Заявитель:

ИП <…>

_____

<…>

Ответчик:

АО «НЭСК»

_____

350033, г. Краснодар,

пер. Переправный, 13, оф. 101

РЕШЕНИЕ

резолютивная часть решения объявлена 10.09.2018 г. г. Краснодар

полный текст решения изготовлен 14.09.2018 г.

Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее Комиссия) в составе:

Председатель комиссии:

Иващенко И.В. – заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля в ТЭК и связи,

члены комиссии:

Войченко Е.Г. – заместитель начальника отдела контроля в ТЭК и связи;

Коробкина О.Р. – главный специалист-эксперт отдела контроля в ТЭК и связи,

рассмотрев дело № 291/2018 по признакам нарушения АО «НЭСК» (350033, г. Краснодар, пер. Переправный, 13, оф. 101) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в отсутствие надлежаще уведомленного АО «НЭСК», в отсутствие надлежаще уведомленного ИП <…>.

УСТАНОВИЛА:

В Краснодарское УФАС России поступило обращения ИП <…> на действия АО «НЭСК», связанные с введением режима ограничения электропотребления на объект: «магазин», расположенный по адресу: <…>, без надлежащего уведомления.

По результатам рассмотрения обращения ИП <…> в действиях АО «НЭСК» установлены признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении интересов ИП <…> путем необоснованного введения ограничения 29.05.2017г. на объект ИП <…> - магазин, расположенный по адресу: <…> (далее - Объект), 29.05.2017, в нарушение постановления Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии».

АО «НЭСК» в соответствии с решением РЭК-ДЦиТ КК от 18.10.2006г. № 45/2006-Э «О согласовании границ зон деятельности гарантирующих поставщиков» осуществляет деятельность на территории Краснодарского края в качестве гарантирующего поставщика, в границах зона деятельности на территории Краснодарского края.

Согласно части 1 статьи 5 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов.

Таким образом, АО «НЭСК» занимает доминирующее положение на рынке услуг энергоснабжения (купли-продажи электрической энергии) в границах балансовой принадлежности электрических сетей в соответствующих точках поставки, в том числе МО г. Тихорецк, с долей 100%.

Приказом от 27.06.2018 №259 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» Краснодарским УФАС России в отношении АО «НЭСК» возбуждено дело № 291/2018 по признакам нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 10.07.2018 о назначении дела № 291/2018 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению определена дата рассмотрения дела.

Комиссия в полном объеме, изучив все фактические обстоятельства и имеющиеся в деле № 291/2018 доказательства, выслушав мнения сторон по данному делу, установила следующее.

В Краснодарское УФАС России поступило обращение ИП <…> на действия АО «НЭСК», связанные с введением режима ограничения электропотребления на объект: «магазин», расположенный по адресу: <…>.

Между АО «НЭСК» и ИП <…> заключен договор энергоснабжения от 01.01.2017 № 395 (далее - Договор), точкой поставки по которому являются объекты - нежилое здание магазина и нежилое здание, расположенные по адресам: <…>.

В соответствии с Договором гарантирующий поставщик продает электроэнергию (мощность), а потребитель принимает и оплачивает ее на условиях и в количестве, определенных настоящим договором.

Согласно статье 2 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон) законодательство Российской Федерации об электроэнергетике основывается на Конституции Российской Федерации и состоит из Гражданского кодекса Российской Федерации, Закона и иных регулирующих отношения в сфере электроэнергетики федеральных законов, а также указов Президента Российской Федерации и постановлений Правительства Российской Федерации, принимаемых в соответствии с указанными федеральными законами.

АО «НЭСК» в качестве гарантирующего поставщика осуществляет покупку электрической энергии на оптовом и региональном рынках электроэнергии и мощности и продажу электрической энергии на розничном рынке электроэнергии на основании договоров энергоснабжения и купли-продажи (поставки) электрической энергии.

В соответствии со статьей 21 Закона, Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 №442 утверждены Основные

положения функционирования розничных рынков электрической энергии (далее - Основные положения) и Правила полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии (далее – Правила ограничения 442 (в редакции, действующей на дату введения ограничения).

На основании абз. 2 пп. «б» п. 2 Правил № 442 ограничение потребления электроэнергии вводится за нарушение потребителем своих обязательств, выразившееся в неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, если это привело к образованию задолженности потребителя перед гарантирующим поставщиком, энергосбытовой, энергоснабжающей организацией или производителем электрической энергии (мощности) на розничном рынке по основному обязательству, возникшему из договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), в том числе обязательству по предварительной оплате электрической энергии (мощности).

В силу пункта 7 Правил N 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 следующие сведения: наименование потребителя и описание точки поставки потребителя, в отношении которого вводится ограничение режима потребления; основания введения ограничения режима потребления; вид подлежащего введению ограничения режима потребления; сроки вводимого ограничения режима потребления (при введении частичного ограничения режима потребления - также уровень ограничения); сведения об уведомлении потребителя (а в случаях, указанных в пункте 17 названных Правил, - также уполномоченных органов) в соответствии с на-стоящими Правилами о планируемом ограничении режима потребления.

Таким образом, пп. «б» п. 2, п. 7 Правил № 442 законодательно установлено право поставщика (продавца) электроэнергии на ограничение потребителя в ее потреблении, а также право на направление соответствующего уведомления, в случае неисполнения или ненадлежащее исполнение обязательств по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, если это привело к образованию задолженности потребителя перед гарантирующим

поставщиком, энергосбытовой, энергоснабжающей организацией или производителем электрической энергии (мощности) на розничном рынке по основному обязательству, возникшему из договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), в том числе обязательству по предварительной оплате электрической энергии (мощности).

Порядок внесения оплаты за электрическую энергию, в том числе авансовых платежей, определен пунктом 82 Основных положений № 442, а также разделом 4 Договора.

Если иное не установлено пунктом 81 настоящего документа потребители (покупатели), приобретающие электрическую энергию у гарантирующего поставщика, оплачивают электрическую энергию.

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.

По состоянию на 16.05.2017 (на дату подготовки уведомления) задолженность по Договору составила 17 537,45 руб., а именно не произведена оплата авансового платежа в размере 17 537,45 руб.

Ввиду образовавшейся задолженности АО «НЭСК» в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации инициировало процедуру ограничения режима электропотребления и вручило Семериковой представителю ИП <…> уведомление от 16.05.2017 № 1564 о введении полного ограничения режима потребления электрической энергии на Объекте.

В соответствии с п. 22 Правил ограничения № 442 (в редакции,

действовавшей с 11.05.2017) ограничение режима потребления не вводится при устранении потребителем в полном объеме требований о погашении задолженности (в том числе авансов).

Под устранением оснований для введения ограничения понимается поступление денежных средств в адрес инициатора введения ограничения, в том числе посредством принятия банком денежных средств на его расчетный счет.

Кроме того, согласно информации, указанной в уведомлении № 1564, Потребитель должен до 08 часов 30 минут на дату введения ограничения представить документы, подтверждающие оплату задолженности и аванса в полном объеме.

Задолженность за потребленную электроэнергию в размере 17 537,45 руб. (авансы за май месяц) погашена 30.05.2017 в размере 18 000 руб. (платежное поручение от 30.05.2017 №35385).

Отказ потребителя от признания задолженности или указанного в уведомлении о планируемом введении ограничения режима потребления размера задолженности не является препятствием для введения ограничения режима потребления (абз. 3 п. 22 Правил ограничения № 442).

В связи с отсутствием на дату введения ограничения - 29.05.2017 информации об оплате Потребителем авансовых платежей, АО «НЭСК» в отношении Объекта введено ограничение режима потребления электрической энергии, о чем свидетельствует Акт о введении ограничения режима электропотребления от 29.05.2017г.

После поступления 30.05.2018 денежных средств в адрес АО «НЭСК» на сумму 18 000 руб. энергоснабжение Объекта возобновлено.

В соответствии с п. 22 Правил ограничения № 442 подача электрической энергии потребителю возобновляется не позднее чем через 24 часа с момента устранения потребителем оснований для введения ограничения режима потребления, за исключением случая, предусмотренного пунктом 23 настоящих Правил. Под устранением указанных в абзацах втором и третьем подпункта "б" пункта 2 настоящих Правил оснований для введения ограничения режима потребления понимается поступление денежных средств в размере задолженности в адрес инициатора введения ограничения или сетевой организации (если по ее инициативе вводится ограничение режима потребления), в том числе посредством принятия банком денежных средств на расчетный счет инициатора введения ограничения или сетевой организации.

В соответствии с п. 20 Правил ограничения № 442, инициатор введения ограничения, являющийся гарантирующим поставщиком, энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией или производителем электрической энергии на розничном рынке вправе потребовать в установленном законодательством Российской Федерации порядке с потребителя, в отношении которого было введено ограничение режима потребления в связи с наступлением обстоятельств, указанных в абзацах втором и четвертом подпункта "м и подпункте мд" пункта 2 настоящих Правил, компенсации понесенных расходов, связанных с оплатой действий исполнителя (субисполнителя) по введению ограничения режима потребления такого потребителя и возобновлению подачи электрической энергии, а также с совершением им действий, предусмотренных настоящими Правилами.

Пунктами 15 Постановления № 442 установлен порядок введения режима ограничения потребления электрической энергии, с учетом категории потребителей и наличия/отсутствия соответствующих обстоятельств.

В соответствии с п. 15 Постановления № 442, введение ограничения режима потребления, в связи с наступлением обстоятельств, указанных в абзацах втором и третьем подпункта "б", подпункте "д" пункта 2 настоящих Правил, 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;

б) в случае невыполнения потребителем требования о погашении задолженности в размере и в срок, установленные в уведомлении о планируемом введении ограничения режима потребления:

введение частичного ограничения режима потребления в соответствии с пунктом 9 или пунктом 11 настоящих Правил на указанный в уведомлении срок;

введение полного ограничения режима потребления по истечении 3 дней со дня введения частичного ограничения режима потребления (по истечении 3 дней с указанной в уведомлении даты планируемого введения частичного ограничения режима потребления (если введение частичного ограничения невозможно по технической причине) либо по истечении 3 дней с даты составления акта об отказе в доступе (если введение частичного ограничения невозможно по причине, указанной в пункте 11 настоящих Правил). Отдельное уведомление о планируемом введении полного ограничения режима потребления не направляется.

Частичное ограничение режима потребления производится потребителем самостоятельно.

В ходе рассмотрения дела №291.2018 со стороны ИП <…> письмом (вх. по эл. почте от 08.08.2018 №7786) представлено ходатайство о прекращении рассмотрения дела №291/2018 ввиду того, что уведомление от 16.05.2017 №1564 об ограничении режима электропотребления было получено доверенным лицом ИП <…> и передано Заявителю в установленные сроки.

В силу ч. 1 ст. 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.

Согласно п.4 пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее - Пленум №30) оценивая действия (бездействия) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления

гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав, то есть антимонопольному органу при установлении признаков нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях АО «НЭСК» необходимо доказать, что результат таких действий привел или может привести к ущемлению интересов ИП <…>.

На основании вышеизложенного, в действиях АО «НЭСК», связанных с инициированием введения режима электропотребления на Объекте ИП <…>, Комиссия по делу №291/2018 не установила нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1-3 ст. 41, п.1 ч.1 ст. 48, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела №291/2018 в связи с отсутствием в рассматриваемых действиях АО «НЭСК» нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», приводящего к ущемлению интересов ИП <…>.

Решение антимонопольного органа, в соответствии с ч. 1 ст. 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения и выдачи предписания (дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия). Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

В случае, если решение антимонопольного органа обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа, принятые по делу о нарушении антимонопольного законодательства акты могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.

Председатель комиссии И.В. Иващенко

Члены комиссии Е.Г. Войченко