовательно, само по себе принятие Постановления Правительства РФ от 04.05.2012 №442 не являлось основанием для изменения условий ранее заключенных договоров, равно как и основанием к признанию их не заключенными и или недействительными.

Как разъяснено в п. 6 постановления Пленума Верховного Суда

Российской Федерации от 25 декабря 2018 г. № 49 "О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации о заключении и толковании договора" если сторона приняла от другой стороны полное или частичное исполнение по договору либо иным образом подтвердила действие договора, она не вправе недобросовестно ссылаться на то, что договор является незаключенным (п. 3 ст. 432 ГК РФ).

С момента заключения (2008 год) договор исполнялся сторонами, в т.ч. все акты оказанных услуг по передаче электрической энергии за период с января по май 2022 года подписаны без возражений и разногласий по объему оказанных услуг. Кроме того, на основании каждого акта произведена оплата, что подтверждается платежными поручениями.

С учетом изложенного, действия ПАО «Россети Центр» противоречат пункту 3 ст.432 ГК РФ.

Кроме того, пунктом 2 статьи 451 ГК РФ установлено, что если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, договор может быть расторгнут, а по основаниям, предусмотренным пунктом 4 настоящей статьи, изменен судом по требованию заинтересованной стороны при наличии одновременно следующих условий.

В тоже время, в соответствии с пунктом 36 Правил сетевая организация не вправе отказать смежной сетевой организации в заключении договора.

Таким образом, в данном случае договор, между ПАО «Россети Центр» и АО «ТСК» является публичным.

Как указал Конституционный Суд РФ в определении от 06.06.2002 N 115-обязательность заключения публичного договора, при наличии возможности предоставить соответствующие услуги означает и недопустимость одностороннего отказа исполнителя от исполнения обязательств по договору, если у него имеется возможность исполнить свои обязательства (предоставить лицу соответствующие услуги), поскольку в противном случае требование закона об обязательном заключении договора лишалось бы какого бы то ни было смысла и правового значения.

Таким образом, единственным правовым методом решения спорной ситуации для ПАО «Россети Центр» являлось изменение условий договора в судебном порядке.

Отказавшись от исполнения договора общество фактически лишило АО «ТСК» возможности получать предусмотренную законом плату за оказанные услуги по передачи электроэнергии, создало экономические предпосылки для не выполнения социально и экономически важных функций данной организацией.

Односторонний отказ от исполнения обязательства в силу требований статьи 310 ГК РФ не допускается.

В соответствии с пунктом 34 Правил недискриминационного доступа по договору между смежными сетевыми организациями одна сторона договора обязуется предоставлять другой стороне услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих ей на праве собственности или на ином законном основании объектов электросетевого хозяйства, а другая сторона обязуется оплачивать эти услуги и (или) осуществлять встречное предоставление услуг по передаче электрической энергии.

При таких обстоятельствах, односторонний отказ ПАО «Россети Центр» от исполнения договора противоречит статьям 309, 310 ГК РФ, п.34 Правил.

ПАО «Россети Центр», являясь котлодержателем, получает от гарантирующих поставщиков товарную выручку за услуги по передаче электрической энергии, оказанные территориальными сетевыми организациями. Однако котлодержатель, нарушая условия заключенного договора, не только нарушает сроки оплаты, но и не производит оплату АО «ТСК» оказанных услуг по передаче электрической энергии. При этом, требует вернуть 508 817 935,95 рублей.

При таком положении, ПАО «Россети Центр», являясь «котлодержателем» и получая от гарантирующего поставщика электрической энергии доход за передачу электрической энергии всеми территориальными сетевыми организациями Тамбовской области, безосновательно удерживает денежные средства третьего лица, которое не получает необходимую валовую выручку, в том числе на содержание электросетевого имущества и обеспечение бесперебойного его функционирования.

В результате несвоевременного выполнения ПАО «Россети Центр» своих обязательств по договору длительное время ущемляются интересы АО «ТСК», поскольку отсутствие денежных средств не позволяет последнему качественно и в полном объеме осуществлять основной вид деятельности - передачу электроэнергии и технологические присоединения к распределительным сетям.

Как разъяснено в пункте 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 N 2 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства" (далее – Постановление Пленума) по смыслу абзаца первой части 1 статьи 10 Закона во взаимосвязи с пунктами 3, 4 статьи 1 и абзацем вторым пункта 1 статьи 10 Гражданского кодекса, **злоупотреблением доминирующим положением признается поведение доминирующего на товарном рынке субъекта**, если оно выражается в следующих формах, в том числе одной из них: недопущение, ограничение, **устранение конкуренции на товарных**

рынках (например, устранение конкурентов с товарного рынка, затруднение доступа на рынок новых конкурентов); причинение вреда иным участникам рынка (хозяйствующим субъектам-конкурентам и потребителям, гражданам-потребителям как отдельной категории участников рынка), включая извлечение необоснованной (монопольной) выгоды за их счет, иное подобное ущемление прав участников рынка.

При этом, в соответствии с пунктом 12 Постановления Пленума, при возникновении спора о том, имеет ли место злоупотребление доминирующим положением, судам наряду с установлением признаков злоупотребления в соответствующей форме (например, направленности поведения на недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) причинение вреда, иное подобное ущемление прав участников рынка и усиление в связи с этим позиции лица, занимающего доминирующее положение) также **следует принимать во внимание, являлось ли возможным совершение хозяйствующим субъектом определенных действий (бездействие), в том числе недобросовестных по отношению к своим контрагентам (потребителям) в отсутствие доминирующего положения на рынке.**

Одностороннее, не основанное на нормах права либо на решении суда принятие ПАО «Россети Центр» решения о признании договора с АО «ТСК» незаключенным и отказ от его исполнения (не оплата оказанных услуг за июнь 2022 года, отзыв актов оказанных услуг за январь-май 2022 года и возврат денежных средств, полученных за оказанные услуги), а также необоснованное истребование документов, подтверждающих фактический объем оказанных услуг в январе-мае 2022 года, привели к ущемлению интересов АО «ТСК», и имеют выраженную направленность на злоупотребление обществом своим доминирующим положением.

Возможность подобного поведения непосредственно связана с положением «Тамбовэнерго» на региональном рынке передачи электроэнергии.

С учетом изложенного, в действиях общества усматриваются признаки нарушения ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Данные действия также направлены на создание препятствий АО «ТСК» смежной сетевой организации к доступу на товарный рынок услуг по передаче электрической энергии и устранению Общества с рынка оказания услуг по передаче электрической энергии, что является нарушением пункта 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области от 08.09.2022 № 9/22 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ПАО «Россети Центр» части 1 статьи 10, пункта 9 части 1 статьи 10

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в связи с изложенным и руководствуясь частью 13 статьи 44
Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Назначить дело № 068/01/10-509/2022 к рассмотрению на **5 октября 2022 в 11-00 часов** по адресу: г. Тамбов, ул. Державинская, 1 (3 этаж, левое крыло).

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве:

- ответчика - ПАО «Россети Центр» (ОГРН 1046900099498, ИНН 6901067107, КПП 771501001, адрес: 119017, город Москва, улица Малая Ордынка, дом 15);

- заявителя - АО «ТСК» (ИНН 6829012231, ОГРН 1056882300694, юр. адрес: 392000, Тамбовская область, город Тамбов, улица Пирогова, 22а);

- заинтересованного лица - АО «Тамбовская областная сбытовая компания» (ОГРН 1056882378464, ИНН 6829017247, КПП 682901001; адрес: 392000, г. Тамбов, ул. Студенецкая, 10).

3. ПАО «Россети Центр» представить в срок до **29 сентября 2022 года** следующие документы и сведения:

1) укажите, каким образом осуществляется (будет осуществляться) передача электрической энергии до потребителей в районах расположения электрических сетей АО «ТСК» в отсутствие договора № 2/120/4668000377 от 07.03.2008, с учетом того, что, по мнению общества, данный договор является незаключенным;

2) укажите, каким образом осуществляется (будет осуществляться) оплата за фактически оказанные АО «ТСК» услуги по передаче электрической энергии по принадлежащим обществу сетям в отсутствие договора № 2/120/4668000377 от 07.03.2008, с учетом того, что, по мнению общества, данный договор является незаключенным;

3) производилась ли АО «ТСК» оплата за фактически оказанные сетевой организацией услуги по передаче электрической энергии по принадлежащим им сетям за период с мая по август 2022 года.

4. АО «ТСК» представить в срок **до 29 сентября 2022 года** следующие документы и сведения:

- сведения о мероприятиях инвестиционной программы общества на

2022 год (стоимостной объем и наиболее социально-важные пункты программы) (при наличии);

- сведения о допущенных в связи с неоплатой услуг ПАО «Россети Центр» обязательных платежах и иных неблагоприятных финансовых последствиях (при наличии).

Явка ответчика и заявителя по делу или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Заместитель руководителя управления -
начальник отдела

С.В. Мазаева

Исп. Заботнова Т.В.

тел.(4752) 72-93-54 вн.068-106

2022-1090