

Решение

- часть решения оглашена: 23.05.2018 г. город Ростов-на-Дону

В полном объеме решение изготовлено: 25.05.2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <..> – заместитель руководителя управления – начальник отдела информационно-аналитического и взаимодействия с полномочным представителем Президента РФ.

Члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;

<...>– главный специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело № 528/02 от 26.03.2018 г. по признакам нарушения Публичным акционерным обществом «ТНС энерго Ростов-на-Дону» (ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону», 344022, г. Ростов-на-Дону, пер. Журавлева, 47) ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - **ФЗ «О защите конкуренции»**)

УСТАНОВИЛА:

В Ростовское УФАС России поступило обращение ЗАО «БИС» о неправомерных действиях ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» (344022, г. Ростов-на-Дону, пер. Журавлева, 47), выразившихся во введении ограничения режима потребления электрической энергии по договору № 4902 от 01.01.2006 г. с 15.11.2017 г. по 16.11.2017 г. без предварительного надлежащего уведомления потребителя.

Согласно пояснениям заявителя, между ЗАО «БИС» и ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» заключен договор энергоснабжения № 4802 от 01.01.2006 г.

В Соответствии с п. 1.1 договора ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» обязуется подавать ЗАО «БИС» электрическую энергию.

15.11.2017 г. ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» ввело ограничение режима потребления электрической энергии.

16.11.2017 г. энергоснабжение было возобновлено.

По утверждению заявителя, уведомление о введении ограничения энергоснабжения отсутствует.

При этом, согласно пояснениям ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону», ЗАО «БИС» отказалось от принятия вышеуказанного уведомления, в связи с чем был составлен акт об отказе в получении уведомления от 01.11.2017 г. в присутствии двух незаинтересованных лиц.

ЗАО «БИС» полагает, что не направление уведомления о введении ограничения режима потребления электроэнергии в адрес ЗАО «БИС» свидетельствует о злоупотреблении ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» доминирующим положением на рынке услуг по поставки электрической энергии.

Рассмотрев доводы участвующих в деле лиц, Комиссия установила следующие обстоятельства:

[Статьей 10](#) Гражданского кодекса Российской Федерации установлен запрет на использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Согласно [ч. 1 ст. 5](#) Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара превышает 50%, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

Доминирующим признается также положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подтвержденной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

На деятельность ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» распространяются ограничения, установленные ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке (далее по тексту – Порядок), утвержденного приказом

ФАС России от 28.04.2010 года № 220, Ростовским УФАС России проведен анализ товарного рынка электрической энергии (мощности) за 2017 год на территории Ростовской области.

Так, доля ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» на розничном рынке услуг по купле-продаже электрической энергии) за 2017 год на территории Ростовской области составила 79,7%.

Таким образом, ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» занимает доминирующее положение на рынке услуг по реализации электрической энергии в границах Ростовской области, соответственно на деятельность общества на рынке услуг по реализации электрической энергии распространяются ограничения, установленные ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, в силу [части 1 статьи 5](#) Федерального закона "О защите конкуренции" данная организация занимает доминирующее положение на розничном рынке продажи электрической энергии (без ее передачи и распределения) на территории Ростовской области (за исключением зон деятельности иных гарантирующих поставщиков). В силу своего доминирующего положения ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» обязано соблюдать запреты, установленные в [статье 10](#) Федерального закона «О защите конкуренции».

В силу [п. 4 ч. 1 ст. 10](#) Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе, экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Согласно [п. 1 ст. 539](#) Гражданского кодекса Российской Федерации 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 электрических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

В силу [п. 2 ст. 546](#) Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

В [п. 7 ст. 38](#) Федерального закона от 26.03.2003г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» закреплены принципы и основы, в соответствии с которым осуществляется полное и

(или) частичное ограничение режима потребления электрической энергии. К таковым относятся: обязательность предварительного (не менее чем за десять дней) предупреждения о возможном введении полного и (или) частичного ограничения режима потребления, содержащего информацию о состоянии задолженности потребителя за электрическую энергию, а также о предполагаемом сроке введения ограничений режима потребления; обязательность введения предварительного частичного ограничения режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, перед полным ограничением режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня; запрет на нарушение прав иных потребителей в связи с вводимым ограничением режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня; ответственность за нарушение порядка ограничения режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, повлекшее за собой причинение убытков потребителям и (или) продавцам электрической энергии.

Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 г. № 442 утверждены [Правила](#) полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии (далее - Правила ограничения, Правила).

Согласно [пп. "б" п. 2](#) Правил ограничение режима потребления электрической энергии вводится при нарушении своих обязательств потребителем, выразившихся в неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, в том числе обязательств по предварительной оплате в соответствии с установленными договором сроками платежа, если это привело к образованию задолженности потребителя перед гарантирующим поставщиком в размере, соответствующем денежным обязательствам потребителя не менее чем за один период между установленными договором сроками платежа; возникновение у потребителя услуг по передаче электрической энергии задолженности по оплате услуг по передаче электрической энергии, соответствующей одному периоду между установленными договором сроками платежа.

[Пунктом 15](#) Правил N 442 установлен порядок введения ограничения режима потребления в связи с наступлением обстоятельств, указанных в [подпункте "б" пункта 2](#) Правил N 442, предусматривающий в том числе, 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.

В случае невыполнения потребителем требования о погашении задолженности в размере и в срок, установленные в уведомлении о планируемом введении ограничения режима потребления вводится частичное ограничение режима потребления в соответствии с [пунктом 9](#) или [пунктом 11](#) Правил N 442 на указанный в уведомлении срок.

Согласно [подпункту "г" пункта 17](#) Правил N 442 при невыполнении потребителем в указанный в уведомлении срок действий по самостоятельному частичному ограничению режима потребления до уровня технологической или аварийной брони исполнитель (субисполнитель) не производит действия по ограничению режима потребления и не позднее 1 рабочего дня извещает об этом инициатора введения ограничения, а если ограничение режима потребления вводится субисполнителем, то субисполнитель незамедлительно извещает об этом исполнителя, который не позднее следующих суток обязан известить об этом инициатора введения ограничения. Исполнитель (субисполнитель) в указанный в повторном уведомлении срок производит действия по введению частичного ограничения режима потребления в присутствии потребителя (с обязательным незамедлительным уведомлением об этом указанных органов государственной власти в случае отсутствия их представителей), если до указанного в повторном уведомлении срока потребитель не выполнил требования, содержащиеся в первоначальном уведомлении о планируемом введении ограничения режима потребления.

При наличии у потребителя акта согласования технологической и (или) аварийной брони, составленного и согласованного в установленном законодательством Российской Федерации об электроэнергетике порядке, инициатор введения ограничения информирует о планируемом ограничении режима потребления помимо потребителя также уполномоченный орган субъекта Российской Федерации, территориальные органы федерального органа исполнительной власти, уполномоченного в области государственного энергетического надзора, и федерального органа исполнительной власти по делам гражданской обороны и чрезвычайным ситуациям ([пункт 17](#) Правил N 442).

Таким образом, ограничение режима потребления должно осуществляться в соответствии с установленным нормативно-правовыми актами порядком, обеспечивающим баланс интересов инициатора ограничения и потребителя, а также соблюдение прав и законных интересов иных потребителей, энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к тем же объектам электросетевого хозяйства соответствующей сетевой организации, интересов неопределенного круга лиц и публичных интересов.

В силу пункта 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 посредством направления смс-сообщения на номер мобильного телефона, указанный в соответствующем договоре, считается доставленным, а потребитель надлежащим образом уведомленным в день направления повторного смс-сообщения при условии, что инициатор введения ограничения направил потребителю повторное смс-сообщение в течение 2 дней, но не ранее истечения 24 часов со времени направления первого смс-сообщения.

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.

Согласно пункту 9 (1) Правил № 442, все уведомления, подлежащие направлению в соответствии с Правилами №442 инициатору введения ограничения, исполнителю, субисполнителю, направляются способом, определенным договором об оказании услуг по передаче электрической энергии или иным соглашением сторон об информационном взаимодействии, а в случае отсутствия такого договора или соглашения - способом, позволяющим подтвердить доставку уведомления.

Указанные уведомления могут быть направлены по телекоммуникационным каналам связи в электронной форме с использованием электронной подписи, если такой способ направления уведомлений позволяет подтвердить получение указанных уведомлений соответственно инициатором введения ограничения, исполнителем или субисполнителем.

23.05.2018 г. при рассмотрении настоящего дела присутствовал <..>. Согласно пояснениям <...> он является работником у ИП Родина, с которым ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» заключен договор на оказание транспортных услуг. 01.11.2017 г. <..>. передал сотруднику ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» свои документы для оформления акта об отказе в получении ЗАО «БИС» уведомления об ограничении подачи электроэнергии. При этом, со слов <..>., он лично не присутствовал при попытке вручения сотрудниками ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» ЗАО «БИС» уведомления, факт отказа ЗАО «БИС» в получении уведомления подтвердить не может, акт от 01.11.2017 г. им не подписывался.

Таким образом, Комиссия установила, что довод ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» о том, что факт отказа ЗАО «БИС» от получения уведомления о введении ограничения подачи электроэнергии, подтверждается актом от 01.11.2017 г., является необоснованным и несостоятельным.

Согласно пояснениям представителей ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону», присутствующих при рассмотрении настоящего дела, иными способами уведомление о введении ограничения подачи электроэнергии в адрес ЗАО «БИС» не направлялось.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что действия (бездействие) ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» по нарушению процедуры уведомления ЗАО «БИС» о введении ограничения энергоснабжения с 15.11.2017 г., способом, в силу пунктов 8, 9 (1) Правил № 442, позволяющим установить факт вручения уведомления, являются нарушением ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39,

частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» нарушившим ч.1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».
2. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» не выдавать.
3. Передать материалы дела специалисту Ростовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административном правонарушении в отношении ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону».

Председатель Комиссии: <..>

Члены Комиссии: <...>

<..>

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Ростовской области в течение трех месяцев со дня его принятия.