

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 4

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

06 июля 2023 года

г.

Челябинск

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление ГСПК «Союз-2» (далее – Заявитель) вх. № 4552/23 от 05.04.2023 на действия ООО «Уралэнергосбыт», выразившиеся в навязывании невыгодных условий договора энергоснабжения № 74050741008652 от 01.12.2020, в частности в редакции пункта 6.4 договора.

Письмом исх. № АК/4755/23 от 13.04.2023 Челябинское УФАС России запросило у Заявителя, в том числе:

- 1) договор энергоснабжения № 74050741008652 от 01.12.2020, на который ссылается Заявитель со всеми приложениями, изменениями и дополнениями;
- 2) счет-фактуры ООО «Уралэнергосбыт», направленные в ГСПК «Союз-2» с указанием тарифа.

Запрошенная информация от ГСПК «Союз-2» по состоянию на 05.07.2023 года в Челябинское УФАС России не поступила.

В целях проверки доводов заявления Челябинское УФАС России направило запрос ООО «Уралэнергосбыт».

ООО «Уралэнергосбыт» в письменных пояснениях вх. № 5803-ЭП/23 от 02.05.2023 указало следующее.

Договоры энергоснабжения, заключенные ООО «Уралэнергосбыт» с собственниками объектов энергоснабжения в ГСПК «Союз-2» отсутствуют.

Между ООО «Уралэнергосбыт» и ГСПК «Союз-2» заключен договор энергоснабжения от 01.12.2020 № 74050741008652.

Условия пунктов 6.4, 6.4.1 договора энергоснабжения от 01.12.2020 № 74050741008652 соответствуют пункту 82 Основных положений.

Письмом от 06.10.2022 вх. № 30/7331 ГСПК «Союз-2» направило в ООО «Уралэнергосбыт» предложение изменить пункт 6.4 Договора, исключив из его содержания условия об оплате платежей текущего периода с сохранением срока платежа по окончательному расчету до 18 числа месяца, следующего расчетным.

По мнению ООО «Уралэнергосбыт», ГСПК «Союз-2» является юридическим лицом, и не относится к категории потребителей «население», для которых установлен специальный порядок внесения платы за коммунальную услугу, предусмотренный Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утв. постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354.

Отнесение ГСПК «Союз-2» к категории потребителей, приравненных к населению, влияет на применение соответствующего тарифа за электрическую энергию, и не приравнивает заявителя к покупателям, приобретающим электрическую энергию для ее поставки населению по смыслу абзаца 3 пункта 81 Основных положений.

Действий, нарушающих антимонопольное законодательство и законодательство в сфере электроэнергетики, ООО «Уралэнергосбыт» не допущено.

Рассмотрение заявления и материалов приводит к следующим выводам.

В соответствии с Положением о Федеральной антимонопольной службе, утвержденным постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 № 331, Федеральная антимонопольная служба осуществляет контроль за соблюдением антимонопольного законодательства и в своей деятельности руководствуется Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Законом о защите конкуренции устанавливаются организационные и правовые основы предупреждения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции на товарных рынках в Российской Федерации, а также основания и порядок применения антимонопольными органами мер принуждения к хозяйствующим субъектам, допустившим нарушение антимонопольного законодательства.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением на товарном рынке.

В частности пунктами 3, 5, 9 части 1 статьи 10 Федерального 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:

3) навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные 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) требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования.

Навязанными невыгодными условиями могут быть признаны условия, которые иной участник рынка не принял бы, исходя из своих разумно понимаемых экономических (коммерческих) интересов, и которые позволяют доминирующему на рынке субъекту извлекать выгоду посредством ограничения свободы ведения экономической деятельности его контрагентов.

Исходя из содержания запрета, установленного пунктами 3, 8 части 1 статьи 10 Закона, пресечение антимонопольного нарушения в форме навязывания невыгодных и не относящихся к предмету договора условий и (или) установления дискриминационных условий допускается как до, так и после заключения договора, в который включается подобное условие.

Между ООО «Уралэнергосбыт» и ГСПК «Союз-2» заключен договор энергоснабжения от 01.12.2020 № 74050741008652 (далее – договор энергоснабжения).

Согласно пункту 6.3 договора энергоснабжения оплата электрической энергии (мощности) производится Потребителем платежными поручениями и состоит из платежей текущего периода и платежа по окончательному расчету, который производится в следующем расчетном периоде.

При оформлении платежного поручения в основании платежа кроме основных позиций Потребитель указывает:

- назначение платежа - «текущее потребление», «окончательный расчет»;
- расчетный период - «_»;
- номер и дату настоящего договора;
- код Потребителя - «_».

Согласно пункту 6.4 договора энергоснабжения Потребитель производит оплату электрической энергии (мощности) в следующие сроки:

6.4.1. Оплата платежей текущего периода производится:

- 30 процентов стоимости электрической энергии (мощности) определенной по п. 6.4.1.1, вносится до 10-го числа этого месяца;
- 40 процентов стоимости электрической энергии (мощности) по п. 6.4.1.1., вносится до 25-го числа этого месяца.

6.4.1.1. Для определения размера платежей текущего периода используется стоимость электрической энергии (мощности) за последний расчетный период.

6.4.2. Оплата платежа по окончательному расчету за фактически поставленную электрическую энергию (мощность) с учетом произведенных платежей текущего периода соответствующего расчетного периода (п.6.4.1.) производится не позднее 18 числа месяца, следующего за расчетным.

В случае если при отсутствии задолженности у Потребителя за предыдущие расчетные периоды размер текущих платежей превысит стоимость фактически поставленной электрической энергии (мощности) в месяце, за который осуществляется оплата, излишне уплаченная сумма зачитывается в счет платежа за месяц, следующий за месяцем, в котором была осуществлена такая оплата.

По мнению Заявителя, ООО «Уралэнергосбыт» изложил редакцию пункта 6.4 договора согласно пункту 82 Основных положений, тогда как необходимо руководствоваться пунктом 81 Основных положений об отнесении ГСПК к

категории:

«граждане, приобретающие электрическую энергию у гарантирующего поставщика»,

«исполнители коммунальной услуги»,

«покупатели, приобретающие электрическую энергию для ее поставки населению».

Заявитель полагает необходимым изложить пункт 6.4 договора в следующей редакции: «Потребитель производит оплату фактически поставленной электрической энергии (мощности) не позднее 18 числа месяца, следующего за расчетным по выставленному Продавцом счет-фактуре».

В силу пункта 81 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 4 мая 2012 года № 442 (далее - Основные положения) граждане, приобретающие электрическую энергию у гарантирующего поставщика, обязаны вносить в его адрес оплату стоимости потребленной за расчетный период электрической энергии (мощности) не позднее 10-го числа месяца, следующего за расчетным периодом.

Исполнители коммунальной услуги обязаны вносить в адрес гарантирующего поставщика оплату стоимости поставленной за расчетный период электрической энергии (мощности) до 15-го числа месяца, следующего за расчетным периодом, если соглашением с гарантирующим поставщиком не предусмотрен более поздний срок оплаты.

Покупатели, приобретающие электрическую энергию для ее поставки населению, обязаны оплачивать стоимость электрической энергии (мощности) в объеме потребления населения за расчетный период до 15-го числа месяца, следующего за расчетным периодом.

В силу пункта 82 Основных положений, если иное не установлено пунктом 81 настоящего документа, потребители (покупатели), приобретающие электрическую энергию у гарантирующего поставщика, оплачивают электрическую энергию (мощность) гарантирующему поставщику в следующем порядке, кроме случаев, когда более поздние сроки установлены соглашением с гарантирующим поставщиком:

30 процентов стоимости электрической энергии (мощности) в подлежащем оплате объеме покупки в месяце, за который осуществляется оплата, вносится до 10-го числа этого месяца;

40 процентов стоимости электрической энергии (мощности) в подлежащем оплате объеме покупки в месяце, за который осуществляется оплата, вносится до 25-го числа этого месяца;

стоимость объема покупки электрической энергии (мощности) в месяце, за который осуществляется оплата, за вычетом средств, внесенных потребителем (покупателем) в качестве оплаты электрической энергии (мощности) в течение этого месяца, оплачивается до 18-го числа месяца, следующего за месяцем, за

который осуществляется оплата. В случае если размер предварительной оплаты превысит стоимость объема покупки электрической энергии (мощности) в месяце, за который осуществляется оплата, излишне уплаченная сумма засчитывается в счет платежа за месяц, следующий за месяцем, в котором была осуществлена такая оплата.

В случае если договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) заключается гарантирующим поставщиком с энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией, в нем предусматривается условие о предварительной оплате 50 процентов стоимости электрической энергии (мощности) в подлежащем оплате объеме покупки в месяце, за который осуществляется оплата, до 1-го числа этого месяца, если иное не установлено договором энергоснабжения (договором купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)).

Соглашением между гарантирующим поставщиком и приобретающей у него электрическую энергию энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией указанное условие может быть заменено полностью или частично условием о предоставлении гарантирующему поставщику обеспечения исполнения обязательств по оплате по договору.

Согласно пункту 7 приложения № 1 «Перечень категорий потребителей, которые приравнены к населению и по которым электрическая энергия (мощность) поставляется по регулируемым ценам (тарифам) (в отношении объектов потребления электрической энергии, используемых на коммунально-бытовые нужды и не используемых для осуществления коммерческой (профессиональной) деятельности)» к Основам ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 № 1178, в этот Перечень также включаются объединения граждан, приобретающих электрическую энергию (мощность) для использования в принадлежащих им хозяйственных постройках (погребов, сараи); некоммерческие объединения граждан (гаражно-строительные, гаражные кооперативы) и граждане, владеющие отдельно стоящими гаражами, приобретающие электрическую энергию (мощность) в целях потребления на коммунально-бытовые нужды и неиспользуемую для осуществления коммерческой деятельности.

Таким образом, гаражно-строительные, гаражные кооперативы в сфере поставки коммунального ресурса «электроэнергия» указаны в качестве потребителя, приравненного к категории «население».

Из представленных ООО «Уралэнергосбыт» материалов усматривается, что Министерство тарифного регулирования и энергетики Челябинской области постановлением от 22.11.2022 № 98/1 установило с 01.12.2022 по 31.12.2023 цены (тарифы) на электрическую энергию на электрическую энергию для населения и приравненных к нему категорий потребителей по Челябинской области, где согласно п. 6.6.1 тариф для гаражных кооперативов составляет 3,90 руб.

Согласно счетам-фактурам ООО «Уралэнергосбыт» за период с 01.01.2023 по 31.03.2023 в отношении Заявителя применен тариф 3,90 рублей, что соответствует п. 6.6.1 постановления Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области от 22.11.2022 № 98/1, Приложению №1 к Основам

ценообразования.

Таким образом, ООО «Уралэнергосбыт» в отношении ГСПК «Союз-2» применяется тариф за электрическую энергию, применяемый к категории потребителей, приравненных к населению.

Вместе с тем, в части сроков оплаты за потребленную электрическую энергию, положения пункта 6.4 договора энергоснабжения изложены согласно пункту 82 Основных положений, без учета отнесения ГСПК к категории «покупатели, приобретающие электрическую энергию для ее поставки населению» согласно пункту 81 Основных положений.

В заявлении ГСПК «Союз-2» указано, что в связи с условиями пункта 6.4 договора энергоснабжения кооператив вынужден вести дополнительный бухгалтерский учет авансирования поставляемой электроэнергии, трижды в месяц производить платежи и нести дополнительные расходы.

Из материалов по заявлению усматривается, что ГСПК «Союз-2» обращалось 06.10.2022 с письмом в ООО «Уралэнергосбыт» и просило внести изменения в п.6.4 договора в части сроков оплаты электроэнергии, изложив их с учетом требований пункта 81 Основных положений и получило отказ.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ Гаражный специализированный потребительский кооператив «Союз-2» ОГРН 1207400035468, ИНН 7404073247, КПП 740401001, дата регистрации 29.09.2020, юридический адрес: 456238, Челябинская область, город Златоуст, ул. им. М.С.Урицкого, д. 19, кв.6.

Основным видом деятельности кооператива является 52.21.24 Деятельность стоянок для транспортных средств.

Согласно п. 1 ст. 50 ГК РФ юридические лица подразделяются на коммерческие и некоммерческие организации. Некоммерческие организации в соответствии с пунктом 3 названной статьи могут создаваться в форме потребительского кооператива, к которому в том числе относятся жилищные, жилищно-строительные и гаражные кооперативы.

Понятие потребительского кооператива раскрывается в пункте 1 статьи 123.2 ГК РФ, в соответствии с которым потребительским кооперативом признается основанное на членстве добровольное объединение граждан или граждан и юридических лиц в целях удовлетворения их материальных и иных потребностей, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов.

Гаражом признается здание и сооружение, помещение для стоянки (хранения), ремонта и технического обслуживания автомобилей, мотоциклов и других транспортных средств; может быть как частью жилого дома (встроенно-пристроенные гаражи), так и отдельным строением (п. 3.3 "СП 113.13330.2016. Свод правил. Стоянки автомобилей. Актуализированная редакция СНиП 21-02-99*", утв. Приказом Минстроя России от 07.11.2016 N 776/пр).

Следовательно, гаражно-строительный кооператив (ГСК) - некоммерческая организация, представляющая собой основанное на членстве добровольное объединение граждан или граждан и юридических лиц в целях удовлетворения их потребностей в строительстве и содержании гаражей для размещения

транспортных средств.

ГСК - некоммерческая организация, создается для удовлетворения материальных потребностей членов кооператива, а, значит, исходя из нормы п. 1 ст. 123.1 ГК РФ, не преследует извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяет полученную прибыль между участниками.

Согласно предмету договора энергоснабжения Продавец обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности) в точках поставки, определенных в приложении № 1 к настоящему договору, через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителю, а Потребитель обязуется оплачивать потребляемую электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги.

Покупатель, в данном случае ГСПК «Союз-2», приобретает электрическую энергию в целях удовлетворения потребностей граждан (в статусе членов, входящих в гаражный потребительский кооператив) в электроснабжении, а также для компенсации потерь электрической энергии в принадлежащих им объектах электросетевого хозяйства.

Иными словами, ГСПК «Союз-2», относится к категории «покупатели, приобретающие электрическую энергию для ее поставки населению, по смыслу абзаца 3 пункта 81 Основных положений и в отношении Заявителя подлежит применению пункт 81 Основных положений.

В связи с чем, редакция пункта 6.4 договора энергоснабжения и отказ ООО «Уралэнергосбыт» от внесения изменения в договор энергоснабжения о сроке оплаты за потребленную электрическую энергию согласно пункту 81 Положения, противоречат требованиям, установленным пунктом 81 Положения, и содержат признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Для доказывания факта нарушения законодательства о защите конкуренции, по общему правилу, требуется проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке (пункт 3 части 2 статьи 23 и часть 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции).

Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 утвержден Порядок проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке.

Доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определённого 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 (статья 5 Закона о защите конкуренции).

В силу части 3 статьи 25 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» доминирующим признается положение хозяйствующего

субъекта (группы лиц), если выполняется хотя бы одно из следующих условий:

доля установленной мощности его генерирующего оборудования или доля выработки электрической энергии с использованием указанного оборудования в границах зоны свободного перетока превышает 20 процентов;

доля приобретаемой или потребляемой электрической энергии и (или) мощности в границах соответствующей зоны свободного перетока превышает 20 процентов.

По результатам проведенного Челябинским УФАС России анализа состояния конкуренции на розничном рынке электрической энергии (мощности) Челябинской области за 2020 год, доля ООО «Уралэнергосбыт» на рынке (купля-продажа (поставка) электрической энергии) - 52,45 %.

По результатам проведенного Челябинским УФАС России анализа состояния конкуренции на розничном рынке электрической энергии (мощности) Челябинской области за 2021 год, доля ООО «Уралэнергосбыт» на рынке (купля-продажа (поставка) электрической энергии) - 47,02 %.

В 2023 году доля ООО «Уралэнергосбыт» на рынке составляет не менее 20%.

Географические границы ООО «Уралэнергосбыт» - границы зоны деятельности: вся территория Челябинской области, за исключением границ зон деятельности ООО «Магнитогорская энергетическая компания».

ООО «Уралэнергосбыт» – гарантирующий поставщик электроэнергии в Челябинской области с 1 июля 2019 года.

ООО «Уралэнергосбыт» занимает доминирующее положение на рынке поставки (реализации) электрической энергии (мощности) гарантирующим поставщиком на территории Челябинской области в границах зоны деятельности ООО «Уралэнергосбыт».

Таким образом, ООО «Уралэнергосбыт» в силу своего доминирующего положения на рынке обязано соблюдать запреты, установленные в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

Предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается (часть 2 статьи 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции»).

В связи с наличием в действиях ООО «Уралэнергосбыт» признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных **пунктом 3 части 1 статьи 10** Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании статьи 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции» Челябинское УФАС России **предупреждает** о необходимости прекращения указанных действий путем внесения изменений в пункт 6.4 договора энергоснабжения, в части сроков оплаты за потребленную электрическую энергию, условий согласно пункту 81 Основных положений, в срок **до 07 августа 2023 года**, но не позднее 10 рабочих дней со дня получения настоящего предупреждения.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения (с приложением подтверждающих документов).

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

Согласно части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.