

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 042/01/10-1869/2020

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Резолютивная часть решения оглашена «09» марта 2021 г.
Кемерово

г.

В полном объеме решение изготовлено «19» марта 2021 г.

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

Председателя Комиссии: «...» – руководителя управления;

Членов Комиссии: «...» – начальника отдела топливно-

энергетического комплекса;

«...» – главного специалиста-эксперта

отдела топливно-энергетического комплекса;

«...» – ведущего специалиста-

эксперта отдела топливно-энергетического комплекса,

при участии:

- «...» - представителя ПАО «Кузбассэнергосбыт» (по доверенности);

- «...» - представителя ПАО «Кузбассэнергосбыт» (по доверенности),

рассмотрев дело №042/01/10-1869/2020, возбужденное по признакам нарушения Публичным акционерным обществом «Кузбасская энергетическая сбытовая компания» (650036, Кемеровская область - Кузбасс, г. Кемерово, пр. Ленина, 90/4; ОГРН 1064205110133; ИНН/КПП 4205109214/775050001, дата регистрации юридического лица 01.07.2006) (далее – ПАО «Кузбассэнергосбыт») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения заявления ООО «Росток» (вх.3485), перенаправленное Прокуратурой г. Осинники (исх. №1496ж-2020 от 24.08.2020), Приказом Кемеровского УФАС России от 20.11.2020 № 234 возбужденно дело № 042/01/10-1869/2020 по признакам нарушения ПАО «Кузбассэнергосбыт» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на розничном рынке электрической энергии (мощности) в Кемеровской области путем отказа от снятия введенного полного

ограничения режима потребления электрической энергии в отношении энергопринимающих устройств объекта ООО «Росток» (договор энергоснабжения № 730657 от 30.06.2020), результатом которых явилось ущемление интересов ООО «Росток».

Определением от 23.11.2020 (исх. № 03/9921) рассмотрение дела № 042/01/10-1869/2020 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 09.12.2020.

На заседании Комиссии, состоявшемся 09.12.2020, Комиссия заслушала представителей ПАО «Кузбассэнергосбыт» и приняла решение об отложении рассмотрения дела № 042/01/10-1869/2020, в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела № 042/01/10-1869/2020.

Определением от 09.12.2020 (исх. № 03/10513 от 09.12.2020) рассмотрение дела № 042/01/10-1869/2020 было отложено на 26.01.2020.

Комиссией изготовлено и направлено в адрес ООО «Росток» и ПАО «Кузбассэнергосбыт» Заключение об обстоятельствах дела № 042/01/10-1869/2020 (исх.№03/10584 от 10.12.2020).

26.01.2021 на заседании Комиссии представителями ПАО «Кузбассэнергосбыт» были озвучены возражения на вышеуказанное заключение (вх. № 255 от 22.01.2021).

Комиссия, заслушав представителей ПАО «Кузбассэнергосбыт», пришла к выводу, что для полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела № 042/01/10-1869/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, необходимо получение дополнительных доказательств.

Определением от 26.01.2021 (исх. № 03/645 от 27.01.2021) рассмотрение дела № 042/01/10-1869/2020 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 24.02.2021.

Письмом от 19.02.2021 (исх. № 03/1519), рассмотрение дела № 042/01/10-1869/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, в связи с производственной необходимостью перенесено на 09.03.2021.

Определением от 19.02.2021 (исх. № 03/1536 от 19.02.2021) срок рассмотрения дела № 042/01/10-1869/2020 о нарушении антимонопольного законодательства продлен до 23.05.2021.

09.03.2021 на заседании Комиссии представителями ПАО «Кузбассэнергосбыт» были повторно озвучены возражения по обстоятельствам дела № 042/01/10-1869/2020 о нарушении антимонопольного законодательства. ООО «Росток» на рассмотрение дела № 042/01/10-1869/2020 о нарушении антимонопольного законодательства не явился, защитника не направил.

Изучив материалы дела, заслушав доводы и пояснения представителей ПАО «Кузбассэнергосбыт», участвующих в рассмотрении дела, Комиссия, установила следующее:

Между ООО «Агро Элит-Инвест» и ООО «Росток» заключены договора аренды недвижимого имущества от 22.06.2020 и 01.07.2020.

Согласно вышеуказанным договорам ООО «Агро Элит-Инвест» (арендодатель) обязуется передать за плату во временное владение и пользование ООО «Росток» (Арендатор) принадлежащее ООО «Агро Элит-Инвест» на праве собственности недвижимое имущество, а ООО «Росток» обязуется принять недвижимое имущество и выплачивать Арендодателю предусмотренную настоящим договором арендную плату за пользование недвижимым имуществом.

Пунктом 2.3.14 договора аренды установлено, что ООО «Росток» обязуется заключить договоры с ресурсоснабжающими организациями на поставку электрической и тепловой энергии. И самостоятельно осуществлять оплату эксплуатационных и коммунальных платежей ресурсоснабжающим организациям, с которыми у него заключены соответствующие договоры (пункт 2.3.15 договора аренды).

25.06.2020 ООО «Росток» обратилось в адрес ПАО «Кузбассэнергосбыт» с заявлением о заключении договора энергоснабжения в отношении всех взятых в аренду объектов недвижимости тепличного комплекса.

В свою очередь ПАО «Кузбассэнергосбыт» направило в адрес ООО «Росток» договор энергоснабжения № 730657 от 30.06.2020.

23.07.2020 ООО «Росток» направило в адрес ПАО «Кузбассэнергосбыт» протокол разногласий в связи с тем, что в текст договора энергоснабжения были включены не соответствующие действующему законодательству положения, содержащиеся в пункте 7.2 данного договора.

Так согласно пункту 7.2 договора энергоснабжения исполнение обязательств Гарантирующего поставщика по настоящему договору в отношении энергопринимающего устройства осуществляется начиная с указанных в настоящем договоре даты и времени, но не ранее:

- даты и времени оказания услуг по передаче электрической энергии в отношении такого энергопринимающего устройства. При этом в случае если в отношении энергопринимающих устройств Потребителя Сетевой организацией введено полное ограничение режима потребления электрической энергии, в том числе в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств по предыдущему договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), исполнение Гарантирующим поставщиком обязательств по продаже электрической энергии (мощности) по заключенному договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) начинается не ранее даты и времени отмены указанного ограничения режима потребления в связи с устранением обстоятельств, явившихся основанием для введения указанного ограничения режима потребления электрической энергии.

30.07.2020 ПАО «Кузбассэнергосбыт» направило в адрес ООО «Росток» письмо (исх.№80-23-33-02/1625) протокол согласования разногласий от 27.07.2020.

14.08.2020 ООО «Росток» передало ПАО «Кузбассэнергосбыт» подписанный протокол согласования разногласий от 27.07.2020 с урегулированием пункта 7.2 договора энергоснабжения в редакции ПАО «Кузбассэнергосбыт».

Согласно части 1 статьи 420 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договором признается соглашение по всем двух или нескольких об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

В соответствии с положениями пункта 1 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (пункт 4 статьи 421 ГК РФ).

Частью 1 статьи 432 ГК РФ предусмотрено, что договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта (часть 1 статьи 433 ГК РФ).

Согласно статье 3 Федерального закона «Об электроэнергетике» от 26.03.2003 № 35-ФЗ (далее – Закон об электроэнергетике) гарантирующий поставщик электрической энергии - коммерческая организация, обязанная в соответствии с законом или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электрической энергии с любым обратившимся к ней потребителем электрической энергии либо с лицом, действующим от имени и в интересах потребителя электрической энергии и желающим приобрести электрическую энергию.

В соответствии с пунктом 32 Постановления Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (далее – Основные положения) гарантирующий поставщик реализует электрическую энергию (мощность) потребителям (покупателям) на территории своей зоны деятельности по публичным договорам энергоснабжения или купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности).

Гарантирующий поставщик обязан заключить договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) с любым обратившимся к нему потребителем, энергопринимающие устройства которого находятся в зоне деятельности гарантирующего поставщика и энергопринимающие устройства которого в установленном порядке присоединены к объектам электросетевого хозяйства или в отношении энергопринимающих устройств которого заключен договор об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям сетевой организации в соответствии с 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 или с любым обратившимся к нему покупателем, действующим в интересах такого потребителя.

Следовательно, договор энергоснабжения обязателен к заключению энергоснабжающей организацией в отношении каждого, кто к нему обратится; отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается (статья 426 ГК РФ).

В соответствии с пунктом 46 Основных положений при заключении договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) в отношении энергопринимающих устройств, в отношении которых сетевой организацией введено полное и (или) частичное ограничение режима потребления электрической энергии, в том числе в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением потребителем (действовавшим в его интересах лицом) обязательств по оплате электрической энергии, услуг по передаче электрической энергии и (или) услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, по предыдущему договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), исполнение гарантирующим поставщиком обязательств по продаже электрической энергии (мощности) по заключенному договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) начинается не ранее даты и времени отмены указанного ограничения режима потребления в связи с устранением обстоятельств, явившихся основанием для введения указанного ограничения режима потребления электрической энергии.

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 (статья 539 ГК РФ).

Таким образом, все существенные условия договора энергоснабжения, а также пункт 7.2 договора энергоснабжения согласованы сторонами и не нарушают нормы, установленные действующим законодательством.

Вместе с тем, 27.07.2020 ПАО «Кузбассэнергосбыт» направило в адрес ООО «Агро Элит-Инвест» письмо исх. № 80-02/4669, согласно которому исполнение гарантирующим поставщиком (ПАО «Кузбассэнергосбыт») обязательств по продаже электрической энергии (мощности) ООО «Росток» начнется не ранее даты и времени отмены ограничения режима потребления электрической энергии ООО «Агро Элит-Инвест», т.е. оплаты задолженности ООО «Агро Элит-Инвест» по неисполненным обязательствам за поставленную электрическую энергию.

Согласно сведениям, представленным ПАО «Кузбассэнергосбыт» в адрес Кемеровского УФАС России (вх. № 4821 от 19.10.2020) в период с марта 2020 года по апрель 2020 года ПАО «Кузбассэнергосбыт» осуществило отпуск электрической

энергии ООО «Агро Элит-Инвест» в рамках действующего договора № 730541, однако ООО «Агро Элит-Инвест» в определенный договором срок не произвело оплату за фактически принятую электрическую энергию, вследствие чего у ООО «Агро Элит-Инвест» перед ПАО «Кузбассэнергосбыт» образовалась задолженность по договору энергоснабжения от 13.11.2017 № 730451 (далее – договор №730451) По причине этого, ПАО «Кузбассэнергосбыт» в рамках действующего законодательства было вынуждено направить в адрес ООО «Агро Элит-Инвест» уведомления о введении ограничения режима потребления электрической энергии.

В силу того, что ООО «Агро Элит-Инвест» не произвело оплату в установленные договором энергоснабжения сроки и сроки, указанные в направленных потребителю уведомлениях о планируемом введении ограничения режима потребления, ПАО «Кузбассэнергосбыт» инициировало введение ограничения электрической энергии в отношении объектов ООО «Агро Элит-Инвест».

Задолженность ООО «Агро Элит-Инвест» перед ПАО «Кузбассэнергосбыт» по договору №730451 по состоянию на 20.04.2020 составляла 8 288 070,94 руб. (окончательный расчет за март 2020г. в размере 3 789 778,94 руб. и первый самостоятельный платеж за апрель 2020г. в размере 4 498 292,00 руб.) по состоянию на 21.05.2020 задолженность составляла 10 460 340,95 руб. (окончательный расчет за апрель 2020г. в размере 7 239 226,95 руб. и первый самостоятельный платеж за май 2020г. в размере 3 221 114,00 руб.).

Оплата задолженности по договору № 730451 за апрель 2020 г. произведена ООО «Агро Элит-Инвест» 26.08.2020, оплата задолженности за май 2020 г. произведена потребителем 09.10.2020.

В связи с тем, что большая часть задолженности по договору № 730541 ООО «Агро Элит-Инвест» была погашена, 31.08.2020 режим подачи электроэнергии на объекты собственника (ООО «Агро Элит-Инвест») был возобновлен (Акт о возобновлении подачи электрической энергии от 31.08.2020).

По состоянию на 13.10.2020 у ООО «Агро Элит-Инвест» перед ПАО «Кузбассэнергосбыт» имелась задолженность по пене в размере 5 182,22 руб.

Согласно пункту 2 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее – Правила № 442), ограничение режима потребления электрической энергии вводится при наступлении любого из обстоятельств, предусмотренных в данном пункте.

В указанном пункте отсутствует такое основание введения в отношении потребителя ограничение режима потребления электроэнергии, как наличие у предыдущего владельца энергопринимающего оборудования задолженности по оплате стоимости электрической энергии.

В рассматриваемом случае ООО «Росток» не имеет неисполненных обязательств перед ПАО «Кузбассэнергосбыт» и не является лицом, обязанным по правоотношениям предыдущего владельца ООО «Агро Элит-Инвест».

Таким образом, ограничение режима потребления электрической энергии

применяется в отношении конкретного потребителя (в данном случае ООО «Агро Элит-Инвест») и выступает последствием ненадлежащего исполнения этим потребителем своих обязательств по оплате.

Вместе с тем согласно пояснениям ПАО «Кузбассэнергосбыт» (исх. № 03-04.17.07/2786 от 23.12.2020) основным источником питания ООО «Агро Элит-Инвест» является ПС «Тепличная» 110/10 к/В.

Тепличный комплекс, находящейся в собственности ООО «Агро Элит-Инвест» запитан фидерами 10-9-ТК, 10-8-ТК, 10-10-СП, 10-4-СП, 10-5-ТК

Ограничения режима потребления электрической энергии 13.05.2020, 15.05.2020, 16.05.2020, 02.06.2020 на объекты, находящиеся в собственности ООО «Агро Элит-Инвест» было введено силами сетевой организацией путем отключения следующих фидеров: 10-9-ТК, 10-10-СП, 10-4-СП, 10-5-ТК.

В то же время фидер 10-8-ТК, от которого запитан основной производственный комплекс, оставался под напряжением и обеспечивал объекты ООО «Агро Элит-Инвест», находящиеся в аренде ООО «Росток» необходимым объемом электроэнергии для производственных нужд, вплоть до возобновления режима подачи электроэнергии по фидерам 10-9-ТК, 10-10-СП, 10-4-СП, 10-5-ТК.

Кроме того, к фидеру 10-8-ТК подключены субабоненты ООО «Росток». В связи с чем, из объема потребленной электроэнергии, предъявленной ООО «Росток» сетевой организацией в размере 65 503 кВтч за июль 2020 и 69 598 кВтч за август 2020, ПАО «Кузбассэнергосбыт» минусовался объем потребленной субабонентами ООО «Росток» электроэнергии, что подтверждается данными полезного отпуска электроэнергии, предоставленными сетевой организацией, а также расшифровками к счетам-фактурам, предъявленным ООО «Росток» по договору № 730657 за вышеуказанный период.

Согласно сведениям сетевой организацией ПАО «Россети Сибирь», предоставленным в адрес Кемеровского УФАС России, 27.08.2020 ПАО «Кузбассэнергосбыт» направило в адрес ПАО «Россети Сибирь» уведомление № 80-23-33-02/1831 в соответствии с которым проинформировала сетевую организацию о смене собственника с ООО «Агро Элит-Инвест» на ООО «Росток» и необходимости произвести допуск приборов учета в эксплуатацию потребителя для осуществления расчетов за электрическую энергию.

31.08.2020 ПАО «Россети Сибирь» составило соответствующие акты допуска (проверки) приборов учета электрической энергии и допустило в эксплуатацию измерительный комплекс потребителя ООО «Росток» (Акт допуска № 4230.00.5413.0147)

ООО «Агро Элит-Инвест» и ООО «Росток» не уведомляли сетевую организацию о смене собственника и ООО «Росток» в свою очередь не направляло в адрес сетевой организации заявление на переоформление документов о технологическом присоединении на нового собственника, согласно разделу 8 Правил 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, утвержденным

Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861.

Кроме того, согласно сведениям ПАО «Россети Сибирь», поступившим в адрес Кемеровского УФАС России, в отношении фидера 10-8-ТК введение ограничения электрической энергии исключено, поскольку от фидера 10-8-ТК запитан п. Шушталеп Новокузнецкого района (ТП-Ю-0-005).

Согласно акту технологического присоединения от 13.12.2019 № 1791 ОС потребитель ООО «Агро Элит-Инвест» имеет вторую категорию надежности электроснабжения, что предусматривает резервный источник питания.

В случае отключения, какого-либо из фидеров 10-9-ТК, 10-10-СП, 10-4-СП, 10-5-ТК, дополнительно запитанных от фидера 10-8-ТК (резерв), потребитель может получать электрическую энергию на свои объекты, сделав переключение на фидер 10-8-ТК (резерв).

24.02.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступило письмо ООО «Росток» (вх.№1175э), согласно которому, в связи с неправомерными действиями ПАО «Кузбассэнергосбыт», выразившимися в отказе от снятия введенного полного ограничения режима потребления электрической энергии в отношении энергопринимающих устройств объекта ООО «Росток», общество недополучало электрическую энергию, в результате чего продукции в плановых объемах выращено не было.

Однако, ООО «Росток» не предоставлено в рассмотрение дела № 042/01/10-1869/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, информации о плановых объемах выращиваемой продукции, равно как и не предоставлено документов, подтверждающих недостаточность в объеме, поставляемой ПАО «Кузбассэнергосбыт» электрической энергии.

Кроме того, достаточность количества поставляемой электроэнергии ООО «Росток» подтверждается тем, что объем, потребленный в период действия ограничения режима потребления электрической энергии (июль-август 2020) сопоставим с объемом электроэнергии, потребленной собственником имущества - ООО «Агро Элит-Инвест» за аналогичные периоды прошлых лет.

Так, согласно справке о реализации электроэнергии по договору № 730657 за период июль 2020 ООО «Росток» отпущено электроэнергии – 48 557 квтч на сумму 244 696,38 руб., за период август 2020 – 53242 квтч на сумму 264 164,77, что в аналогичные периоды прошлых лет, когда ООО «Агро Элит-Инвест» в полном объеме осуществляло свою производственную деятельность, с учетом наиболее длительных световых дней в летние периоды.

ПАО «Кузбассэнергосбыт» является гарантирующим поставщиком электрической энергии на территории Кемеровской области.

Согласно проведенному анализу состояния рыночной конкуренции на розничном рынке электрической энергии (мощности) в Кемеровской области в 2019 г. доля ПАО «Кузбассэнергосбыт» на товарном рынке составляет 55,58 %.

Данный хозяйствующий субъект занимает доминирующее положение на рынке.

В соответствии с частью 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.

В связи с отсутствием заинтересованности заявителя ООО «Росток» в рассмотрении дела № 042/01/10-1869/2020 о нарушении антимонопольного законодательства (неявки представителей заявителей на рассмотрение дела, непредставлении документов, необходимых для рассмотрения дела и др.), а также в связи с наличием документов, свидетельствующих о потреблении ООО «Росток» электрической энергии в период нарушения ПАО «Кузбассэнергосбыт» Правил № 442, Комиссией не установлен факт ущемления интересов ООО «Росток».

Следовательно, действия ПАО «Кузбассэнергосбыт», выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением на розничном рынке электрической энергии (мощности) в Кемеровской области путем отказа от снятия введенного полного ограничения режима потребления электрической энергии в отношении энергопринимающих устройств объекта ООО «Росток», хотя и нарушают положения Правил № 442, однако, не являются нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

Р Е Ш И Л А:

производство по делу № 042/01/10-1869/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденному по признакам нарушения ПАО «Кузбассэнергосбыт» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить, ввиду отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях (бездействии) ПАО «Кузбассэнергосбыт».

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

В соответствии со статьёй 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.