

## РЕШЕНИЕ

г. Улан-Удэ

Дело № 003/01/10-537/2021

Резолютивная часть решения объявлена 24 ноября 2021 года.

Полный текст решения изготовлен 02 декабря 2021 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее по тексту - Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

<...>;

Членов Комиссии:

<...>,

<...>,

рассмотрев дело № 003/01/10-537/2021 по признакам нарушения АО «Читаэнергосбыт» (672039, Забайкальский край, г.Чита, ул.Бабушкина, д.38) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии

от ответчика АО «Читаэнергосбыт» (представитель по доверенности от 31.12.2019 <...>),

от заявителя ПАО «Россети Сибирь» (представитель по доверенности от 01.12.2020 №03/467 <...>),

в отсутствие надлежаще извещенных заинтересованных лиц: ООО «Металлург+», ИП Фионов В.Б.,

### УСТАНОВИЛА:

В Бурятское УФАС России для проверки и принятия правового решения поступило заявление ПАО «Россети Сибирь» (вх. от 25.03.2021 № 1745), указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях АО «Читаэнергосбыт», в части неисполнения гарантирующим поставщиком обязанностей, предусмотренных пунктом 45 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 (далее – Основные положения).

Из содержания заявления следует, что ООО «Нетрон» и ООО «Элекс» исключены из списка регулируемых организаций на 2021 год, в связи с чем ПАО «Россети Сибирь» исполняет обязанности сетевой организации, в отношении потребителей, ранее присоединенных к сетям ООО «Нетрон», ООО «Элекс» с 01.01.2021. Информацию об исполнении мероприятий, предусмотренных п.45 Основных положений, гарантирующий поставщик по требованию ПАО «Россети» не предоставил. Следствием, неисполнения гарантирующим поставщиком обязанности по уведомлению потребителей: ИП Янькова Б.Н. (электросетевой комплекс АО «Заудинский мелькомбинат»), ООО «Продовольственная перерабатывающая компания» (электросетевой комплекс ПС-35/1 ОкВ «Макбур»), ИП Петровой Т.В. (п. Новоильинск), Ясин Мохаммада (<...>), ООО «Металлург» (далее – Потребители) о «надлежащей» сетевой организации является незаключение до настоящего времени договоров, обеспечивающих передачу электрической энергии с надлежащей сетевой организацией и, фактически, их бездоговорное потребление с 01.01.2021, что вынуждает сетевую организацию ПАО «Россети

Сибирь» принимать меры в отношении потребителей, осуществляющих бездоговорное потребление.

03.06.2021 Бурятским УФАС России по результатам рассмотрения заявления ПАО «Россети Сибирь» издан приказ № 133 о возбуждении дела № 003/01/10-537/2021 по признакам нарушения АО «Читаэнергосбыт» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, вынесено определение о назначении дела к рассмотрению на 22.06.2021 в 10ч.00мин., ПАО «Россети Сибирь» привлечено к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя.

22.06.2021 Комиссией вынесено определение об отложении рассмотрения дела на 11.08.2021.

Определением от 11.08.2021 дело отложено на 07.09.2021, вынесено определение о продлении срока настоящего дела до 03.03.2022 года.

07.09.2021 Комиссией вынесено определение об отложении рассмотрения дела на 28.09.2021, ООО «Металлург+» и ИП Фионов В.Б. привлечены к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованных лиц, у данных лиц запрошены письменные пояснения в части нарушения своих прав и законных интересов действиями АО «Читаэнергосбыт» при заключении договора энергоснабжения на 2021 год.

На заседании Комиссии 28.09.2021 установлено, что заинтересованные лица вследствие неполучения определения от 07.09.2021, не представили в материалы дела письменные пояснения, запрошенные определением.

Определением от 28.09.2021 рассмотрение дела отложено на 21.10.2021, у заинтересованных лиц запрошены письменные пояснения в части нарушения прав и законных интересов действиями АО «Читаэнергосбыт» вследствие изменения условий продажи электрической энергии на 2021 год с договора купли-продажи на договор энергоснабжения, и копия переписки на указанный предмет с АО «Читаэнергосбыт».

На рассмотрении настоящего дела 21.10.2021 представитель ПАО «Россети Сибирь» пояснил, что неисполнение гарантирующим поставщиком АО «Читаэнергосбыт» обязанностей, установленных пунктом 45 Основных положений, повлекло для ПАО «Россети Сибирь» последствия в виде препятствий доступа на товарный рынок, выраженные в отказе части потребителей от заключения договора, регулирующего оказание услуг по передаче электрической энергии с надлежащей территориальной сетевой организацией - ПАО «Россети Сибирь» и фактически, бездоговорное потребление электрической энергии этими потребителями; необоснованные претензии со стороны ООО «СК БайкалЭнерго» на оплату ему услуг по передаче электроэнергии и заключение договоров с потребителями. Следовательно, бездействие АО «Читаэнергосбыт» повлекло последствия для ПАО «Россети Сибирь» на смежном товарном рынке, АО «Читаэнергосбыт» были созданы препятствия доступа на товарный рынок услуг по передаче электрической энергии для ПАО «Россети Сибирь», что является нарушением пункта 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

21.10.2021 Комиссией вынесено определение об отложении рассмотрения дела на 23.11.2021.

Комиссия, рассмотрев в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, обстоятельства и материалы дела № 003/01/10-537/2021, пришла к выводу об отсутствии в действиях АО «Читаэнергосбыт» признаков нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции на основании следующего.

Правила заключения договоров между потребителями (покупателями) и гарантирующим поставщиком и правила их исполнения, включающие существенные условия таких договоров установлены разделом III Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской

Федерации от 4 мая 2012 г. № 442 (далее – Основные положения), согласно которым электрическая энергия (мощность) реализуется на розничных рынках на основании следующих видов договоров, обеспечивающих продажу электрической энергии (мощности):

- договор энергоснабжения;

- договор купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности).

Потребители, имеющие договоры энергоснабжения, вправе при соблюдении условий, предусмотренных Основными положениями, расторгнуть договор энергоснабжения и заключить договор купли-продажи электрической энергии.

В рамках договора энергоснабжения потребители оплачивают гарантирующему поставщику стоимость потребленной электрической энергии, включающую в себя затраты на услуги по передаче электрической энергии.

При покупке электрической энергии на условиях договора купли-продажи, потребитель оплачивает гарантирующему поставщику только стоимость потребленной электрической энергии, отношения по передаче электрической энергии урегулируются потребителем самостоятельно с сетевой организацией в рамках отдельного договора на оказание услуг по передаче электрической энергии.

Потребление электрической энергии в отсутствие заключенного в установленном порядке договора, обеспечивающего продажу электрической энергии (мощности) на розничных рынках признается бездоговорным потреблением электрической энергии.

Выявление факта бездоговорного потребления электрической энергии является основанием для ограничения режима потребления.

Установлено, что в 2020 году потребители ИП Яньков Б.Н. и ООО «Продовольственная перерабатывающая компания» заключили договоры оказания услуг по передаче электрической энергии с сетевой организацией ООО «Элекс»; ИП Петрова Т.В., ООО «Металлург+» урегулировали отношения с сетевой организацией ООО «Нетрон».

Между данными потребителями и АО «Читаэнергосбыт» заключены договоры купли-продажи электрической энергии на 2020 г.

Пунктом 45 Основных положений предусмотрено, что гарантирующий поставщик (энергосбытовая организация) на основании опубликованной органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов информации о территориальных сетевых организациях, оказывающих услуги по передаче электрической энергии в текущем расчетном периоде регулирования, в отношении которых не устанавливаются (не пересматриваются) цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии на очередной расчетный период регулирования, обязан уведомить потребителей (покупателей), с которыми у него заключены договоры купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), о необходимости заключения договора об оказании услуг по передаче электрической энергии на очередной расчетный период регулирования с территориальной сетевой организацией, в отношении которой устанавливаются (пересматриваются) цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии на очередной период регулирования в соответствии с порядком заключения и исполнения договора, установленным Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг.

Указанное уведомление необходимо направить в течение 10 дней со дня опубликования органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов информации о территориальных сетевых организациях в соответствии с пунктом 30(1) Правил государственного регулирования (пересмотра, применения) цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденных

постановлением Правительства Российской Федерации от 29 декабря 2011 г. N 1178.

В соответствии с пунктом 30(1) Правил регулирующий орган ежегодно, до 1 ноября года, предшествующего очередному расчетному периоду регулирования, принимает решение и публикует на своем официальном сайте в сети Интернет информацию о территориальных сетевых организациях, в отношении которых устанавливаются (пересматриваются) цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии на очередной расчетный период регулирования, а также о территориальных сетевых организациях, оказывающих услуги по передаче электрической энергии в текущем расчетном периоде регулирования, в отношении которых не устанавливаются (не пересматриваются) цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии на очередной расчетный период регулирования.

На сайте <https://egov-buryatia.ru/> уполномоченным органом Республиканской службой по тарифам опубликована информация о территориальных сетевых организациях, оказывающие услуги по передаче электрической энергии в текущем расчетном периоде регулирования, в отношении которых не устанавливаются (не пересматриваются) цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии на очередной расчетный период регулирования 2021 год.

Из размещенной информации следует, что в отношении ООО «Нетрон» и ООО «Элекс» не устанавливаются (не пересматриваются) цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии на очередной расчетный период регулирования 2021 год.

15.01.2021 (исх.№1.2/03/166-исх.) и 27.01.2021 (исх.№1.2/03/421-исх) ПАО «Россети» направило письма в адрес АО «Читаэнергосбыт» о предоставлении информации о потребителях ООО «Нетрон» и ООО «Элекс», а также о проведенных гарантирующим поставщиком мероприятиях, предусмотренных пунктом 45 Основных положений.

АО «Читаэнергосбыт» на указанный запрос ПАО «Россети Сибирь» не предоставило информацию об исполнении пункта 45 Основных положений.

13.04.2021 на запрос Бурятского УФАС России АО «Читаэнергосбыт» предоставило информацию (вх. от 14.04.2021 № 2393), что с 01.01.2021 ООО «Продовольственная перерабатывающая компания», ИП Петрова Т.В. заключили договор энергоснабжения с гарантирующим поставщиком, что подтверждается представленными договорами энергоснабжения № 805-00236, 376-00665. ИП Янькову Б.Н., Ясин Мохаммаду (<...>) и ООО «Металлург+» направлены уведомления (исх. от 07.04.2021 №б/н, от 18.03.2021 №б/н) о заключении договора энергоснабжения.

В рамках рассмотрения настоящего дела установлено, что ИП Яньков Б.Н. 30.12.2020 обратился в адрес гарантирующего поставщика о заключении договора купли-продажи электрической энергии (мощности) на объект, расположенный по адресу: г.Улан-Удэ, <...>, до этого момента какой-либо заключенный договор между гарантирующим поставщиком АО «Читаэнергосбыт» и данным потребителем отсутствовал. 01.01.2021 между сторонами заключен договор купли-продажи электрической энергии (мощности) №802-00326 от 01.01.2021, отношения по оказанию услуг по передаче электрической энергии с 01.01.2021 урегулированы с сетевой организацией ООО «Варистор».

С потребителем Ясин Мохаммад 01.05.2019 был заключен договор купли-продажи электрической энергии (мощности) № 805-00120, данный потребитель урегулировал отношения по передаче электрической энергии 01.05.2019 с ООО «Бурятская электросетевая компания», между тем, Республиканской службой по тарифам в отношении данной сетевой организации не опубликовалась информация об не установлении тарифов на 2021 год, с 01.01.2021 с данным потребителем заключен договор энергоснабжения № 805-00120.

Между потребителем ООО «Металлург+» и АО «Читаэнергосбыт» заключен договор энергоснабжения №802-00418 от 01.01.2021.

Вместе с тем, Бурятским ФАС России 25.05.2021 (исх. №05-23/2076) рассмотрены заявления ООО «Металлург+» и ИП Фионова В.Б. на предмет выявления признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в действиях АО «Читаэнергосбыт», в части навязывания условий договоров энергоснабжения при наличии заключенных договоров купли-продажи электрической энергии, под угрозой введения ограничения энергоснабжения.

Из обращений следовало, что до 2021 года ООО «Металлург+», ИП Фионов В.Б., энергопринимающие устройства которых расположены по адресу: г. Улан-Удэ, <...>, приобретали электрическую энергию на условиях договоров купли-продажи электрической энергии № 802-00418 от 01.01.2017, № 805-00094 от 01.08.2015 соответственно.

Сетевой организацией в отношении точек поставки являлось ООО «Нетрон», с которой у потребителей были заключены договоры на оказание услуг по передаче электрической энергии.

С 2021 года АО «Читаэнергосбыт» изменяет в одностороннем порядке условия продажи электрической энергии данным потребителям, предлагая заключить договоры энергоснабжения, поскольку ООО «Нетрон» утратило статус сетевой организации, электросетевое имущество, посредством которого осуществляется передача электрической энергии в точку поставки потребителям, передано ООО «СК Байкалэнерго», НВВ которого не включена в единый котловой тариф на 2021 год.

Рассмотрев указанные заявления, Бурятское УФАС России пришло к выводу, что ООО «СК БайкалЭнерго» не является сетевой организацией для ООО «Металлург+» и ИП Фионова В.Б., поскольку договор аренды объектов электросетевого хозяйства не зарегистрирован в установленном порядке. В связи с тем, что ООО «Металлург+» не урегулировало отношения по передаче электрической энергии с надлежащей сетевой организацией, во избежание бездоговорного потребления АО «Читаэнергосбыт» с 2021 года фактически осуществляло продажу электрической энергии на условиях договора энергоснабжения, предъявляя ООО «Металлург+» услуги по передаче электрической энергии, которые подлежат оплате ПАО «Россети Сибирь», при этом, ИП Фионов В.Б. с 01.01.2021 заключен договор энергоснабжения № 805-00094 с АО «Читаэнергосбыт».

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 Закона о защите конкуренции необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке он занимал доминирующее положение, совершил действия (бездействие), характеризующиеся как злоупотребление этим положением, и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению прав лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Как следует из изложенного, злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке характеризуется следующей совокупностью взаимосвязанных признаков:

- 1) доминирующее положение хозяйствующего субъекта;
- 2) совершение хозяйствующим субъектом действия (бездействия);
- 3) наступление или возможность наступления негативных последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности, либо

неопределенного круга потребителей;

4) наличие объективной взаимосвязи между доминирующим положением, совершением деяния и его негативными последствиями либо возможностью наступления таких последствий.

Указанная позиция также изложена в разъяснениях Президиума ФАС России № 8 «О применении положений статьи 10 Закона о защите конкуренции», утвержденных протоколом Президиума ФАС России от 07.06.2017 № 11.

Каждая из указанных составляющих злоупотребления доминирующим положением должна быть доказана антимонопольным органом в целях квалификации нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 11 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» (далее - Постановление Пленума № 2) по смыслу абзаца первой части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции 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, для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции последствий.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

По итогам анализа состояния конкуренции на товарном рынке, проведенного в соответствии с порядком, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, установлено, что на основании пункта 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции АО «Читаэнергосбыт», являясь гарантирующим поставщиком, занимает доминирующее положение на розничном рынке электрической энергии (мощности) в географических границах территории Республики Бурятия, за исключением Баунтовского эвенкийского района - территории зон деятельности гарантирующего поставщика ООО «Сибирь» (с 01.11.2020 - АО «Энергосервисная компания Сибири»), с долей в размере более 50%.

В рассматриваемом случае, гарантирующий поставщик АО «Читаэнергосбыт» не исполнил обязанности, предусмотренные пунктом 45 Основных положений, по уведомлению потребителей ООО «Металлург+», ИП Фионова В.Б. в установленный срок о надлежащей сетевой организации.

Вместе с тем, в материалах настоящего дела отсутствуют доказательства нарушения прав и законных интересов ООО «Металлург+» и ИП Фионова В.Б. действиями АО «Читаэнергосбыт» вследствие изменения условий продажи электрической энергии на 2021 год, с договора купли-продажи на договор энергоснабжения.

Кроме того, фактов ограничения подачи электрической энергии в отношении указанных потребителей не установлено, услуги по передаче электрической энергии оплачивались АО «Читаэнергосбыт» в адрес ПАО «Россети Сибирь» в полном объеме.

Из вышеизложенного следует, что Комиссией не установлено наличие объективной взаимосвязи между доминирующим положением АО «Читаэнергосбыт», фактом неисполнения пункта 45 Основных положений и негативными последствиями либо возможностью наступления таких последствий, что является неотъемлемой частью совокупности доказательств в целях квалификации нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Формальное нарушение – не уведомление потребителей в установленный пунктом 45 Основных положений срок, о необходимости заключения договоров об оказании услуг по передаче электрической энергии на 2021 год с территориальной сетевой организацией, в отношении которой устанавливаются (пересматриваются) цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии на 2021 год, не создало угрозы наступления последствий, предусмотренных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности, либо неопределенного круга потребителей.

Довод ПАО «Россети Сибирь» о том, что неисполнение гарантирующим поставщиком АО «Читаэнергосбыт» обязанностей, установленных пунктом 45 Основных положений, повлекло для ПАО «Россети Сибирь» последствия в виде препятствий доступу на товарный рынок, что является нарушением пункта 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, Комиссией отклоняется, поскольку осуществление доминирующим хозяйствующим субъектом деятельности на смежном товарном рынке, равно как и само состояние "смежности" не создают риски ограничения конкуренции. Именно поэтому, если доминирующий на одном рынке хозяйствующий субъект совершает действия (бездействие) исключительно на другом, на смежном товарном рынке, такие действия не являются злоупотреблением доминирующим положением при отсутствии действий на рынке доминирования.

Установив вышеуказанные обстоятельства, Комиссия пришла к выводу, что в действиях АО «Читаэнергосбыт» отсутствует нарушение части 1 статьи 10 закона о защите конкуренции.

На основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства при отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь, статьями 10, 23, 41, 45, 48, 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **РЕШИЛА:**

прекратить рассмотрение дела № 003/01/10-537/2021 в отношении АО «Читаэнергосбыт» в связи с отсутствием нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией действиях.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...><...>

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