

ПАО «ТНС энерго Ростов –на – Дону»

344022, г. Ростов-на- Дону,

пер. Журавлева, д. 47

ООО «Донэнергосбыт»

344037, г. Ростов – на – Дону,

пл. Толстого, 8

РЕШЕНИЕ [\(1\)](#) № 1498/02

Резолютивная часть решения оглашена 26.09.2018 года
Дону

г. Ростов-на-

В полном объеме решение изготовлено 05.10.2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее по тексту - **Ростовское УФАС России**) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Батурин С.В. – заместитель руководителя управления – начальник отдела информационно-аналитического и взаимодействия с полномочным представителем Президента РФ;

Бубельцова О.С. – начальник отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;

Члены Комиссии: Опруженков А.В. – главный специалист – эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства.

(далее по тексту - **Комиссия**), рассмотрев дело № 1498/02 от 16.08.2018г. по признакам нарушения публичным акционерным обществом «ТНС энерго Ростов –на – Дону» (344022, г. Ростов-на- Дону, пер. Журавлева, д. 47; ИНН 6168002922, ОГРН 1056164000023; дата регистрации 11.01.2005) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – **ФЗ «О защите конкуренции»**),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) поступило на рассмотрение обращение ООО «Донэнергосбыт» по поводу неправомерных, по мнению заявителя, действий ПАО «ТНС энерго Ростов – на – Дону», выразившихся во введении ограничения режима потребления электрической энергии на объектах абонентов ООО «Донэнергосбыт».

Между ООО «Донэнергосбыт» и ПАО «ТНС энерго Ростов – на – Дону» имеются заключенные договоры купли-продажи электрической энергии.

В соответствии с условиями указанных договоров ПАО «ТНС энерго Ростов – на – Дону» является гарантирующим поставщиком, а ООО «Донэнергосбыт» - энергосбытовой организацией.

В свою очередь ООО «Донэнергосбыт» заключает договоры энергоснабжения с

абонентами.

В адрес ООО «Донэнергосбыт» поступили уведомления ПАО «ТНС энерго Ростов – на – Дону» исх. № 762148 от 19.06.2018 и исх. № 762135 от 19.06.2018г. об ограничении режима потребления электрической энергии точек поставки потребителей, с которыми у ООО «Донэнергосбыт» имеются договоры на поставку электрической энергии.

Мотивированы указанные уведомления наличием задолженности ООО «Донэнергосбыт» за потребленную электрическую энергию перед гарантирующим поставщиком.

Между тем, ООО «Донэнергосбыт» не является потребителем электрической энергии, а является энергосбытовой организацией и приобретает электрическую энергию для ее дальнейшей продажи потребителям.

В свою очередь потребители электрической энергии, поставку электрической энергии которым осуществляет ООО «Донэнергосбыт», не имеют договорных отношений с ПАО «ТНС энерго Ростов – на – Дону» и, как следствие этого, не имеют неисполненных обязательств перед ПАО «ТНС энерго Ростов – на – Дону», в том числе в виде неоплаты за поставленную электрическую энергию.

Вместе с тем, потребители электрической энергии, поставку электрической энергии которым осуществляет ООО «Донэнергосбыт» (в том числе потребители в отношении которых ПАО «ТНС энерго Ростов – на – Дону» планирует вводить ограничение режима потребления электрической энергии), не имеют неисполненных обязательств по оплате за поставленную электрическую энергию.

Таким образом, по мнению заявителя, действия ПАО «ТНС энерго Ростов – на – Дону» по введению ограничения режима потребления электрической энергии содержат признаки нарушения ч.1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

В этой связи заявитель счел, что в действиях ПАО «ТНС энерго Ростов – на – Дону» содержатся признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Указанные обстоятельства послужили основанием для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 1498/02.

Рассмотрев доводы участвующих в деле лиц, Комиссия установила следующие обстоятельства:

1. На деятельность ПАО «ТНС энерго Ростов – на – Дону» распространяются ограничения, установленные ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия Ростовского УФАС России приходит к выводу о том, что ПАО «ТНС энерго Ростов – на – Дону» занимает доминирующее положение на розничном рынке услуг по купле – продаже электрической энергии, следовательно, на него распространяются ограничения, установленные ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке (далее по тексту – Порядок), утвержденного приказом

ФАС России от 28.04.2010 года № 220, Ростовским УФАС России проведен анализ товарного рынка электрической энергии (мощности) за 2017 год на территории Ростовской области.

Так, доля ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» на розничном рынке услуг по купле-продаже электрической энергии за 2017 год на территории Ростовской области составила 79,7%.

Таким образом, ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» занимает доминирующее положение на рынке услуг по реализации электрической энергии в границах Ростовской области, соответственно на деятельность общества на рынке услуг по реализации электрической энергии распространяются ограничения, установленные ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

В силу своего доминирующего положения ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» обязано соблюдать запреты, установленные в [статье 10](#) Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Действия ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» по инициированию процедуры введения ограничения режима потребления электрической энергии в отношении абонентов ООО «Донэнергосбыт» неправомерны.

Согласно [п. 1 ст. 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 электрических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

В силу [п. 2 ст. 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.

В [п. 7 ст. 38](#) Федерального закона от 26.03.2003г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» закреплены принципы и основы, в соответствии с которым осуществляется полное и (или) частичное ограничение режима потребления электрической энергии. К таковым относятся: обязательность предварительного (не менее чем за десять дней) предупреждения о возможном введении полного и (или) частичного ограничения режима потребления, содержащего информацию о состоянии задолженности потребителя за электрическую энергию, а также о предполагаемом сроке введения ограничений режима потребления; обязательность введения предварительного частичного ограничения режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, перед полным ограничением режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня; запрет на нарушение прав иных потребителей в связи с вводимым ограничением режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня; ответственность за нарушение порядка ограничения режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, повлекшее за собой причинение убытков потребителям и (или) продавцам электрической энергии.

Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 г. № 442 утверждены [Правила](#) полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии (далее - Правила ограничения, Правила).

Согласно [пп. "б" п. 2](#) Правил ограничение режима потребления электрической энергии вводится при нарушении своих обязательств потребителем, выразившихся 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; возникновение у потребителя услуг по передаче электрической энергии задолженности по оплате услуг по передаче электрической энергии, соответствующей одному периоду между установленными договором сроками платежа.

[Пунктом 15](#) Правил N 442 установлен порядок введения ограничения режима потребления в связи с наступлением обстоятельств, указанных в [подпункте "б" пункта 2](#) Правил N 442, предусматривающий в том числе, 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.

В случае невыполнения потребителем требования о погашении задолженности в размере и в срок, установленные в уведомлении о планируемом введении ограничения режима потребления вводится частичное ограничение режима потребления в соответствии с [пунктом 9](#) или [пунктом 11](#) Правил N 442 на указанный в уведомлении срок.

Согласно [подпункту "г" пункта 17](#) Правил N 442 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. 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.

Таким образом, ограничение режима потребления должно осуществляться в соответствии с установленным нормативно-правовыми актами порядком, обеспечивающим баланс интересов инициатора ограничения и потребителя, а также соблюдение прав и законных интересов иных потребителей, энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к тем же объектам электросетевого хозяйства соответствующей сетевой организации, интересов неопределенного круга лиц и публичных интересов.

Между тем, необходимо принимать во внимание следующие обстоятельства:

ООО «Донэнергосбыт» в правоотношениях с ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» является не потребителем электрической энергии, а энергосбытовой организацией и приобретает электрическую энергию для ее дальнейшей продажи потребителям.

[Абзацем 4 п. 2](#) Правил N 442 установлено, что покупателем электрической энергии, признается лицо, приобретающее электрическую энергию (мощность) в целях ее продажи.

Потребителями электрической энергии в соответствии со статьей 3 Федерального закона Российской Федерации от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» признаются лица, приобретающие электрическую энергию для собственных бытовых и (или) производственных нужд.

Исходя из системного толкования названных норм права введение ограничения режима потребления электрической энергии предусмотрено лишь в отношении таких субъектов розничных рынков как потребители электрической энергии.

Введение ограничения подачи электрической энергии гарантирующим поставщиком в отношении энергосбытовой организации, либо угроза ведении такого ограничения, не предусмотрены действующим законодательством.

В свою очередь потребители электрической энергии, поставку электрической энергии которым осуществляет ООО «Донэнергосбыт», не имеют договорных отношений с ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» и, как следствие этого, не имеют неисполненных обязательств перед ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону», в том числе в виде неоплаты за поставленную электрическую энергию.

Кроме того, исходя из требований абзаца 3 пункта 1 статьи 38 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» запрещается ограничение режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, в отношении потребителей электрической энергии, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии и исполняющих иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства (данный запрет является абсолютным и не подлежит изменению в зависимости от существующей договорной схемы по энергоснабжению потребителей)

Таким образом, уведомления ПАО «ТНС энерго Ростов – на – Дону» об ограничении режима потребления электрической энергии точек поставки потребителей ООО «Донэнергосбыт» является немотивированным и противоречащим нормам права.

Кроме того необходимо принять во внимание, что к нормам [Гражданского](#) кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), на которых основано антимонопольное законодательство, относятся, в частности, [статья 1](#) ГК РФ, которой установлен запрет на ограничение гражданских прав и свободы перемещения товаров, кроме случаев, когда такое ограничение вводится федеральным законом (при этом к числу законов, вводящих соответствующие ограничения, относится и [Закон](#) о защите конкуренции), и [статья 10](#) ГК РФ, запрещающая использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке.

ФЗ «О защите конкуренции» формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота. Так, для лиц, занимающих доминирующее положение на рынке, введены ограничения, предусмотренные [статьей 10](#) Закона.

Оценивая рассматриваемые действия (бездействие) ПАО «ТНС энерго Ростов – на – Дону» как злоупотребление доминирующим положением, с учетом [статьи 10](#) ГК РФ, Комиссия считает, что данными действиями (бездействием) организация налагает на своего контрагента в лице ООО «Донэнергосбыт» неразумные ограничения и ставят необоснованные условия реализации своих прав.

Исходя из вышеизложенного, ПАО «ТНС энерго Ростов – на – Дону» своими действиями (бездействием), выразившимися в инициировании процедуры введения ограничения режима потребления электрической энергии в отношении абонентов ООО «Донэнергосбыт» путем направления соответствующих уведомлений, злоупотребило своим доминирующим положением на рынке услуг по теплоснабжению, что является нарушением п. 4 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» в соответствии с которым 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 экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов

исполнительной власти или судебными актами.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст.39, ч.ч. 1 - 4 ст. 41, ст. 48, ч. 1 ст. 49, ст. 50 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1.Признать ПАО «ТНС энерго Ростов – на – Дону» нарушившим п. 4 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

2.Выдать ПАО «ТНС энерго Ростов – на – Дону» предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

3.Передать материалы дела № 1948/02 специалисту Ростовского УФАС для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 N 195-ФЗ в отношении ПАО «ТНС энерго Ростов – на – Дону».

Председатель Комиссии

С.В. Батурин

Члены Комиссии:

О.С. Бубельцова

А.В. Опруженков

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Ростовской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

[\(1\)](#) Данное решение изготовлено в соответствии с формой утвержденной приложением №6 к приказу Федеральной антимонопольной службы от 22.12.2006г. №337.