

АО «НОВГОРОДОБЛЭЛЕКТРО»

ул. Кооперативная, д. 8, г. Великий
Новгород, 173003

e-mail: mail@nokes.ru

Общество с ограниченной
ответственностью «Электрические сети»

ул. Германа, д. 35А, г. Великий Новгород,
173003

e-mail: ooo_technoservis@mail.ru

Уполномоченному по защите прав
предпринимателей в Новгородской
области

<...>

ул. Тихвинская, д. 1/11, Великий Новгород,
173007

e-mail: novgorod@ombudsmanbiz.ru

Исх. № 7360/02 от 22.12.2021

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 053/01/10-640/2021 О НАРУШЕНИИ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Резолютивная часть оглашена: 22.12.2021

В полном объеме изготовлено: 22.12.2021
Новгород

г. Великий

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии

<...> – руководитель Управления;

Члены Комиссии

<...> – заместитель руководителя Управления - начальник отдела антимонопольного контроля;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления,

рассмотрев дело № 053/01/10-640/2021 по признакам нарушения Акционерным обществом «Новгородоблэлектро» (юридический адрес: ул. Кооперативная, д. 8, г. Великий Новгород, 173003, ИНН: 5321037717; ОГРН: 1025300780262) (далее – АО «Новгородоблэлектро») признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного пунктом 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)

в присутствии на заседании представителей лиц, участвующих в деле:

<...>ого <...> – директора ООО «Электрические сети»;

<...>ой <...> – представителя АО «Новгородоблэлектро», действующего на основании доверенности № 130/20 от 16.12.2020;

УСТАНОВИЛА:

В Новгородское УФАС России поступило обращение Уполномоченного по защите прав предпринимателей в Новгородской области (исх. от 04.06.2021 № 241) с дополнениями исх. от 22.06.2021 № 266 по факту возможного нарушения требований антимонопольного законодательства в действиях Акционерного общества «Новгородоблэлектро» (далее АО

«Новгородоблэлектро», АО «НОЭ») (далее - Обращение).

Из Обращения усматривается, что в адрес Уполномоченного обратилось Общество с ограниченной ответственностью «Электрические сети» (место нахождения: 173003, Новгородская обл., город Великий Новгород, улица Большая Санкт-Петербургская, дом 39 корп. 22, каб. 3) (далее – ООО «Электросети»), являющееся территориальной сетевой организацией (далее – ТСО) на территории Новгородской области, владеющее объектами электросетевого хозяйства на праве собственности, безвозмездного пользования, а также аренды, и оказывающее услуги по передаче электрической энергии.

Приказом Федеральной службы по тарифам от 26.01.2009 № 9-э ООО «Электросети» включено в реестр субъектов естественных монополий, осуществляющих деятельность в сфере услуг по передаче электрической энергии (регистрационный № 35.1.56).

Оказание ООО «Электросети» услуг по передаче электрической энергии осуществляется по двум зонам. В первой зоне ООО «Электросети» оказывает услуги вышестоящей смежной сетевой организации ПАО «МРСК Северо-Запада», во второй – АО «Новгородоблэлектро».

С АО «Новгородоблэлектро» у ООО «Электросети» заключен и действует договор оказания услуг по передаче электрической энергии № 3-СС от 25.12.2007 (далее – Договор № 3-СС).

Также, как указано в обращении, постановлениями комитета по тарифной политике Новгородской области (далее – Комитет) ежегодно утверждаются тарифы на услуги по передаче электрической энергии для взаиморасчетов между АО «Новгородоблэлектро» и ООО «Электросети».

Объемы выручки ООО «Электросети» ежегодно учитываются при формировании котловых тарифов на услуги по передаче электрической энергии для потребителей Новгородской области, и, соответственно, учитываются в выручке вышестоящих СО.

В обращении указано, что за 2 года АО «Новгородоблэлектро» не оплатило ООО «Электросети» за услуги по передаче электрической энергии свыше 11 млн. руб. по различным предлогам.

Кроме того, начиная с июня 2019 года АО «Новгородоблэлектро» систематически не исполняет взятые на себя обязательства по Договору № 3-СС, а именно прекратило возвращать в адрес ООО «Электросети» первичные документы, подтверждающие объемы оказанных услуг (акты первичного учета электрической энергии по сетям ООО «Электросети» и акты выполненных работ), не производит оплату полученных услуг, что ставит ООО «Электросети» в крайне тяжелое финансовое положение, граничащее с банкротством.

При этом, Уполномоченный по защите прав предпринимателей в Новгородской области в своем Обращении отдельно обращает внимание на совокупность следующих обстоятельств:

- длительный, с признаками намеренности, период (более 2-х лет) неисполнения АО «Новгородоблэлектро» своих обязательств по Договору № 3-СС;
- систематическое невозвращение первичных документов, подтверждающих объемы оказанных услуг: актов первичного учета электрической энергии по сетям ООО «Электросети» и актов выполненных работ;
- заключение договора уступки прав (цессии) задолженности ООО «Электросети» между АО «Новгородоблэлектро» и ООО «ТНС энерго Великий Новгород», которой могло не быть при соблюдении условий оплаты со стороны АО «Новгородоблэлектро»
- взыскание всей задолженности исключительно в судебном порядке в Арбитражном суде Новгородской области (дело № А44-6402/2020, А44-587/2021, А44-2097/2021).

В ходе рассмотрения Обращения установлено следующее.

Из представленных в обращении документов следует, что АО «Новгородоблэлектро» получает направляемые в адрес данной организации с балансы полученной и отпущенной электрической энергии по сетям ООО «Электросети», акты первичного учета электрической энергии, счета на оплату, акты оказания услуг и счета-фактуры. Данные документы регулярно направляются в адрес АО «НОЭ» с сопроводительными письмами ООО «Электросети».

Кроме того, указанные документы регистрировались в качестве входящих согласно таблице:

Период	Исходящий № сопроводительного письма ООО «Электросети»	Входящий № АО «Новгородоблэлектро»
Январь 2019	№ 15 от 15.02.2019	№ 582 от 18.02.2019
Февраль 2019	№ 24 от 18.03.2019	№ 914 от 18.03.2019
Март 2019	№ 43 от 19.04.2019	№ 1333 от 19.04.2019
Апрель 2019	№ 52 от 22.05.2019	№ 1689 от 24.05.2019
Май 2019	№ 63 от 13.06.2019	№ 1945 от 14.06.2019
Июнь 2019	№ 75 от 10.07.2019	№ 2263 от 11.07.2019
Июль 2019	№ 96 от 08.08.2019	№ 2610 от 08.08.2019
	№ 94 от 06.08.2019	№ 2575 от 06.08.2019
Август 2019	№ 117 от 05.09.2019	№ 3016 от 06.09.2019

	№ 119 от 05.09.2019	№ 3083 от 12.09.2019
Сентябрь 2019	№ 144 от 04.10.2019	№ 3378 от 04.10.2019
	№ 146 от 07.10.2019	№ 3386 от 07.10.2019
Октябрь 2019	№ 175 от 05.11.2019	№ 3836 от 08.11.2019
Ноябрь 2019	№ 208 от 05.12.2019	№ 4203 от 05.12.2019
Декабрь 2019	№ 001 от 09.01.2020	№ 31 от 10.01.2020
Январь 2020	№ 030 от 04.02.2020	№ 344 от 05.02.2020
Февраль 2020	-	-
Март 2020	№ 116 от 08.04.2020	б/н б/д
Апрель 2020	№ 151 от 12.05.2020	14.05.2020 № б/н
Май 2020	№ 189 от 10.06.2020	№ 1817 от 11.06.2021
Июнь 2020	№ 257 от 20.07.2020	№ 2254 от 21.07.2020
Июль 2020	№ 281 от 05.08.2020	№ 2443 от 07.08.2020
Август 2020	№ 324 от 07.09.2020	№ 2794 от 09.09.2020
Сентябрь 2020	№ 352 от 06.10.2020	№ 3125 от 08.10.2020
Октябрь 2020	№ 375 от 09.11.2020	№ 3547 от 11.11.2020
Ноябрь 2020	№ 405 от 07.12.2020	№ 3896 от 14.12.2020
Декабрь 2020	№ 12 от 14.01.2021	№ 91 от 18.01.2021
Январь 2021	№ 56 от 08.02.2021	№ 375 от 11.02.2021
Февраль 2021	№ 96 от 10.03.2021	№ 711 от 12.03.2021

Как следует из Обращения, АО «Новгородоблэлектро» не возвращает первичные документы в адрес ООО «Электросети».

Как отмечалось, между АО «Новгородоблэлектро» и ООО «Электросети» действует Договор № 3-СС.

Согласно предмету договора ССО (ООО «Электросети») обязуется оказывать ТСО (АО «Новгородоблэлектро») услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих ему на праве собственности или на ином законном основании объектов электросетевого хозяйства, обеспечивать передачу электроэнергии в пределах договорных объемов мощности в соответствующей точке исполнения обязательств, указанной в Приложении 3 к Договору, а ТСО обязуется оплачивать эти услуги.

В силу пункта 3.2 Договора № 3-СС, ССО имеет право получать оплату за оказание услуг по передаче электроэнергии в соответствии с установленным комитетом по ценовой и тарифной политике области тарифом и условиями настоящего договора.

Согласно пункту 3.2 Договора № 3-СС, ТСО обязуется своевременно и в полном объеме производить оплату услуг ССО, в соответствии с тарифами, утвержденными органом власти субъекта ССО и в соответствии с разделом 5 Договора.

Раздел 5 Договора определяет цену договора и порядок оплаты услуг.

Согласно пункту 5.6 Договора № 3-СС, оплата услуг по передаче электроэнергии по настоящему договору производится следующим образом:

- до 10 числа текущего месяца ССО направляет ТСО счет на предварительную оплату услуг по передаче электроэнергии из расчета 35 % плановой величины мощности, подлежащей передаче на текущий месяц на основании Приложения № 3 к настоящему Договору. ТСО оплачивает счет до 25 числа текущего месяца.

- окончательный расчет за оказанные услуги производится не позднее 25 числа месяца, следующего за расчетным. Сумма окончательного платежа уменьшается на сумму предварительного платежа за соответствующий период.

В силу пункта 7.1 Договора все споры и разногласия, возникающие из настоящего договора, урегулируются Сторонами путем переговоров.

Таким образом, АО «Новгородоблэлектро» обязуется оплачивать услуги ООО «Электросети». Договором предусмотрен переговорный досудебный порядок урегулирования разногласий.

Как установлено в ходе рассмотрения Обращения, АО «Новгородоблэлектро» создаются условия, при которых ООО «Электросети» получает оплату за оказанные услуги с существенными задержками и лишь в результате обращения в судебные инстанции.

При этом, АО «НОЭ» добровольно не исполняются обязательства по оплате услуг ООО «Электросети» даже в той части, в которой между сторонами отсутствуют разногласия по объемам оказанных услуг.

Согласно информации, представленной АО «Новгородоблэлектро», имеют место следующие обстоятельства по оплате оказанных услуг:

	Объем оказанных услуг согласно позиции	Объем оказанных услуг согласно позиции ООО «Электросети»	Итоговый объем	Оплата завершена	№ судебного дела, истец

	АО «НОЭ»				
Июнь 2019	1 078 900	1 153 364	1 148 776	14.05.2020	А44-10065/2019 истец ООО «Электросети» (удовл)
Июль 2019	1 148 446	1 128 883	1 128 883	14.05.2020	А44-10065/2019 истец ООО «Электросети» (удовл)
Август 2019	1 088 991	1 130 593	1 130 593	14.05.2020	А44-10754/2019 истец ООО «Электросети» (удовл)
Сентябрь 2019	1 175 962	1 197 044	1 197 044	14.05.2020	А44-10754/2019 истец ООО «Электросети» (удовл)
Октябрь 2019	1 410 056	1 445 966	1 445 966	25.03.2020	А44-10011/2019 истец ООО «ТНС Энерго Великий Новгород» (отказано)
Ноябрь 2019	1 410 543	1 438 075	1 438 075	25.03.2020	А44-10011/2019 истец ООО «ТНС Энерго Великий Новгород» (отказано)
Декабрь 2019	1 443 628	1 460 394	1 460 394	14.05.2020	А44-1472/2020 истец ООО «Электросети» (удовл)
Январь 2020	1 384 513	1 413 086	1 413 086	14.05.2020	А44-1472/2020 истец ООО «Электросети» (удовл)
Февраль 2020	1 295 242	1 304 641	1 304 641	19.03.2021	А44-3580/2020 истец ООО «Электросети» (удовл)
Март 2020	1 236 182	1 239 985	1 239 980	19.03.2021	А44-3580/2020 истец ООО

					«Электросети» (УДОВЛ)
Апрель 2020	1 009 543	1 015 158	1 015 158	10.02.2021	А44-3856/2020 истец ООО «Электросети» (УДОВЛ)
Май 2020	871 103	881 114	866 414	10.02.2021	А44-3856/2020 истец ООО «Электросети» (УДОВЛ)
Июнь 2020	908 378	808 238	-	-	А44-6402/2020 В стадии рассмотрения
Июль 2020	889 307	892 608	-	-	А44-6402/2020 В стадии рассмотрения
Август 2020	856 458	861 097	-	-	А44-6402/2020 В стадии рассмотрения
Сентябрь 2020	937 878	952 936	-	-	А44-587/2021 В стадии рассмотрения
Октябрь 2020	1 098 265	1 088 767	-	-	А44-587/2021 В стадии рассмотрения
Ноябрь 2020	1 052 225	1 156 228	-	-	А44-587/2021 В стадии рассмотрения
Декабрь 2020	1 273 876	1 282 280	-	-	А44-2097/2021 В стадии рассмотрения
Январь 2021	1 305 968	1 307 989	-	-	А44-2097/2021 В стадии рассмотрения
Февраль 2021	1 331 982	1 318 204	-	-	А44-2097/2021 В стадии рассмотрения
Март	1 272 300	1 272 164	-	-	А44-3960/2021

2021					В стадии рассмотрения
Апрель 2021	1 078 418	1 070 092		-	A44-3960/2021 В стадии рассмотрения
Май 2021	924 031	923 844		-	A44-3960/2021 В стадии рассмотрения

Согласно пункту 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» (далее – Постановление Пленума ВС РФ № 2) при оценке наличия злоупотребления в поведении доминирующего на рынке субъекта суд принимает во внимание законные интересы этого субъекта, которые вправе преследовать любой участник рынка вне зависимости от его положения на рынке (например, связанные с соблюдением правил безопасности при осуществлении деятельности, необходимостью выполнения иных обязательных и (или) обычных для соответствующей сферы деятельности требований, обеспечением экономической эффективности (экономия затрат) его собственной деятельности как участника рынка). Если доминирующему на рынке субъекту вменяется злоупотребление, направленное на причинение вреда или иное ущемление прав других участников рынка, то указанный субъект вправе доказывать, что его поведение экономически выгодно для контрагентов в результате взаимодействия с ним.

Согласно пункту 13 Постановления Пленума ВС РФ № 2, при возникновении спора о том, имеет ли место злоупотребление доминирующим положением, судам наряду с установлением признаков злоупотребления в соответствующей форме, например, направленности поведения на недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) причинение вреда, иное подобное ущемление прав участников рынка и усиление в связи с этим позиции лица, занимающего доминирующее положение, также следует принимать во внимание, являлось ли возможным совершение хозяйствующим субъектом определенных действий (бездействие), в том числе недобросовестных по отношению к своим контрагентам (потребителям) в отсутствие доминирующего положения на рынке.

Статьей 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации установлено, что не допускается 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.

Из анализа поведения АО «Новгородоблэлектро» представляется возможным сделать вывод, что практика неоплаты оказанных услуг в адрес ООО «ЭЛЕКТРОСЕТИ» является систематической. АО «Новгородоблэлектро» использует данный инструмент в качестве злоупотребления доминирующим положением, ущемляя интересы действующего на рынке хозяйствующего субъекта.

ООО «Электросети» лишено возможности отказать в услуге по передаче электрической энергии по своим сетям в силу законодательного регулирования соответствующих правоотношений.

В данном случае доминирующее положение АО «Новгородоблэлектро» также имеет определяющее значение, поскольку данное Общество, являясь котлодержателем, получает оплату согласно действующим тарифам от потребителей, но, в свою очередь, не оплачивает услуги, оказанные ООО «Электросети», обязанного оказывать услуги по передаче электрической энергии и не способного отказать от исполнения данных услуг, чем ущемляет его экономические интересы.

В отсутствие доминирующего положения аналогичная практика невозможна, поскольку АО «Новгородоблэлектро» именно в силу осуществления деятельности, отнесенной к сфере естественной монополии (передача электрической энергии), обладает статусом сетевой организации и является котлодержателем, то есть вышестоящей по отношению к ООО «Электросети» смежной сетевой организацией.

При таких обстоятельствах ООО «Электросети» находится в зависимом положении от оплаты услуг АО «НОЭ» в силу наличия статуса котлодержателя у данного Общества.

В соответствии с пунктом 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 N 861 (далее – ПНД), собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это оплату.

Указанные собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, вправе оказывать услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства после установления для них тарифа на услуги по передаче электрической

энергии. В этом случае к их отношениям по передаче электрической энергии применяются положения настоящих Правил, предусмотренные для сетевых организаций.

Потребители услуг, опосредованно присоединенные к электрическим сетям, оплачивают услуги по передаче электрической энергии в соответствии с методическими указаниями, утверждаемыми федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов.

В соответствии с пунктом 4 ПНД услуги по передаче электрической энергии предоставляются сетевой организацией на основании договора о возмездном оказании услуг по передаче электрической энергии (далее - договор).

Согласно пункту 9 ПНД договор является публичным и обязательным к заключению для сетевой организации.

Согласно пункту 8 ПНД в целях обеспечения исполнения своих обязательств перед потребителями услуг (покупателями и продавцами электрической энергии) сетевая организация заключает договоры с иными сетевыми организациями, имеющими технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства, с использованием которых данная сетевая организация оказывает услуги по передаче электрической энергии (далее - смежные сетевые организации), в соответствии с разделом III настоящих Правил.

В силу пункта 34 ПНД по договору между смежными сетевыми организациями одна сторона договора обязуется предоставлять другой стороне услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих ей на праве собственности или на ином законном основании объектов электросетевого хозяйства, а другая сторона обязуется оплачивать эти услуги и (или) осуществлять встречное предоставление услуг по передаче электрической энергии. Услуга предоставляется в пределах величины максимальной мощности в точках поставки, перечень которых определяется в договоре об оказании услуг по передаче электрической энергии. Потребитель услуг, предоставляемых по такому договору, определяется в соответствии с пунктом 41 настоящих Правил.

Согласно пункту 36 ПНД сетевая организация не вправе отказать смежной сетевой организации в заключении договора.

Согласно пункту 41 ПНД при исполнении договора между территориальными сетевыми организациями, обслуживающими потребителей, расположенных на территории одного субъекта Российской Федерации, сторонами договора осуществляется взаимное предоставление услуг по передаче электрической энергии, при этом потребителями услуг являются обе стороны.

Согласно пункту 14 ПНД при исполнении договора потребитель услуг обязан оплачивать услуги сетевой организации по передаче электрической энергии в размере и сроки, которые определены пунктами 15(1), 15(3) и 15(5) настоящих Правил.

Таким образом, обязанность по оплате услуг потребителем по договору предусмотрена также Правилами.

Именно с учетом специфики правового регулирования рассматриваемых правоотношений ООО «Электросети» не может препятствовать перетоку электрической энергии АО «Новгородоблэлектро» через свои сети, а также, как отмечалось, ООО «Электросети» не вправе отказаться от исполнения Договора № 3-СС.

Фактически АО «Новгородоблэлектро», получающее оплату по единому (котловому) тарифу от потребителей, прекратило в добровольном порядке своевременную оплату услуг ООО «Электросети» и игнорирует обращения, поступающие в досудебном порядке, что с очевидностью свидетельствуют о злоупотреблении правом.

Таким образом грубо нарушается порядок оплаты за оказанные услуги, как следует из представленной АО «Новгородоблэлектро» информации.

В ответ на запрос об указании причин неоплаты соответствующих услуг АО «Новгородоблэлектро» представило информацию о том, что своевременная оплата не осуществляется по причине наличия споров относительно объемов электрической энергии.

Вместе с тем, данный довод не может быть принят в качестве обоснования неоплаты услуг в полном объеме, поскольку установлено, что спорные объемы оказанных услуг носили несущественный характер. Так, в большинстве случаев, такие объемы не превышали 5 % от общего объема оказанных услуг.

Кроме того, по определенным расчетным периодам (июль 2019, июнь 2020, декабрь 2020, май 2021) объем оказанных в адрес АО «НОЭ» услуг, по мнению ООО «Электросети», даже ниже, нежели таковой объем согласно позиции АО «НОЭ», однако оплата за данные периоды своевременно также не осуществлялась.

Иных доводов, свидетельствующих о наличии реальных препятствий к оплате услуг ООО «Электросети» АО «Новгородоблэлектро» не представило.

В силу пункта 45 Постановления Пленума ВС РФ № 2, с учетом положений части 1 статьи 2 Закона не подлежит признанию недействительным решение или предписание антимонопольного органа (а равно не может быть отказано антимонопольному органу в удовлетворении его исковых требований) только на основании квалификации соответствующих

правоотношений с участием хозяйствующего субъекта, которому выдано предписание антимонопольного органа или к которому данным органом подан иск, как гражданско-правовых.

Таким образом, Управление в пределах своей компетенции уполномочено дать оценку соответствия требованиям антимонопольного законодательства действий (бездействия) АО «Новгородоблэлектро».

В соответствии с Информационным письмом Федеральной службы по тарифам от 04.09.2007 № ЕЯ-5133/12 «О введении котлового метода расчета тарифов на услуги по передаче электрической энергии» в целях обеспечения каждой сетевой организации средствами в размере её необходимой валовой выручки необходимо обеспечить перераспределение полученных по единому (котловому) тарифу средств между сетевыми организациями в соответствии с Методическими указаниями № 20-э/2.

Для потребителей Новгородской области на 2019, 2020 и 2021 год были утверждены единые (котловые тарифы) на услуги по передаче электрической энергии, в которых необходимая валовая выручка АО «Новгородоблэлектро» была определена с учетом затрат смежных сетевых организаций, в том числе ООО «Электрические сети». Потребители услуг по передаче электрической энергии оплачивают заявителю стоимость услуг по передаче электроэнергии по сетям сетевых организаций по единым «котловым» тарифам, в которые включены затраты на оплату стоимости услуг по передаче электроэнергии по сетям смежных сетевых организаций Новгородской области.

Следовательно, заявитель обязан оплатить стоимость оказанных третьему лицу услуг по передаче электроэнергии.

В силу специфики деятельности сетевых организаций услуги по передаче электроэнергии подлежат государственному ценовому регулированию (пункт 1 статьи 424 ГК РФ, статьи 4, 6 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», пункт 4 статьи 23.1 Закона об электроэнергетике).

Цены (тарифы) применяются в соответствии с решениями регулирующих органов, в том числе с учетом особенностей, предусмотренных нормативными правовыми актами в области электроэнергетики (пункт 35 Правил государственного регулирования (пересмотра, применения) цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 № 1178; далее - Правила № 1178).

Конечные потребители оплачивают услуги по передаче электроэнергии по единому «котловому» тарифу, который гарантирует равенство тарифов для всех потребителей услуг, расположенных на территории субъекта Российской Федерации

и принадлежащих к одной группе, и обеспечивает совокупную необходимую валовую выручку всех сетевых организаций региона, входящих в «котел».

В силу того, что фактические затраты сетевых организаций в регионе различны, для получения положенной им экономически обоснованной необходимой

валовой выручки каждой паре сетевых организаций утверждается индивидуальный

тариф взаиморасчетов, по которому одна сетевая организация должна передать другой дополнительно полученные денежные средства (подпункт «в» пункта 3 Основ № 1178, пункты 49, 52 Методических указаний № 20-э/2).

Как следует из Правил № 1178, принципов и методов расчета цен (тарифов),

установленных в разделе III Основ № 1178, а также пунктов 43, 44, 47-49, 52 Методических указаний № 20-э/2, тариф устанавливается так, чтобы обеспечить сетевой организации экономически обоснованный объем финансовых средств, необходимых для осуществления регулируемой деятельности в течение расчетного

периода регулирования, то есть объем необходимой валовой выручки.

При этом базовые величины для расчета ставок тарифов рассчитываются исходя из характеристик объектов электросетевого хозяйства, находившихся в законном владении сетевой организации на момент принятия тарифного решения.

Инициатором принятия тарифного решения является регулируемая организация, которая представляет в регулирующий орган исходные сведения для установления тарифа.

Таким образом, в основе тарифа лежит экономическое обоснование необходимой валовой выручки регулируемой организации. Распределение совокупной необходимой валовой выручки всех сетевых организаций региона посредством применения индивидуальных тарифов для смежных пар объективно обусловлено составом электросетевого хозяйства сетевых организаций и объемом движения электроэнергии через объекты электросетевого хозяйства.

Действия сетевой организации могут квалифицироваться как злоупотребление правом, если они направлены исключительно на обход правовых норм о государственном регулировании цен и подрыв баланса интересов потребителей услуг и иных сетевых организаций (Определение Верховного Суда Российской Федерации от 26.10.2015 № 304-ЭС15-5139).

При таком положении АО «НОЭ», являясь «котлодержателем» тарифа и получая доход за передачу электрической энергии территориальным

сетевым организациям Новгородской области, безосновательно удерживает денежные средства ООО «Электросети», которое не получает необходимую валовую выручку, установление которой направлено на то, чтобы электросетевая организация должным образом содержала электросетевое имущество и обеспечивала бесперебойность его функционирования.

Согласно части 1 статьи 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.

Несмотря на то, что оба хозяйствующих субъекта – и ООО «Электросети» и АО «НОЭ» относятся к субъектам естественной монополии и признаются занимающими доминирующее положение на соответствующем рынке, положение АО «НОЭ» в силу обладания статусом котлодержателя и вышестоящей сетевой организации наряду с невозможностью отказа от исполнения Договора № 3-СС для ООО «Электросети» в данном случае свидетельствует о том, что именно АО «НОЭ» обладает действительными преимуществами и может извлечь незаконные выгоды из своего доминирующего положения в правоотношениях с ООО «Электросети», ущемить законные экономические интересы данного Общества, выступающего в качестве зависимой (слабой) стороны.

В данной связи необходимо отметить, что в силу части 1 статьи 5 Закона 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.

Совокупность имеющихся место обстоятельств свидетельствует не только о нарушениях условий исполнения договора, носящих гражданско-правовой характер, но и о злоупотреблении доминирующим положением, приводящем к ущемлению интересов хозяйствующего субъекта – контрагента.

В силу части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции, доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Сведения об АО «Новгородоблэлектро» включены в реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе согласно

сведениям из Реестра субъектов естественных монополий, опубликованных на сайте ФАС России <http://fas.gov.ru/pages/activity/tariffregulation/reestr-subektov-estestvennyix-monopolij.html>

Согласно выписке из ЕГРЮЛ в отношении АО «Новгородоблэлектро» основным видом деятельности данного юридического лица является передача электроэнергии и технологическое присоединение к распределительным электросетям ГРН 2055300947062, дата внесения в ЕГРЮЛ записи, содержащей указанные сведения, 08.04.2005

Таким образом, в рассмотренный период времени (2019-2020 годы и истекший период 2021 года) АО «Новгородоблэлектро» занимало доминирующее положение на рынке передачи электрической энергии Новгородской области, и на данное Общество распространяются запреты, установленные частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, в действиях АО «НОЭ» установлены признаки нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного издан приказ Новгородского УФАС России от 16.08.2021 № 113/2021 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения АО «НОЭ» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно Разъяснениям Президиума ФАС России от 07.06.2017 № 8 «О применении положений статьи 10 Закона о защите конкуренции» (далее – Разъяснения Президиума № 8), в соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Как отмечено в Разъяснениях Президиума № 8, выдача предупреждения в период рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства осуществляется комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, если при рассмотрении такого дела установлены признаки нарушения пунктов и (или) статей, указанных в статье 39.1 Закона о защите конкуренции, которые не были известны на момент возбуждения такого дела (часть 3 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции).

Согласно Разъяснениям Президиума № 8 в таком случае возбужденное дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит отложению в соответствии с пунктом 1 части 1.1 статьи 47 Закона о защите конкуренции. Кроме того, в случае выявления признаков нарушения пунктов и (или) статей,

указанных в статье 39.1 Закона о защите конкуренции, которые не были известны на момент возбуждения такого дела, антимонопольный орган вправе выделить дело в отдельное производство.

В ходе рассмотрения дела в действиях (бездействии) АО «Новгородоблэлектро» Комиссией обнаружены признаки иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, по признакам которого было возбуждено дело, а именно пункта 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции (создание дискриминационных условий). Так, как следует из совокупности ответов контрагентов АО «Новгородоблэлектро», полученных уже в ходе рассмотрения возбужденного дела, данное Общество в отношении иных контрагентов возвращало документацию, подтверждающую оказанные услуги (балансы отпущенной электрической энергии), оплачивало выполненные услуги по передаче электрической энергии на регулярной основе, а не только по состоявшимся судебным актам, а также принимает документы, подтверждающие объемы оказанных услуг документы, в том числе ведомости (а не только акты снятий показаний приборов учета). Таким образом, Общество создает неравные (дискриминационные) условия деятельности именно для одного из своих контрагентов – ООО «Электрические сети».

В данной связи рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства откладывалось, в адрес АО «Новгородоблэлектро» 25.11.2021 было выдано предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, которым АО «Новгородоблэлектро» в котором указано на необходимость прекратить создание дискриминационных условий путем в течение 10 дней со дня получения настоящего предупреждения путем:

1. Прекращения систематической неоплаты услуг ООО «Электрические сети» в отношении объемов оказанных услуг, по которым у сторон отсутствуют разногласия.

2. Прекращения невозвращения в адрес ООО «Электрические сети» документов об оказании услуг по передаче электрической энергии, в том числе балансов полученной и отпущенной электрической энергии по сетям ООО «Электрические сети», актов первичного учета электрической энергии, счетов на оплату, актов оказания услуг и счетов-фактур.

3. Прекращения обуславливания учета объемов электрической энергии для целей расчетов предоставлением ООО «Электрические сети» исключительно актов снятия показаний расчетных приборов учета в тех случаях, когда ответственным за такое снятие в соответствии с Основными положениями не является ООО «Электрические сети».

О выполнении предупреждения АО «Новгородоблэлектро» было указано сообщить в Управление в срок до 17.12.2021 с приложением документальных доказательств.

17.12.2021 АО «Новгородоблэлектро» представлены документы, подтверждающие исполнение предупреждения.

В ходе заседания 22.12.2021 возражений относительно факта исполнения предупреждения АО «Новгородоблэлектро» директором ООО «Электрические сети» не заявлено.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела установлен факт исполнения АО «Новгородоблэлектро» предупреждения Новгородского УФАС России, выданного в ходе рассмотрения дела по признакам нарушения пункта 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно Разъяснениям Президиума № 8 в случае установления после возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства (в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства или в ходе рассмотрения судебного дела, в котором обжалуется предупреждение) факта своевременного исполнения предупреждения производство по этому делу подлежит прекращению на основании части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции.

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

Признаков иных нарушений антимонопольного законодательства, помимо устраненных в ходе рассмотрения дела нарушений пункта 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в рассмотренных действиях АО «Новгородоблэлектро» не установлено.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела признаки нарушения антимонопольного законодательства АО «Новгородоблэлектро» были устранены и дело подлежит прекращению на основании части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, руководствуясь Разъяснениями Президиума № 8, частью 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1. Производство по делу прекратить в связи с выполнением АО «Новгородоблэлектро» предупреждения от 25.11.2021.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>