

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ 042/01/10-1307/2019

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Резолютивная часть решения оглашена «02» марта 2020 г.

В полном объеме решение изготовлено «17» марта 2020 г. г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: <...> – <...>;
<...> – <...>;

Членов Комиссии: <...> – <...>;
<...> – <...>,

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

в присутствии:

- <...> – представителя ПАО «Кузбассэнергосбыт» (по доверенности);
- <...> – представителя ПАО «Кузбассэнергосбыт» (по доверенности);
- <...> – представителя ПАО «Кузбассэнергосбыт» (по доверенности);
- <...> – представителя ООО «ТК «Актив» (по доверенности);

рассмотрев дело № 042/01/10-1307/2019, возбужденное по признакам нарушения Публичным акционерным обществом «Кузбасская энергетическая сбытовая компания» (далее – ПАО «Кузбассэнергосбыт») (650036, г. Кемерово, пр-т Ленина, 90/4 ОГРН 1064205110133; ИНН/КПП 4205109214/775050001, дата регистрации юридического лица 01.07.2006) ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения заявления ООО «ТК «Актив» (вх. № 2790 от 06.05.2019) Приказом Кемеровского УФАС России от 06.08.2019 № 97 возбуждено дело № 042/01/10-1307/2019 по признакам нарушения ПАО «Кузбассэнергосбыт» ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на локальном розничном товарном рынке поставки электрической энергии (мощности) в пределах локального рынка № 1 Кемеровской области (в границах деятельности гарантирующего поставщика), а именно: в направлении уведомлений о самостоятельном введении режима ограничения потребления электрической энергии до уровня технологической брони и аварийной брони, а также в инициировании ограничения режима потребления электрической энергии на котельных ООО «ТК «Актив» в отопительный и межотопительный сезон, что

привело к ущемлению (созданию угрозы ущемления) интересов ООО «ТК «Актив» в сфере предпринимательской деятельности, к угрозе прекращения оказания услуг по отоплению в зимний период, оказания услуг горячего водоснабжения в отопительный сезон и межотопительный сезон гражданам потребителям и в социально значимые объекты Киселевского городского округа.

Определением от 16.08.2019 (исх. № 03/8433 от 16.08.2019) рассмотрение дела № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 13.09.2019.

13.09.2019 на заседании Комиссия пришла к выводу, что для полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, необходимо получение дополнительных доказательств.

Определением от 13.09.2019 (исх. № 03/9469 от 17.09.2019) рассмотрение дела № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 14.10.2019.

На заседании Комиссии, ввиду отсутствия кворума, комиссия решила отложить рассмотрение дела № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением от 14.10.2019 (исх. № 03/10654 от 15.10.2019) рассмотрение дела № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 14.11.2019.

14.11.2019 на заседании Комиссия пришла к выводу, что для полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, необходимо получение дополнительных доказательств.

Определением от 14.11.2019 рассмотрение дела № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 10.12.2019.

10.12.2019 на заседании Комиссии, ввиду отсутствия кворума, Комиссия решила отложить рассмотрение дела № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением от 10.12.2019 рассмотрение дела № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 10.01.2020.

10.01.2020 на заседании Комиссии принято решение об отложении рассмотрения дела № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

Определением от 15.01.2020 рассмотрение дела № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 12.02.2020.

12.02.2020 на заседании Комиссии принято решение об отложении рассмотрения дела № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с получением от ПАО «Кузбассэнергосбыт» возражений на заключение об обстоятельствах дела № 042/01/10-1307/2019 от 10.01.2020 (исх. № 03/333 от

10.01.2020).

Определением от 12.02.2020 рассмотрение дела № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 02.03.2020.

02.03.2020 на заседание Комиссии явились представители ПАО «Кузбассэнергосбыт» и ООО «ТК «Актив».

Исследовав возражения, представленные ПАО «Кузбассэнергосбыт» на заключение об обстоятельствах дела, письменные пояснения ООО «ТК «Актив», заслушав явившихся, изучив материалы дела № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия приходит к следующим выводам:

01.01.2018 между ООО «ТК «Актив» (далее также – потребитель) и ПАО «Кузбассэнергосбыт» (далее также – гарантирующий поставщик) был заключен договор энергоснабжения № 61426 (договор действует в редакции Протокола согласования разногласий от 26.01.2018 к дополнительному соглашению от 05.10.2018, далее – Договор № 61426), по условиям которого гарантирующий поставщик осуществляет продажу электрической энергии, а потребитель обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию в порядке и в сроки, установленные настоящим договором (перечень объектов электроснабжения (адресов поставки) и документов о технологическом присоединении согласован Сторонами и приведен в Приложении № 1, являющегося неотъемлемой частью договора).

Дополнительным соглашением от 01.03.2018 к Договору № 661426 от 01.01.2018 Приложения № 1, 3.1, 7.2 приняты в новой редакции.

Дополнительным соглашением от 05.10.2019 к Договору № 661426 от 01.01.2018 Приложения № 7, 8 приняты в новой редакции, Договор № 661426 дополнен Приложением № 7.6.

Дополнительным соглашением от 18.10.2018 к Договору № 661426 от 01.01.2018 Приложения № 7.2, 7.5 приняты в новой редакции.

Согласно Актам об осуществлении технологического присоединения от 01.03.2018, составленным между ООО «Кузбасская энергосетевая компания» филиал «Энергосеть г. Киселевска» (далее – ООО «КЭНК») и ООО «ТК «Актив», установлены границы балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности объектов ООО «ТК «Актив» котельных: № 18 с максимальной мощностью 52 кВт и 3 категорией надежности, № 25 с максимальной мощностью 150 кВт и 2 категорией надежности, № 29 с максимальной мощностью 93 кВт и 3 категорией надежности, № 31 с максимальной мощностью 65 кВт и 2 категорией надежности, № 35 с максимальной мощностью 236 кВт и 3 категорией надежности, № 41 с максимальной мощностью 270 кВт и 3 категорией надежности, № 43 с максимальной мощностью 375 кВт и 3 категорией надежности.

Согласно Акту об осуществлении технологического присоединения № 3135 составленному между ПАО «МРСК Сибири» и ООО «ТК «Актив» установлены границы балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности котельной № 17 с максимальной мощностью 150 кВт и 3 категорией надежности.

ООО «ТК «Актив» является теплоснабжающей организацией на территории

Киселевского городского округа.

Согласно схеме теплоснабжения Киселевского городского округа, размещенной на официальном сайте администрации Киселевского городского округа в сети Интернет, рабочая тепловая мощность теплоисточников ООО «ТК «Актив» составляет 43,08 Гкал/час. Потребители подключены к централизованной системе теплоснабжения и горячего водоснабжения, горячее водоснабжение потребителей осуществляется по открытой схеме, котельные функционируют круглый год (24 часа в сутки).

Потребителями тепловой энергии для нужд отопления и горячего водоснабжения ООО «ТК «Актив» являются жилые, административные и социально-значимые объекты, а также иные потребители.

Согласно сведениям, представленным ПАО «Кузбассэнергосбыт» по состоянию на 30.05.2019, задолженность ООО «ТК «Актив» перед ПАО «Кузбассэнергосбыт» за период с января 2019 г. по апрель 2019 г. составила 7 718 387,59 руб.

ПАО «Кузбассэнергосбыт» в адрес ООО «ТК «Актив» неоднократно направлялись претензии, в связи с непогашенной задолженностью за потребленную электрическую энергию.

Кроме того ПАО «Кузбассэнергосбыт» регулярно производит взыскание с ООО «ТК «Актив» задолженности в судебном порядке.

24.01.2019 в связи с наличием задолженности по оплате за электрическую энергию по Договору № 661426 ПАО «Кузбассэнергосбыт» направило в адрес ООО «ТК «Актив» уведомление исх. № 80-22-33-29/119 о необходимости самостоятельно осуществить ограничение режима потребления электрической энергии в срок до 12 часов 05.02.2019 до уровня технологической брони, объектов согласно Приложению № 1 к уведомлению от 24.01.2019.

В данном уведомлении также указано, что при дальнейшем неисполнении обязательств по оплате согласно условиям Договора № 661426 предприятию ООО «ТК «Актив» 11.02.2019 будет введено частичное ограничение режима потребления электрической энергии до уровня аварийной брони.

Данное уведомление было направлено на электронный адрес компании ООО «ТК «Актив», указанный в Приложении № 10 к Договору № 661426, а также на адрес электронной почты Главного управления МЧС России по Кемеровской области и РЭК КО.

Также уведомление (исх. № 80-22-33-29/213) на введение ограничения режима потребления электроэнергии было направлено в адрес сетевой организации ООО «КЭНК» 01.02.2019.

05.02.2019 был составлен Акт ограничения режима потребления электрической энергии, подписанный представителем ПАО «Кузбассэнергосбыт» и ООО «ТК «Актив», а также представителем ООО «КЭНК», из которого следует, что потребителем самостоятельно введено частичное ограничение режима потребления электрической энергии на объектах ООО «ТК «Актив»: котельных №№ 29, 31, 25, 35, 43, 18.

11.02.2019 был составлен Акт ограничения режима потребления электрической энергии, подписанный представителем ПАО «Кузбассэнергосбыт» и ООО «ТК «Актив», а также представителем ООО «КЭНК» из которого следует, что ограничение режима потребления электрической энергии до уровня аварийной брони на объектах ООО «ТК «Актив»: котельных №№ 29, 31, 25, 35, 43, 18, введено не было, в связи с отопительным сезоном.

18.02.2019 в связи с наличием задолженности по оплате за электрическую энергию по Договору № 661426 ПАО «Кузбассэнергосбыт» направило в адрес ООО «ТК «Актив» уведомление (исх. № 80-22-33-29/286) о необходимости самостоятельно осуществить ограничение режима потребления электрической энергии в срок до 12 часов 05.03.2019 до уровня технологической брони, объектов согласно Приложению № 1 к уведомлению от 18.02.2019.

В данном уведомлении также указано, что при дальнейшем неисполнении обязательств по оплате согласно условиям Договора № 661426 предприятию ООО «ТК «Актив» 11.03.2019 будет введено частичное ограничение режима потребления электрической энергии до уровня аварийной брони.

Также в адрес сетевой организации ООО «КЭНК» 28.02.2019 было направлено два уведомления (исх. № 80-22-33-29/416, № 80-22-33-29/417) на введение ограничения режима потребления электроэнергии.

05.03.2019 был составлен Акт ограничения режима потребления электрической энергии, подписанный представителем ПАО «Кузбассэнергосбыт» и ООО «ТК «Актив», а также представителем ООО «КЭНК», из которого следует, что потребителем самостоятельно введено частичное ограничение режима потребления электрической энергии на объектах ООО «ТК «Актив»: котельных №№ 29, 31, 25, 35, 43, 18.

11.03.2019 был составлен Акт ограничения режима потребления электрической энергии, подписанный представителем ПАО «Кузбассэнергосбыт» и ООО «ТК «Актив», а также представителем ООО «КЭНК», из которого следует, что ограничение режима потребления электрической энергии до уровня аварийной брони на объектах ООО «ТК «Актив»: котельных №№ 29, 31, 25, 35, 43, 18, введено не было, в связи с отопительным сезоном.

19.03.2019 было также направлено в адрес ООО «ТК «Актив» аналогичное уведомление (исх. № 80-22-33-29/563) о необходимости самостоятельно осуществить ограничение режима потребления электрической энергии 03.04.2019 и 09.04.2019 до уровня технологической и аварийной брони соответственно.

Также в адрес сетевой организации ООО «КЭНК» 21.03.2019 было направлено два уведомления (исх. № 80-22-33-29/631, № 80-22-33-29/632) на введение ограничения режима потребления электроэнергии.

03.04.2019 в адрес ООО «КЭНК» Филиал «Энергосеть г. Киселевск» были направлены два уведомления (исх. № 80-22-33-29/744, № 80-22-33-29/745) на отмену ограничения режима потребления электрической энергии в отношении ООО «ТК «Актив» по ранее направленным уведомлениям (исх. № 80-22-33-29/631, № 80-22-33-29/632).

23.04.2019 в связи с наличием задолженности по оплате за электрическую энергию по Договору № 661426 ПАО «Кузбассэнергосбыт» направило в адрес ООО «ТК «Актив» уведомление (исх. № 80-22-33-29/960) о необходимости самостоятельно осуществить ограничение режима потребления электрической энергии в срок до 12 часов 06.05.2019 до уровня технологической брони, объектов согласно Приложению № 1 к уведомлению от 23.04.2019.

В данном уведомлении также указано, что при дальнейшем неисполнении обязательств по оплате согласно условиям Договора № 661426 предприятию ООО «ТК «Актив» 13.05.2019 будет введено частичное ограничение режима потребления электрической энергии до уровня аварийной брони.

Также в Приложении № 1 к уведомлению от 23.04.2019 содержалось указание к введению полного ограничения объектов ООО «ТК «Актив»: котельных №№ 43, 35, 18, 29, 25, 31 после получения уведомления о готовности к введению ограничения в соответствии с законодательством РФ.

Также два уведомления (исх. № 80-22-33-29/1002, № 80-22-33-29/1005) на введение ограничения режима потребления электроэнергии были направлены в адрес сетевой организации ООО «КЭНК» 29.04.2019.

06.05.2019 был составлен Акт ограничения режима потребления электрической энергии, подписанный представителем ПАО «Кузбассэнергосбыт» и ООО «ТК «Актив», а также представителем ООО «КЭНК», из которого следует, что ограничение режима потребления электрической энергии до уровня технологической брони на объектах ООО «ТК «Актив»: котельных №№ 29, 31, 25, 35, 43, 18, не вводилось, в связи с отопительным сезоном.

13.05.2019 был составлен Акт ограничения режима потребления электрической энергии, подписанный представителем ПАО «Кузбассэнергосбыт» и ООО «ТК «Актив», а также представителем ООО «КЭНК» из которого следует, что ограничение режима потребления электрической энергии до уровня аварийной брони на объектах ООО «ТК «Актив»: котельных №№ 29, 31, 25, 35, 43, 18, введено не было, в связи с отопительным сезоном.

08.05.2019 в связи с наличием задолженности по оплате за электрическую энергию по Договору № 661426 ПАО «Кузбассэнергосбыт» направило в адрес ООО «ТК «Актив» уведомление (исх. № 80-22-33-29/1091) о необходимости самостоятельно осуществить ограничение режима потребления электрической энергии в срок до 12 часов 24.05.2019 до уровня технологической брони, объектов согласно Приложению № 1 к уведомлению от 08.05.2019.

В данном уведомлении также указано, что при дальнейшем неисполнении обязательств по оплате согласно условиям Договора № 661426 предприятию ООО «ТК «Актив» 30.05.2019 будет введено частичное ограничение режима потребления электрической энергии до уровня аварийной брони.

Также в Приложении № 1 к уведомлению от 08.05.2019 содержалось указание к введению полного ограничения объектов ООО «ТК «Актив»: котельные №№ 17, 43, 35, 18, 29 после получения уведомления о готовности к введению ограничения в соответствии с законодательством РФ.

Также 20.05.2019 уведомления (исх. № 80-22-33-29/1120, № 80-22-33-29/1121) на введение ограничения режима потребления электроэнергии были направлены в адрес сетевой организации ООО «КЭНК» Филиал «Энергосеть г. Киселевск» 20.05.2019.

24.05.2019 был составлен Акт ограничения режима потребления электрической энергии, подписанный представителем ПАО «Кузбассэнергосбыт» и ООО «ТК «Актив», а также представителем ООО «КЭНК», из которого следует, что потребителем самостоятельно было введено ограничение режима потребления электрической энергии до уровня технологической брони на объектах ООО «ТК «Актив»: котельных №№ 29, 31, 25, 35, 43, 18.

27.05.2019 в адрес ООО «КЭНК» были направлены уведомления (исх. № 80-22-33-29/1236, № 80-22-33-29/1235) на отмену ограничения режима потребления электрической энергии в отношении ООО «ТК «Актив», по уведомлениям от 20.05.2019.

29.05.2019 ПАО «Кузбассэнергосбыт» направило в адрес ООО «ТК «Актив» уведомление (исх. № 80-22-33-29/1259) на возобновление режима потребления электрической энергии.

28.05.2019 был составлен Акт о возобновлении подачи электрической энергии подписанный, представителем ПАО «Кузбассэнергосбыт» и ООО «ТК «Актив», а также представителем ООО «КЭНК», из которого следует, что на объектах ООО «ТК «Актив»: котельных №№ 29, 31, 25, 35, 43, 18 с 27.05.2019 возобновлена подача электрической энергии.

Из заявления ООО «ТК «Актив» от 06.05.2019 следует, что в связи с инициированием и произведенными действиями по ограничению режима потребления электрической энергии ПАО «Кузбассэнергосбыт» в 2019 году под угрозу был поставлен непрерывный технологический процесс производства тепловой энергии (теплоносителя) в отопительный период, в результате чего были ущемлены интересы ООО «ТК «Актив» и неопределенного круга лиц.

Согласно письму ПАО «Кузбассэнергосбыт», представленному в адрес Кемеровского УФАС России (вх. № 3449 от 05.06.2019), Порядок и основания полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии установлен Правилами № 442.

В силу абз. 5 п. 5 Правил № 442 в отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики потребителя, ограничение режима потребления электрической энергии которого может привести к экономическим, экологическим или социальным последствиям и который имеет в отношении этих устройств и (или) объектов акт согласования технологической и (или) аварийной брони, в котором указаны уровни технологической и аварийной брони, частичное ограничение режима потребления до уровня аварийной брони, указанного в данном акте, вводится по истечении 5 дней (если иной срок не установлен актом согласования технологической и (или) аварийной брони) после дня введения частичного ограничения режима потребления до уровня технологической брони.

ПАО «Кузбассэнергосбыт» в своем письме считает, что действия по направлению уведомления об ограничении режима потребления электрической энергии не

являются злоупотреблением доминирующего положения на рынке купли-продажи (поставки) электрической энергии, поскольку ограничение электроснабжения является законным и обоснованным способом защиты ПАО «Кузбассэнергосбыт» нарушенного права на получение платы за поставленный ресурс. При этом в силу норм действующего законодательства РФ гарантирующий поставщик не имеет права в одностороннем порядке расторгнуть заключенный договор энергоснабжения.

Возможность прекращения или ограничения подачи электрической энергии без согласования с потребителем-юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением, в случае нарушения указанным потребителем обязательств по оплате электрической энергии, также закреплена в п. 2 ст. 546 Гражданского кодекса РФ.

Также, ПАО «Кузбассэнергосбыт» указало на то, что 29.05.2019 на адрес электронной почты ООО «ТК «Актив» направлено уведомление о возобновлении режима потребления электрической энергии.

Кроме того, ПАО «Кузбассэнергосбыт» в своем письме в адрес антимонопольного органа указывает, что в соответствии с п. 1 Распоряжения Администрации Киселевского городского округа от 14.05.2019 №215-р отопительный сезон 2018-2019 гг. на территории Киселевского городского округа окончен 17.05.2019 в 24:00 часов, в связи с чем ПАО «Кузбассэнергосбыт» инициирование введения режима ограничения электрической энергии после окончания отопительного периода не могло ущемлять интересы ООО «ТК «Актив» в сфере предпринимательской деятельности, а также права и законные интересы неопределенного круга лиц.

В соответствии с ч. 3 ст. 37 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике) порядок взаимодействия субъектов розничных рынков, участвующих в обороте электрической энергии, с организациями технологической инфраструктуры на розничных рынках предусмотрены Основными положениями.

Согласно п. 1 Правил № 442 настоящие правила устанавливают основы регулирования отношений, связанных с введением полного или частичного ограничения режима потребления электрической энергии потребителями электрической энергии (мощности) – участниками оптового и розничных рынков электрической энергии (далее – потребители).

В соответствии с п. 1(1) Правил № 442 режима потребления в настоящих правилах используются следующие основные понятия:

«самостоятельное ограничение режима потребления» - осуществление полного или частичного ограничения режима потребления электрической энергии потребителем самостоятельно в его энергопринимающих устройствах и (или) на его объектах электроэнергетики любым способом;

«инициатор введения ограничения» - лицо, по инициативе которого в соответствии с настоящими Правилами вводится ограничение режима потребления;

«исполнитель» - сетевая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии в точке, точках поставки, сформированных в отношении

энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики, в отношении которых требуется введение ограничения режима потребления, в том числе в случае, когда энергопринимающие устройства и (или) объекты электроэнергетики потребителя присоединены к бесхозяйным объектам электросетевого хозяйства.

В соответствии с пп. «б», пп. п. 2 Правил № 442 ограничение режима потребления вводится при наступлении любого из следующих обстоятельств: прекращение обязательств по поставке электрической энергии (мощности) по договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) и (или) по оказанию услуг по передаче электрической энергии в отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики по договору оказания услуг по передаче электрической энергии, выявление факта бездоговорного потребления электрической энергии.

В соответствии с п. 5 № 442 частичное ограничение режима потребления вводится в отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики потребителей, имеющих в отношении этих устройств и (или) объектов составленный и согласованный в установленном законодательством Российской Федерации об электроэнергетике порядок акт согласования технологической и (или) аварийной брони.

В отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики потребителя, ограничение режима потребления электрической энергии которого может привести к экономическим, экологическим или социальным последствиям и который имеет в отношении этих устройств и (или) объектов акт согласования технологической и (или) аварийной брони, в котором указаны уровни технологической и аварийной брони, частичное ограничение режима потребления до уровня аварийной брони, указанного в данном акте, вводится по истечении 5 дней (если иной срок не установлен актом согласования технологической и (или) аварийной брони) после дня введения частичного ограничения режима потребления до уровня технологической брони.

Исполнитель (субисполнитель) обязан ввести частичное ограничение режима потребления со своих объектов электросетевого хозяйства.

В соответствии с п. 3 Приложения к Правилам № 442 к категории потребителей, ограничение режима потребления которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям, отнесены организации, осуществляющие эксплуатацию объектов централизованного водоснабжения и (или) канализации населенных пунктов, - в отношении этих объектов.

Таким образом, введение режима ограничения потребления электрической энергии в отношении котельных ООО «ТК «Актив» недопустимо.

Согласно п. 7. Правил № 442 потребитель, в отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики которого вводится ограничение режима потребления, обязан осуществить самостоятельно полное ограничение режима потребления указанными энергопринимающими устройствами и (или) объектами электроэнергетики на дату, которая указана в уведомлении об ограничении режима потребления, а если это ограничение вводится в отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики потребителя, ограничение режима потребления электрической энергии которого может

привести к экономическим, экологическим или социальным последствиям, в день, следующий за датой, в которую этим потребителем в соответствии с пунктом 16(1) настоящих Правил должны быть выполнены мероприятия по обеспечению готовности к введению полного ограничения режима потребления.

Введение соответствующего ограничения режима потребления исполнителем (субисполнителем) со своих объектов электросетевого хозяйства не отменяет обязанности потребителя выполнить требование о самостоятельном ограничении режима потребления.

Инициатор введения ограничения и исполнитель (субисполнитель) вправе присутствовать при осуществлении потребителем самостоятельного ограничения режима потребления и снять показания приборов учета потребителя на дату и время введения ограничения режима потребления.

В п. 7(1) Правил № 442 инициатор введения ограничения (исполнитель, субисполнитель), присутствующий при осуществлении потребителем самостоятельного ограничения режима потребления, вправе зафиксировать показания приборов учета и (или) выполнение (невыполнение) потребителем действий по самостоятельному ограничению режима потребления посредством составления акта о введении ограничения режима потребления, в котором указывается следующая информация:

полное и сокращенное (при наличии) наименование организации, ее адрес, идентификационный номер налогоплательщика и код причины постановки на учет в налоговом органе в соответствии с информацией, содержащейся в Едином государственном реестре юридических лиц;

фамилия, имя и отчество (при наличии) индивидуального предпринимателя, идентификационный номер налогоплательщика в соответствии со сведениями, содержащимися в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей;

фамилия, имя, отчество (при наличии) и паспортные данные гражданина либо данные иного документа, удостоверяющего личность в соответствии с законодательством Российской Федерации;

основание введения ограничения режима потребления;

описание точки поставки потребителя, сформированной в отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики, в отношении которых вводится ограничение режима потребления, либо перечень точек поставки, если указанных точек 2 и более;

тип ограничения режима потребления (частичное или полное);

место, дата и время составления акта;

уровень частичного ограничения режима потребления - если в отношении потребителя вводится частичное ограничение режима потребления;

уровень потребления иных лиц, энергопринимающие устройства и (или) объекты электроэнергетики которых технологически присоединены к энергопринимающим

устройствам и (или) объектам электроэнергетики потребителя, в отношении которого вводится полное ограничение режима потребления, - если введение полного ограничения режима потребления в отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики потребителя может привести к ограничению или прекращению подачи электрической энергии иным потребителям;

технические мероприятия на объектах электроэнергетики потребителя, посредством которых осуществлено введение ограничения режима потребления, с указанием места установки отключенных коммутационных аппаратов (при наличии);

номера, место установки и показания приборов учета, используемых в соответствии с пунктом 12(1) настоящих Правил для контроля соблюдения потребителем введенного ограничения режима потребления, на дату и время составления акта;

обстоятельства, свидетельствующие о невыполнении потребителем требования о самостоятельном ограничении режима потребления, - если данное требование не было выполнено;

фамилия, имя и отчество (при наличии) лица, уполномоченного на подписание акта от имени потребителя.

Потребитель, в отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики которого вводится ограничение режима потребления, обязан в даты, на которые этим потребителем должно быть осуществлено самостоятельно частичное и (или) полное ограничение режима потребления, обеспечить доступ к принадлежащим ему энергопринимающим устройствам и (или) объектам электроэнергетики и приборам учета указанным в настоящем пункте лицам.

Согласно п. 8. Правил № 442 уведомление потребителя о введении ограничения режима потребления осуществляется способом, определенным договором энергоснабжения, договором купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), договором оказания услуг по передаче электрической энергии, в том числе посредством направления короткого текстового сообщения (далее – смс-сообщение) на номер мобильного телефона, указанный в соответствующем договоре для направления потребителю уведомления о введении ограничения режима потребления, посредством направления сообщения на адрес электронной почты, указанный в соответствующем договоре для направления потребителю уведомления о введении ограничения режима потребления, посредством публикации на официальном сайте инициатора введения ограничения в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – сеть «Интернет»), зарегистрированном в качестве средства массовой информации, посредством включения текста уведомления в счет на оплату потребленной электрической энергии (мощности), оказанных услуг по передаче электрической энергии и (или) услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, а если указанными договорами ни один из данных способов не определен, посредством опубликования в периодическом печатном издании, являющемся источником официального опубликования нормативных правовых актов органов государственной власти соответствующего субъекта Российской Федерации, или

любым позволяющим подтвердить доставку указанного уведомления способом.

В случае если иное не предусмотрено договором энергоснабжения, договором купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), договором оказания услуг по передаче электрической энергии, уведомление потребителя о введении ограничения режима потребления, направленное по телекоммуникационным каналам связи в электронной форме с использованием электронной подписи, считается доставленным, а потребитель надлежащим образом уведомленным в день направления повторного уведомления при условии, что инициатор введения ограничения направил потребителю повторное уведомление в течение 2 дней, но не ранее истечения 24 часов со времени направления первого уведомления.

В случае уведомления потребителя о введении ограничения режима потребления посредством публикации на официальном сайте инициатора введения ограничения в сети «Интернет» или посредством опубликования в периодическом печатном издании, являющемся источником официального опубликования нормативных правовых актов органов государственной власти соответствующего субъекта Российской Федерации, потребитель считается надлежащим образом уведомленным о введении ограничения режима потребления в день публикации соответствующего уведомления.

Дата уведомления потребителя о введении ограничения режима потребления определяется в соответствии с настоящими Правилами, если соответствующим договором не определена дата, с которой потребитель считается надлежащим образом уведомленным о введении ограничения режима потребления.

Потребитель уведомляется о введении ограничения режима потребления однократно. В случае если в отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики потребителя введено частичное ограничение режима потребления, при дальнейшем введении в отношении его энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики полного или частичного до уровня аварийной брони ограничения режима потребления отдельное уведомление не направляется.

В силу п. 8(2) Правил ограничения потребления уведомление о введении ограничения режима потребления, направляемое потребителю, отнесенному к потребителям, ограничение режима потребления электрической энергии которых может привести к экономическим, экологическим или социальным последствиям, дополнительно к информации, указанной в пункте 8(1) настоящих Правил, должно содержать следующую информацию:

а) дата введения частичного ограничения режима потребления до уровня аварийной брони - если у потребителя имеется акт согласования технологической и (или) аварийной брони с указанным в нем уровнем аварийной брони;

б) уровень аварийной брони потребителя - если у потребителя имеется акт согласования технологической и (или) аварийной брони с указанным в нем уровнем аварийной брони;

в) информация о том, что полное ограничение режима потребления в отношении потребителя будет введено в течение одного рабочего дня после дня получения

исполнителем (субисполнителем) от него уведомления о готовности к введению полного ограничения режима потребления.

Как следует из пояснений ООО «ТК «Актив», данных Комиссии, а также направленных письменно в ответ на Определение об отложении рассмотрения дела № 042/01/10-1307/2019 от 13.09.2019 в адрес ООО «ТК «Актив» было направлено три уведомления о введении режимов ограничения в зимний период от 24.01.2019 № 80-22-33-29/2119, от 18.02.2019 № 80-22-33-29/286, от 08.05.2019 № 80-22-33-29/1091, иных уведомлений в адрес ООО «ТК «Актив» не направлялось, доказательств подтверждения получения уведомлений от 19.03.2019 № 80-22-33-29/563, от 23.04.2019 № 80-22-33-29/960 в материалы дела не представлено.

Между тем, в материалах дела № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства имеются доказательства направления ПАО «Кузбассэнергосбыт» всех вышеуказанных уведомлений.

Также Комиссией отмечается, что все направленные ПАО «Кузбассэнергосбыт» в рассматриваемый период уведомления имели юридическую силу, признавались сторонами, создавали соответствующие юридические последствия для ПАО «Кузбассэнергосбыт», ООО «ТК «Актив» и сетевой организации ООО «КЭНК», в том числе их неисполнение предусматривает административную ответственность.

Также из пояснений ООО «ТК «Актив» следует, что ограничение потребления электроэнергии фактически вводилось 05.02.2019, 05.03.2019.

Пояснения представителей ПАО «Кузбассэнергосбыт», данные Комиссии, что ограничение в отношении ООО «ТК «Актив», обществом не вводилось Комиссией не могут быть приняты, исходя из следующего:

В соответствии с п. 12(4) Правил № 442 по итогам осуществления проверки введенного ограничения режима потребления исполнителем (субисполнителем), инициатором введения ограничения составляется акт, содержащий следующую информацию:

а) полное и сокращенное (при наличии) наименование организации, ее адрес, идентификационный номер налогоплательщика и код причины постановки на учет в налоговом органе в соответствии с информацией, содержащейся в Едином государственном реестре юридических лиц;

б) фамилия, имя и отчество (при наличии) индивидуального предпринимателя, идентификационный номер налогоплательщика в соответствии со сведениями, содержащимися в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей;

в) фамилия, имя, отчество (при наличии) и паспортные данные гражданина либо данные иного документа, удостоверяющего личность в соответствии с законодательством Российской Федерации;

г) место, дата и время составления акта;

д) основание введения ограничения режима потребления;

е) описание точки поставки, сформированной в отношении энергопринимающих

устройств и (или) объектов электроэнергетики, в отношении которых вводилось ограничение режима потребления, либо перечень точек поставки, если указанных точек 2 и более;

ж) тип введенного в отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики потребителя ограничения режима потребления (частичное или полное);

з) уровень частичного ограничения режима потребления - если в отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики потребителя введено частичное ограничение режима потребления;

и) уровень потребления иных лиц, энергопринимающие устройства и (или) объекты электроэнергетики которых технологически присоединены к энергопринимающим устройствам и (или) объектам электроэнергетики потребителя, в отношении которых вводится полное ограничение режима потребления, - если введение полного ограничения режима потребления в отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики потребителя может привести к ограничению или прекращению подачи электрической энергии иным потребителям;

к) адрес, по которому были произведены действия по введению ограничения режима потребления;

л) дата и время осуществления проверки введенного ограничения режима потребления;

м) номера, место установки и показания приборов учета на дату и время составления акта о введении ограничения режима потребления или дату и время предыдущей проверки введенного ограничения режима потребления;

н) данные о почасовом объеме потребления электрической энергии за период с даты и времени введения ограничения режима потребления или даты предыдущей проверки введенного ограничения режима потребления, либо расчет почасового объема потребления электрической энергии за указанный период (если прибор учета является интегральным), либо указание на отсутствие потребления электрической энергии за указанный период;

о) выводы о нарушении или об отсутствии нарушения потребителем введенного в отношении его энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики ограничения режима потребления либо о выполнении или невыполнении потребителем требования о самостоятельном ограничении режима потребления;

п) сведения, на основании которых был сделан вывод о нарушении потребителем введенного в отношении его энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики ограничения режима потребления либо о невыполнении потребителем требования о самостоятельном ограничении режима потребления, - если нарушение выявлено одним из способов, предусмотренных пунктом 12(3) настоящих Правил;

р) фамилия, имя и отчество (при наличии) лица, уполномоченного на подписание акта от имени потребителя.

Введение инициатором режима ограничения потребления электрической энергии в отношении ООО «ТК «Актив» подтверждено Актами ограничения от 05.02.2019, 05.03.2019, 24.05.2019.

Обстоятельство, что потребление электрической энергии на объектах коммунального хозяйства ООО «ТК «Актив» не было ограничено до требуемого гарантирующим поставщиком уровня в соответствии с Актами о введении ограничения режима потребления электрической энергии от 11.02.2019, 11.03.2019, 06.05.2019, 13.05.2019, связано с невозможностью ООО «ТК «Актив» введения требуемого инициатором ограничения без нарушения технологического процесса теплоснабжения и горячего водоснабжения в отопительный период.

При этом из материалов дела № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства следует, что в связи с вышеуказанными действиями ПАО «Кузбассэнергосбыт» обратилось в Сибирское управление Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору с заявлением о возбуждении дела об административном правонарушении по ч. 1 ст. 9.22 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «ТК «Актив» за отказ от введения 11.02.2019 ограничения режима потребления электрической энергии до уровня аварийной брони, о чем составлен Акт ограничения режима потребления электрической энергии от 11.02.2019, таким образом, для Заявителя имели место реальные последствия действий ПАО «Кузбассэнергосбыт».

В соответствии с п. 16(1) Правил № 442 потребитель, ограничение режима потребления которого может привести к экономическим, экологическим или социальным последствиям, не устранивший основания для введения ограничения режима потребления, обязан после дня введения в отношении его энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики частичного ограничения режима потребления до уровня аварийной брони либо после дня уведомления его о введении частичного ограничения режима потребления (если у такого потребителя отсутствует акт согласования технологической и (или) аварийной брони или в этом акте не указан уровень аварийной брони):

в течение 3 дней представить исполнителю (субисполнителю) и инициатору введения ограничения утвержденный план мероприятий по обеспечению готовности к введению в отношении его энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики полного ограничения режима потребления;

в срок, предусмотренный соответствующим планом, выполнить указанные мероприятия;

в течение 2 месяцев выполнить мероприятия по установке за свой счет автономных источников питания, обеспечивающих безопасное функционирование его энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики без необходимости потребления электрической энергии из внешней сети, - в случае если в установленный настоящим пунктом срок исполнителю (субисполнителю) не был представлен утвержденный план указанных мероприятий либо если предусмотренный планом срок проведения указанных мероприятий превышает срок, указанный в пункте 16 настоящих Правил.

После выполнения этих мероприятий потребитель обязан направить исполнителю

(субисполнителю) и инициатору введения ограничения уведомление о готовности к введению полного ограничения режима потребления.

Согласно п. 18 Правил ограничения потребления, в случае если до указанной в уведомлении о введении ограничения режима потребления даты введения ограничения режима потребления потребитель устранил основания для введения такого ограничения, ограничение режима потребления не вводится.

В случае если на дату, указанную в уведомлении об ограничении режима потребления, ранее введено полное ограничение режима потребления или частичное ограничение режима потребления до уровня, равного или превышающего уровень, указанный в данном уведомлении, ограничение режима потребления соответствующего типа считается введенным на дату и время, указанные в данном уведомлении.

В соответствии с п. 1 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказании этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 №861 (далее – Правила недискриминационного доступа, редакция с 19.03.2019):

«величина технологической брони» - величина максимальной мощности энергопринимающих устройств потребителя электрической энергии (мощности) и продолжительность времени, устанавливаемые на основании проектной документации (при отсутствии проектной документации - на основании соглашения сетевой организации и потребителя электрической энергии (мощности), необходимые для завершения в указанное время технологического процесса, цикла производства потребителя, использующего в производственном цикле непрерывные технологические процессы, внезапное прекращение которых вызывает необратимое нарушение технологического процесса и (или) опасность для жизни и здоровья людей, окружающей среды, после чего может быть произведено отключение соответствующих энергопринимающих устройств, и согласованные сетевой организацией в порядке, предусмотренном настоящими Правилами и Правилами технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27 декабря 2004 г. № 861;

«величина аварийной брони» - величина максимальной мощности энергопринимающих устройств потребителя электрической энергии (мощности) с полностью остановленным технологическим процессом, обеспечивающая его безопасное для жизни и здоровья людей и окружающей среды состояние, устанавливаемая на основании проектной документации (при отсутствии проектной документации - на основании соглашения сетевой организации и потребителя электрической энергии (мощности) и равная величине максимальной мощности энергопринимающих устройств дежурного и охранного освещения, охранной и пожарной сигнализации, насосов пожаротушения, связи, аварийной вентиляции таких объектов, согласованной сетевой организацией в порядке, предусмотренном настоящими Правилами и Правилами технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов

электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям;

Аналогичные определения дают п. 53, 54 Правил разработки и применения ГАО режима потребления электрической энергии (мощности) и использования противоаварийной автоматики, утвержденных Приказом Министерства энергетики Российской Федерации от 06.06.2013 № 290 (далее – Правила разработки ГАО).

Кроме того, п. 13 Правил оценки готовности к отопительному периоду, утвержденных Приказом Минэнерго России от 12.03.2013 № 103, в целях оценки готовности теплоснабжающих и теплосетевых организаций к отопительному периоду уполномоченным органом должны быть проверены в отношении данных организаций, в том числе выполнение утвержденного плана подготовки к работе в отопительный период, в который включено проведение необходимого технического освидетельствования и диагностики оборудования, участвующего в обеспечении теплоснабжения, а также выполнение планового графика ремонта тепловых сетей и источников тепловой энергии.

Из изложенного следует, что при введении режима ограничения потребления электрической энергии до уровня технологической и аварийной брони в силу прямого указания п. 1 Правила недискриминационного доступа, п. 53, п. 54 Правил разработки ГАО осуществление технологического процесса потребителем невозможно.

ПАО «Кузбассэнергосбыт», неоднократно инициируя введение режима ограничения на котельных ООО «ТК «Актив» до уровня технологической и аварийной брони электроснабжения, не было учтено, что объекты (котельные) ООО «ТК «Актив» участвуют в производстве тепловой энергии (теплоносителя) в целях оказания услуг по отоплению в отопительный период и горячему водоснабжению.

Потребителями услуг ООО «ТК «Актив» являются граждане-потребители (жилые и многоквартирные дома) и иные лица, которые не имеют задолженности и не нарушают закон, а также с учетом того, что на данных объектах после завершения текущего отопительного периода должны проводиться ремонтные и профилактические мероприятия по подготовке к следующему отопительному сезону.

В соответствии с ч. 3 ст. 55 Конституции Российской Федерации (далее – Конституция РФ) права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (данная норма права корреспондируется ст. 1 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

При этом согласно ч. 3 ст. 17 Конституции РФ осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц.

При этом в согласно п. 1 ст. 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в

обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Запрет на злоупотребление правом носит абсолютный характер и не подлежит государственной охране.

Гарантирующему поставщику предоставлено право защиты охраняемых государством прав и интересов, путем судебного взыскания задолженности за потребленную электрическую энергию, а также требования выплаты неустойки, в том числе на основании ст. 37 Закона об электроэнергетике.

Вместе с тем ПАО «Кузбассэнергосбыт» не представило в материалы дела № 042/01/10-1307/2019 ООО «ТК «Актив» сведения о необходимости выбора именно данного способа защиты права, также не указало, как данными действиями будут защищены права и законные интересы общества.

В связи с изложенным Комиссия приходит к выводу, что в данном случае гарантирующим поставщиком избран способ защиты своих гражданских прав с превышением допустимых пределов.

Согласно ст. 546 ГК РФ, ст. 38 Закона об электроэнергетике, п. 78, 161 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, п. 2, 4 Правил ограничения предоставлено право гарантирующего поставщика приостановить исполнение обязательств по договору электроснабжения путем прекращения (ограничения) поставки электрической энергии потребителю.

Между тем, в силу п. 4 ст. 450.1 ГК РФ сторона, которой настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором предоставлено право на отказ от договора (исполнения договора), должна при осуществлении этого права действовать добросовестно и разумно в пределах, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

По смыслу вышеуказанные нормы права приняты в развитие более общих нормы права, установленных ст. 523, ч. 5 ст. 486 ГК РФ, предусматривающих право одностороннего отказа от исполнения договора поставки (полностью или частично), одностороннее его изменение либо приостановку, в случае существенного нарушения договора одной из сторон до полного погашения поставленных ранее товаров, в том числе с целью ограничения роста дебиторской задолженности и непроизводительного потребления электрической энергии потребителем-должником, вместе с тем принципиально не являются правовым инструментом досудебного (внесудебного) взыскания просроченной дебиторской задолженности с контрагента, путем создания для контрагента заведомо неисполнимых условий, создающих угрозу прекращения основной его деятельности, препятствованию оказанию услуг и получения прибыли, в том числе для расчета за поставленную электрическую энергию, созданию оснований для привлечения контрагента (должностных лиц) к юридической ответственности вплоть до уголовной за прекращение оказания услуг конечным потребителям.

ПАО «Кузбассэнергосбыт» и ООО «ТК «Актив» являются организациями, добровольно принявшими на себя публичный статус и, как следствие, несут перед конечными потребителями ответственность за бесперебойную поставку энергетических ресурсов, вытекающую из публичных договоров, заключенных на соответствующих товарных рынках.

В целях защиты особо охраняемых государством прав и законных интересов конечных потребителей взаимоотношения сторон по прекращению поставки энергоресурсов прямо регулируются законодательством Российской Федерации.

ООО «ТК «Актив» при невозможности своевременной оплаты потребленной электрической энергии не вправе отказаться от закупки электрической энергии в необходимом количестве для подготовки теплоносителя в целях оказания услуг горячего водоснабжения (теплоснабжения) и проведения мероприятий по подготовке источников тепла к следующему отопительному периоду.

Таким образом, ООО «ТК «Актив» осуществляет предпринимательскую деятельность по оказанию услуг теплоснабжения юридическим лицам и гражданам потребителям, получает основной доход от данной деятельности и несет ответственность за соблюдение требований законодательства теплоснабжения Российской Федерации и иного законодательства, а также по исполнению взятых на себя обязательств перед потребителями.

Прекращение подготовки и транспортировки теплоносителя вследствие одновременного ограничения подачи электрической энергии на всех котельных ООО «ТК «Актив»» (а также порыв, промерзание тепловых сетей), создало бы ситуацию социального и экологического коллапса в Киселевском городском округе.

Избранный способ защиты права, путем введения режима ограничения потребления в отношении данных объектов по указанному уровню, ПАО «Кузбассэнергосбыт» ухудшает и без того плохое экономическое положение ООО «ТК «Актив», которое не имеет иных средств для погашения задолженности перед ПАО «Кузбассэнергосбыт» как от результатов предпринимательской деятельности по оказанию услуг по теплоснабжению, горячему водоснабжению, деятельности которой ПАО «Кузбассэнергосбыт» осуществляет препятствие.

Также, направляя уведомление о необходимости введения режима ограничения потребления электрической энергии в отношении котельных ООО «ТК «Актив», ПАО «Кузбассэнергосбыт» переложило бремя совершения незаконных действий, а также ответственность за последствия за введение режима ограничения на третье лицо - ООО «КЭНК».

Согласно ч. 1 ст. 25 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике) антимонопольное регулирование и контроль на оптовом и розничных рынках осуществляются антимонопольным органом в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации с учетом особенностей, установленных настоящим Федеральным законом, и принятыми в соответствии с нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации актами федерального антимонопольного органа.

В соответствии с абз. 9 ч. 2 ст. 25 Закона об электроэнергетике на оптовом и розничных рынках действует система регулярного контроля за их функционированием, имеющая целью своевременное предупреждение, выявление, ограничение и (или) пресечение действий (бездействия), которые имеют или могут иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов субъектов электроэнергетики и потребителей электрической энергии, в том числе злоупотребления доминирующим положением на оптовом и розничных рынках.

В силу абз. 10, абз. 15 ч. 2 ст. 25 Закона об электроэнергетике объектами антимонопольного регулирования и контроля являются действия субъектов оптового или розничных рынков, занимающих доминирующее положение на указанных рынках.

Из указанных правовых норм следует, что на розничном товарном рынке поставки электрической энергии (мощности) действует непрерывная правовая система антимонопольного контроля за соблюдением требований законодательства об электроэнергетике Российской Федерации, при этом действия субъектов электроэнергетики, занимающих доминирующее положение на соответствующих товарных рынках, прямо нарушающие данное законодательство, следует рассматривать с учетом запретов на злоупотребление, установленных антимонопольным законодательством.

Согласно проведенному анализу состояния рыночной конкуренции на розничном рынке поставки электрической энергии (мощности) в Кемеровской области в 2017 г., 2018 г. ПАО «Кузбассэнергосбыт» занимало доминирующее положение на данном товарном рынке.

В соответствии с правовой позицией Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении Пленума от 30.06.2008 г. «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее – Постановление Пленума ВАС РФ № 30) к нормам ГК РФ, на которых основано антимонопольное законодательство, относятся, в частности, ст. 1 ГК РФ, и ст. 10 ГК РФ, запрещающая использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Согласно 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.

При этом в ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции прямо указано, что запрещаются фактически любые действия (бездействия) занимающего доминирующего положение хозяйствующего субъекта, приводящие к последствиям, указанным в ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, а не только те, которые прямо поименованы в п. 1-11 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, что обусловлено использованием в законе конструкции «в том числе следующие действия (бездействие)», из чего следует, что перечень нарушений антимонопольного законодательства не ограничивается нарушениями,

поименованными в п. 1-11 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие) прямо руководствуясь ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, кроме поименованных в ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный перечень не является исчерпывающим (п. 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30).

В соответствии с п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ № 30 для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

При этом необходимо учитывать правовую позицию, изложенную в Постановлении Пленума ВАС РФ № 30, согласно которым суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. Оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, ч. 2 ст. 10, ч. 1 ст. 13 Закона о защите конкуренции и, в частности, определить, 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.

Согласно п. 11 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» систематическое осуществление монополистической деятельности - осуществление хозяйствующим субъектом монополистической деятельности, выявленное в установленном настоящим Федеральным законом порядке более двух раз в течение трех лет.

Ранее ПАО «Кузбассэнергосбыт» было признано нарушившим ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, в части инициирования введения режима ограничения потребления электрической энергии в отношении котельных теплоснабжающих предприятий Кемеровской области и нарушений Правил ограничения потребления по событиям 2015-2017 г.г: дела № 54/А-10-2015 (изготовлено в полном объеме 03.08.2016), № 12/А-10-2017 (изготовлено в полном объеме 03.08.2016), № 24/А-10-2017 (изготовлено в полном объеме 15.01.2018), № 33/А-10-2017 (изготовлено в полном объеме 27.03.2018).

Из чего следует, что ПАО «Кузбассэнергосбыт» систематически осуществляется монополистическая деятельность.

Также ПАО «Кузбассэнергосбыт» была проигнорирована позиция судов трех инстанций по делам № А27-3422/2018, № А27-6567/2018.

Комиссией отклоняется довод ПАО «Кузбассэнергосбыт», о том, что ранее в порядке Кемеровским УФАС России были согласованы и признаны соответствующими Основным положениям функционирования розничных рынков

электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442, типовые формы договора электроснабжения, разработанные ПАО «Кузбассэнергосбыт», поскольку данный факт не имеет отношения к рассматриваемым Комиссией обстоятельствам в деле № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства.

Право на введение режима ограничения потребления электрической энергии в отношении вышеуказанных потребителей до уровня аварийной брони электроснабжения в связи с задолженностью, предоставленное Правилами ограничения режима потребления, на которое ссылается гарантирующий поставщик, является, в тоже время абсолютным пределом осуществления данного вида права.

Правила ограничения режима потребления не разрешают вопроса и не устанавливают особого порядка в случае, если ограничение режима потребления электрической энергии в связи с задолженностью вводится в отношении потребителей с непрерывным производственным циклом, остановка которого противоречит прямо другим законодательным актам, нарушает права не только эксплуатирующей организации, но и охраняемые государством права и законные интересы третьих лиц, в том числе своевременно оплачивающих оказанные услуги.

При этом вопрос, рассматриваемый Комиссией, касается исключительно пределов возможного осуществления субъективных гражданских прав (п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ № 30), которые в данном случае гарантирующим поставщиком были превышены.

Комиссией отклоняется довод ПАО «Кузбассэнергосбыт», о том, что ООО «ТК «Актив» не установлены какие-либо автономные источники питания, поскольку необходимость их установки должна быть определена документами о технологическом присоединении и не подтверждается доказательствами.

В случае необходимости установки автономного резервного источника питания электрооборудования аварийной брони его мощность должна покрывать только нагрузку аварийной брони электроснабжения и не может (и не должно) являться независимым источником питания для всего оборудования, работающего в нормальном режиме.

При этом данные обстоятельства не имеют отношения к делу № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства.

Комиссией отклоняется довод ПАО «Кузбассэнергосбыт» о том, что ООО «ТК «Актив» не обеспечивает необходимую категорию надежности электроснабжения

При этом следует учитывать, что право самостоятельного определения категории надежности собственником энергопринимающих устройств утверждено Правилами технологического присоединения, имеющими большую юридическую силу по отношению к Правилам устройства электроустановок», утверждённых приказом Приказ Минэнерго РФ от 08.07.2002 № 204 (далее – ПУЭ).

Кроме того, следует учитывать то обстоятельство, что правовые нормы ПУЭ в рассматриваемых правоотношения не могут применяться непосредственно.

Согласно п. 1.2.17 ПУЭ категории электроприемников по надежности

электроснабжения определяются в процессе проектирования системы электроснабжения на основании нормативной документации, а также технологической части проекта.

При этом законодательством о градостроительной деятельности Российской Федерации предусмотрено, что специализированные проектные организации, действующие на условиях членства в СРО, имеют полномочия разрабатывать проектную документацию на выполнение строительных работ, в том числе применять правовые нормы ПУЭ при разработке проектной документации определять требования к надежности электроснабжения и качеству электроэнергии (пп. «г» п. 16 Постановления Правительства РФ от 16.02.2008 № 87 «О составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию»).

Кроме того, в установленных законодательством о градостроительной деятельности Российской Федерации случаях, проектная документация должна получить положительное заключение государственной (негосударственной) экспертизы.

Между тем, данные обстоятельства относятся к хозяйственной деятельности ООО «ТК «Актив», не имеющие отношения к рассматриваемым в деле № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, в том числе к введению режима ограничения, инициированного ПАО «Кузбассэнергосбыт».

То обстоятельство, что ООО «ТК «Актив» не были согласованы Акты технологической (аварийной) брони электроснабжения, что не помешало ПАО «Кузбассэнергосбыт» инициировать введения режима ограничения в отношении объектов теплоснабжения ООО «ТК «Актив» до уровня технологической (аварийной) брони, при этом, технологический процесс в силу прямого указания закона при таком ограничении должен быть прекращен.

Довод ПАО «Кузбассэнергосбыт» о том, что инициирование введения режима ограничения в отношении котельных ООО «ТК «Актив» в межотопительный период не может ущемлять интересы общества в сфере предпринимательской деятельности и нарушать права граждан-потребителей и иных лиц, Комиссией отклоняется, поскольку котельные ООО «ТК «Актив» являются объектами централизованного горячего водоснабжения и в межотопительный используются для подготовки теплоносителя в целях оказания услуг горячего водоснабжения в Киселевском городском округе.

Также в межотопительный период на котельных ООО «ТК «Актив» должны проводиться мероприятия по подготовке к следующему отопительному периоду в соответствии с утвержденным и согласованным с органами местного самоуправления планом, проведение которых является прямой необходимостью для оказания соответствующих услуг потребителям и невозможно без потребления электрической энергии.

Иные доводы и обстоятельства, изложенные ПАО «Кузбассэнергосбыт» в возражениях на заключение об обстоятельствах дела были оценены Комиссией, между тем, отклоняются, поскольку основаны на неверном толковании правовых норм антимонопольного законодательства, по существу, повторяют ранее изложенное ПАО «Кузбассэнергосбыт» в письменных и устных пояснениях, представленных Комиссии и выражают несогласие с правовой оценкой

Комиссией рассмотренных обстоятельств дела.

В соответствии с ч. 1 ст. 37 Закона о защите конкуренции за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Комиссия по рассмотрению объединенного дела № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, в частности Акты, сведения, письма, считает, доводы ответчика об отсутствии в действиях ПАО «Кузбассэнергосбыт» нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации несостоятельными, квалифицирует действия ПАО «МРСК Сибири» как нарушение ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Сведений о материальном ущербе ООО «ТК «Актив» причиненном вследствие нарушения ПАО «Кузбассэнергосбыт» ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, в материалы дела объединенного дела № 042/01/10-1307/2019 о нарушении антимонопольного законодательства не представлено.

Оснований для выдачи ПАО «Кузбассэнергосбыт» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Комиссией не установлено, поскольку на дату принятия решения обстоятельства, рассматриваемые Комиссией, утратили правовое значение.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1 - 4 ст. 41, ст. 48, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШИЛА:

Признать ПАО «Кузбассэнергосбыт» (650036, Кемеровская область, г. Кемерово, пр. Ленина, 90/4; ИНН/КПП 4205109214/424950001, дата регистрации юридического лица 01.07.2006 г.) нарушившим ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем злоупотребления доминирующим положением на розничном рынке купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), а именно в инициировании введения ограничения режима потребления электрической энергии до уровня технологической брони и аварийной брони на котельных ООО «ТК «Актив», в отопительный и межотопительный период, что привело к ущемлению (созданию угрозы) интересов ООО «ТК «Актив» в сфере предпринимательской деятельности, а также могло привести к ущемлению интересов неопределенного круга лиц ввиду угрозы прекращения оказания услуг по отоплению в зимний период, оказания услуг горячего водоснабжения гражданам потребителям и иным лицам в Киселевском городском округе в отопительный сезон и межотопительный период.

Председатель Комиссии: <...>

.....
Члены Комиссии: <...>
<...>
<...>

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