

6 июня 2018 года

г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело № 02-02/05-2018, возбужденное по признакам нарушения АО «ТНС энерго Тула» (ИНН 7105037307, ОГРН 1067105008376, г. Тула, ул. Каминского, д. 31А, 300041) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции),

в присутствии на заседании:

– представителя АО «ТНС энерго Тула» по доверенности № 01-29/2017-ТНС от 13.12.2016г. (доверенность действительна по 05.04.2019г.),

– представителя АО «ТНС энерго Тула» по доверенности № 01-30/2017-ТНС от 13.12.2016г. (доверенность действительна по 05.04.2019г.),

– представителя ООО Проектно-строительное предприятие «Кимовскгазстрой» по доверенности б/н от 14.05.2018г.

– представителя ООО Проектно-строительное предприятие «Кимовскгазстрой» по доверенности б/н от 05.06.2018г.

Руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

#### УСТАНОВИЛА:

08.11.2017г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступило заявление (вх.5370) ООО Проектно-строительное предприятие «Кимовскгазстрой» (далее – ООО ПСП «Кимовскгазстрой») о нарушении антимонопольного законодательства АО «ТНС энерго Тула», выразившегося в необоснованном введении полного ограничения электрической энергии на его объект - АГЭС, расположенный по адресу: Тульская обл., Узловский р-он, 219 км, М-4 Дон.

05.12.2017г. рассмотрение указанного заявления ООО ПСП «Кимовскгазстрой» отложено до вступления в законную силу решения Арбитражного суда Тульской области по делу А68-12215/2017 (письмо Управления от 05.12.2017г. исх.2/5818).

08.04.2018г. решение Арбитражного суда Тульской области по делу А68-12215/2017 от 07.03.2018г. вступило в законную силу, о чем ООО ПСП «Кимовскгазстрой» уведомило антимонопольный орган.

Комиссией Управления установлено, что 24.12.2013г. между ООО ПСП «Кимовскгазстрой» (потребитель) и АО «ТНС энерго Тула» (гарантирующий

поставщик) заключен договор на снабжение электрической энергии № 4199038 от 24.12.2013г., пунктом 2.2.4 которого предусмотрено, что энергоснабжающая организация имеет право приостанавливать исполнение обязательств по договору путем введения частичного и (или) полного ограничения режима потребления электроэнергии, в том числе и в случае нарушения абонентом обязательств по оплате.

Руководствуясь данным пунктом, АО «ТНС энерго Тула» 15.09.2017г. направило в адрес ООО ПСП «Кимовскгазстрой» уведомление № Эи/714 о планируемом введении ограничения режима потребления электроэнергии, а в период с 15 час. 55 мин. 28.09.2017г. по 15 час 55 мин. 29.09.2017г. было произведено полное ограничение режима электроснабжения объекта Общества, путем отсоединения проводов последнего от опоры № 24 ВЛ 6кв Аким-Ильинка, ЗТП № 54.

В обоснование своих действий гарантирующий поставщик указал на наличие у потребителя задолженности в размере 315 518,99 руб. по состоянию на 01.09.2017г.

В ходе рассмотрения настоящего дела сторонами представлены дополнительные доказательства, согласно которым в 2016 – 2017гг. между гарантирующим поставщиком и потребителем состоялись судебные разбирательства (дела А68-3133/2016, А68-7076/2016, А68-9655/2016), по результатам вступивших в законную силу судебных актов с ООО ПСП «Кимовскгазстрой» взыскано:

- **666 023,92 руб.** (судебное дело № А68-3133/2016, исполнительное производство № 8701/17/71030-ИП от 19.04.2017г.), из которых: 504 521,49 руб. – основной долг, 43 549,81 руб. – пени, 2000 руб. – госпошлина, 115 952,65 руб. – пени на момент фактической оплаты основного долга.

Оплата основного долга, пеней и госпошлины (550 071,30 руб.) произведена Обществом 25.05.2017г. (платежное поручение (далее – п/п) 484) на счет Управления Федеральной службы судебных приставов по Тульской области, пени на момент фактической оплаты основного долга (115 952,65 руб.) оплачены потребителем 15.09.2017г. (п/п 901), путем перевода денежных средств непосредственно на счет гарантирующего поставщика;

- **317 470,32 руб.** (судебное дело № А68-7076/2016, исполнительное производство 21250/17/71030-ИП от 23.08.2017г.), из которых 233 854,89 руб. – основной долг, 13 779,52 руб. - неустойка, 2000руб. – госпошлина, 67 835,91 руб. – пени на момент фактической оплаты основного долга.

Оплата основного долга, неустойки, госпошлины (249 634,41 руб.) произведена Обществом 11.09.2017г. (п/п 877) на счет Управления Федеральной службы судебных приставов по Тульской области, пени на момент фактической оплаты основного долга (67 835,91 руб.) оплачены потребителем 15.09.2017г. (п/п 901), путем перевода денежных средств непосредственно на счет гарантирующего

поставщика;

- **10 931,51 руб.** (судебное дело А68-9655/2016, исполнительное производство 21262/17/71030-ИП от 23.08.2017г.), из которых 6912,68руб. – основной долг, 382,12 руб. – неустойка, 2000 руб. – госпошлина, 1636,71 руб. – пени на момент фактической оплаты основного долга.

Оплата основного долга, неустойки, госпошлины (9294,8 руб.) произведена Обществом 11.09.2017г. (п/п 876) на счет Управления Федеральной службы судебных приставов по Тульской области, пени на момент фактической оплаты основного долга (1636,71 руб.) оплачены потребителем 15.09.2017г. (п/п 901), путем перевода денежных средств непосредственно на счет гарантирующего поставщика.

По состоянию на 16.09.2017г. у ООО ПСП «Кимовскгазстрой» перед АО «ТНС энерго Тула» отсутствовала задолженность, что также подтверждается актом сверки взаимных расчетов сторон по состоянию на 28.09.2017г., согласно которому со стороны потребителя имеется переплата в размере 60 248,58 руб.

В соответствии с частью 1 статьи 539 Гражданского кодекса РФ по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом - юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии (абз. 2 части 2 статьи 546 Гражданского кодекса РФ).

Согласно части 2 статьи 547 Гражданского кодекса РФ, если в результате регулирования режима потребления энергии, осуществленного на основании закона или иных правовых актов, допущен перерыв в подаче энергии абоненту, энергоснабжающая организация несет ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств при наличии ее вины.

Арбитражный суд Тульской области в рамках рассмотрения дела А68-12215/2017 подтвердил незаконность действий АО «ТНС энерго Тула», указав, что:

- ответчик (АО «ТНС энерго Тула») знал об отсутствии задолженности со стороны истца (ООО ПСП «Кимовскгазстрой»), и обязан был отозвать уведомление о планируемом введении ограничения режима потребления электроэнергии от 15.09.2017г. № Эи/714;

- произведенное ответчиком (АО «ТНС энерго Тула») ограничение режима потребления электроэнергии 28.09.2017г. в отношении ООО ПСП «Кимовскгазстрой», являлось не обоснованным.

06.06.2018г. на рассмотрение дела представителями ООО ПСП «Кимовскгазстрой» представлена копия электронной переписки между Обществом и АО «ТНС энерго Тула», согласно которой в сентябре 2017г. в адрес гарантирующего поставщика неоднократно направлялись платежные документы (поручения) об оплате задолженности.

Кроме того, АО «ТНС энерго Тула», являясь взыскателем по исполнительным производствам № 21250/17/71030-ИП от 23.08.2017г., 21250/17/71030-ИП от 23.08.2017г., 21262/17/71030-ИП от 23.08.2017г. в соответствии с положениями Федерального закона от 02.10.2007г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве», вправе было участвовать в совершении исполнительных действий, в частности, получать от судебного пристава – исполнителя сведения о поступлении денежных средств на депозитный счет подразделения судебных приставов.

Однако АО «ТНС энерго Тула» не воспользовалось своим правом и не предприняло никаких действий по уточнению информации у судебного пристава - исполнителя о погашенной ООО ПСП «Кимовскгазстрой» задолженности.

Императивной нормой абзаца 3 части 1 статьи 38 Федерального закона от 26.03.2003г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» установлен запрет на ограничение режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, в отношении потребителей электрической энергии, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии и исполняющих иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на 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, согласно правовой позиции Пленума ВАС РФ, отраженной в постановлении от 30.06.2008г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (пункт 4), 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.

В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в [части 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Подпунктом «Ж» пункта 2 Правил осуществления антимонопольного регулирования и контроля в электроэнергетике, утвержденных постановлением Правительства от 17.12.2013г. № 1164, антимонопольный контроль функционирования оптового и розничных рынков осуществляет антимонопольный орган посредством возбуждения и [рассмотрения](#) дел о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 3 статьи 38 Федерального закона «Об электроэнергетике» границы зон деятельности гарантирующих поставщиков в пределах территорий соответствующих субъектов Российской Федерации определяются Правительством Российской Федерации по согласованию с органами исполнительной власти соответствующих субъектов Российской Федерации в основных [положениях](#) функционирования розничных рынков. В границах зоны деятельности одного гарантирующего поставщика не допускается деятельность других гарантирующих поставщиков.

Приказом Министерства энергетики РФ № 911 от 23.12.2013г. АО «ТНС энерго Тула» присвоен статус гарантирующего поставщика Тульской области.

Приказом ФАС России № 753/17 от 08.06.2017г. Общество внесено в Федеральный информационный реестр гарантирующих поставщиков и зон их деятельности.

Исследовав доказательства, имеющиеся в материалах настоящего дела, Комиссия Управления приходит к выводу, что АО «ТНС энерго Тула», являясь гарантирующим поставщиком, занимая доминирующее положение на товарном рынке услуг по купле – продаже электрической энергии, в географических границах, определенных зоной своей деятельности, незаконно с 28.09.2017г. по 29.09.2017 ввело полное ограничение режима потребления электрической энергии на объект ООО ПСП «Кимовскгазстрой» (АГЗС, расположенная по адресу: Тульская обл., Узловский р-он, 219 км, М-4 Дон), в отсутствие у него задолженности, тем самым ущемило права и законные интересы последнего и нарушило требования части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

**Примечание:** Лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении и обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии (часть статьи 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции»).

*В случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и довод свидетельствуют о наличии в действиях (бездействии) ответчика по делу признаков иного нарушения*

антимонопольного законодательства, чем нарушение, по признакам которого принято заключение о обстоятельствах дела, комиссия на основании [пункта 1 части 1.1 статьи 47](#) данного Федерального закона принимает решение об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства. В этом случае рассмотрение дела продолжается по правилам, предусмотренным настоящей главой (часть 6 Федерального закона «О защите конкуренции»).

В случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы относительно обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, свидетельствуют о отсутствии в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) нарушения антимонопольного законодательства, комиссия на основании [пункта 1 части 1 статьи 48](#) настоящего Федерального закона прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства (часть 6 Федерального закона «О защите конкуренции»).