

Генеральному директору
АО «Барнаульская горэлектросеть»
Василиади И.Д.

ул. Дёповская, 19, г. Барнаул,
Алтайский край,
656015

Генеральному директору
АО «Газпром энергосбыт»
Аширову С.О.

пр. Вернадского, д.101, корп.3,
г. Москва,
119526

РЕШЕНИЕ № 5-ФАС22-АМ/01-

19

Резолютивная часть решения оглашена «28» марта 2019г. г.
Барнаул

В полном объеме решение изготовлено «8» апреля 2019г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

Скорик С.В. – заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

Вихарева О.В. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий;

Шиллер А.А. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий;

Бобина Т.П. - главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, рассмотрев дело №5-ФАС22-АМ/01-19 по признакам нарушения АО «Барнаульская горэлектросеть» (656015, Алтайский край, г. Барнаул, ул. Деповская, 19, ИНН 2221008019, ОГРН 1022200903383) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в указании АО «Барнаульская горэлектросеть» в типовых формах договоров энергоснабжения условий по уведомлению потребителя о введении в отношении него ограничения режима потребления посредством публикации на официальном Интернет-сайте (<http://www/bges.ru/>), не зарегистрированном в качестве средства массовой информации,

в присутствии представителя АО «Барнаульская горэлектросеть» - Гуровой Е.Е. (по доверенности №11-юр от 20.12.2018г.);

в отсутствие представителей АО «Газпром энергосбыт», надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела №5-ФАС22-АМ/01-19 о нарушении антимонопольного законодательства,

УСТАНОВИЛА:

В управление ФАС по Алтайскому краю поступили на рассмотрение заявления АО «Газпром энергосбыт» (ранее – АО «Межрегионэнергосбыт») (вх.№1814996 от 07.12.2018г.; вх.№1815972 от 26.12.2018г., последнее поступило из прокуратуры Алтайского края) в отношении АО «Барнаульская горэлектросеть» по поводу навязывания невыгодных условий при заключения договора энергоснабжения для энергосбытовых (энергоснабжающих) организаций в отношении объекта энергоснабжения АО «Газпромнефть-Терминал» – «Нефтебаза», расположенного по адресу: ул. К. Маркса, 124, г. Барнаул, Алтайский край.

Из документов и материалов, представленных в антимонопольный орган следует, что АО «Газпром энергосбыт» (ранее – АО «Межрегионэнергосбыт») является поставщиком электрической энергии для потребителя АО «Газпромнефть-Терминал» на основании заключенного договора энергоснабжения от 01.08.2013г. №870/ЭН, предметом которого является продажа электрической энергии (мощности) потребителю - АО «Газпромнефть-Терминал».

01.06.2018г. АО «Газпром энергосбыт» для исполнения своих обязанностей перед потребителем - АО «Газпромнефть-Терминал» обратилось в адрес АО «Барнаульская горэлектросеть» с заявлением (исх.№ДФ-06-87710) о заключении договора энергоснабжения для энергосбытовых (энергоснабжающих) организаций (далее - договор энергоснабжения).

В ответ на заявление АО «Барнаульская горэлектросеть» в адрес АО «Газпром

энергосбыт» был направлен проект договора энергоснабжения №12512 от 01.07.2018г.

Далее, в связи с наличием разногласий при заключении договора энергоснабжения между сторонами были подписаны следующие документы:

- протокол разногласий от 09.07.2018г.;
- протокол согласования разногласий от 10.08.2018г.;
- протокол урегулирования разногласий от 16.08.2018г.;
- протокол согласования разногласий от 20.09.2018г.;
- протокол согласования разногласий от 01.10.2018г.;
- протокол урегулирования разногласий №3 от 06.11.2018г.

В соответствии с пунктом 7.12 договора энергоснабжения предусмотрены способы направления энергоснабжающей организацией уведомления покупателю о введении ограничения режима потребления электрической энергии.

В редакциях проекта договора энергоснабжения, в том числе, протокола урегулирования разногласий от 06.11.2018г. АО «Барнаульская горэлектросеть» **неоднократно настаивало о включении в пункт 7.12 договора энергоснабжения следующих условий, а именно:**

-ЭСО предварительно (не позднее, чем за 10 дней до заявляемой даты введения ограничения режима потребления) направляет покупателю уведомление об ограничении режима потребления посредством **ОДНОГО ИЛИ НЕСКОЛЬКИХ НИЖЕПЕРЕЧИСЛЕННЫХ СПОСОБОВ:**

-публикация уведомления об ограничении режима потребления на официальном сайте ЭСО в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» - <http://www/bges.ru/>;

-направление уведомления об ограничении режима потребления на адрес электронной почты покупателя info@wmg-sbyt.ru;

-направление короткого текстового сообщения (смс-сообщение) на номер мобильного телефона;

-направление уведомления посредством заказного почтового отправления.

Однако, по мнению АО «Газпром энергосбыт» по пункту 7.12 договора энергоснабжения сторонам не удалось достичь договоренности, что явилось основанием для обращения в антимонопольный орган.

На заседаниях Комиссии УФАС по Алтайскому краю по рассмотрению дела №5-ФАС22-АМ/01-19, представитель АО «Барнаульская горэлектросеть» пояснил, что действительно 01.06.2018г. АО «Газпром энергосбыт» обратилось в адрес АО «Барнаульская горэлектросеть» с заявкой на заключение договора

энергоснабжения для энергосбытовых (энергоснабжающих) организаций (далее - договор), в связи с чем, в адрес заявителя был направлен проект договора. Однако, на момент рассмотрения предложенной редакции проекта договора между сторонами возникли разногласия по условиям пункта 7.12 договора энергоснабжения. Кроме того представитель пояснил, что сам факт несогласия АО «Газпром энергосбыт» с редакцией договора нельзя расценивать как обстоятельство, свидетельствующее о навязывании невыгодных условий договора, поскольку в рассматриваемом случае факт разногласий не доказывает недопущение, ограничение, устранение конкуренции либо ущемление чьих-либо прав по статье 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции». В связи с чем, по мнению АО «Барнаульская горэлектросеть», в действиях общества отсутствуют признаки нарушения.

Рассмотрев материалы дела, выслушав участвующих в деле лиц, Комиссия УФАС по Алтайскому краю по рассмотрению дела №14-ФАС22-АМ/06-18 о нарушении антимонопольного законодательства приходит к следующему.

Порядок заключения договоров энергоснабжения установлен разделом 3 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442 (далее - Основные положения №442).

Пунктами 29, 32, Основных положений №442 предусмотрено, что по договору купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности), а потребитель (покупатель) обязуется принимать и оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность).

Гарантирующий поставщик реализует электрическую энергию (мощность) потребителям (покупателям) на территории своей зоны деятельности **по публичным договорам энергоснабжения или купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности).**

Порядок введения ограничения электрической энергии предусмотрен Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442 (далее - Правила ограничения).

В пункте 2 Правил ограничения перечислены **обстоятельства**, по которым возможно введение гарантирующим поставщиком ограничения режима потребления электрической энергии в отношении потребителя.

Так, на основании пункта 8 Правил ограничения 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 уведомления потребителя о введении ограничения режима потребления, **путем публикации на официальном сайте инициатора введения ограничения в сети "Интернет", зарегистрированным в качестве СМИ 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.**

Таким образом, в силу пункта 8 Правил ограничения, условие, содержащееся в пункте 7.12 проекта договора энергоснабжения, в части уведомления о введении ограничения режима потребления, посредством публикации на официальном сайте (<http://www/bges.ru/>) АО «Барнаульская горэлектросеть» в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", предусматривает возможность использования такой формы уведомления при условии, что Интернет - сайт (<http://www/bges.ru/>) должен быть **зарегистрирован в качестве средства массовой информации.**

Из информации АО «Барнаульская горэлектросеть» (вх.№1810156 от 28.12.2018г.) следует, что протокол урегулирования разногласий №3 от 06.11.2018г. подписан без разногласий, в связи с чем, договор энергоснабжения для энергосбытовых (энергоснабжающих) организаций (гарантирующих поставщиков) №12512 от 01.07.2018г. считается заключенным с момента подписания указанного протокола.

В свою очередь, протоколом урегулирования разногласий №3 от 06.11.2018г. были урегулированы разногласия по условиям договора энергоснабжения №12512 от 01.07.2018г., в том числе, условия пункта 7.12, требования которого приняты АО «Барнаульская горэлектросеть» с отметкой АО «Газпром энергосбыт» о том, что покупателем не принимаются условия пункта 7.21 договора энергоснабжения, в части публикации уведомления об ограничении режима потребления на официальном Интернет-сайте АО «Барнаульская горэлектросеть».

Данные обстоятельства подтверждаются письмом АО «Газпром энергосбыт»

(исх.№ДФ-11-91188 от 27.11.2018г.).

Таким образом, АО «Барнаульская горэлектросеть» не единожды настаивало на своих условиях пункта 7.12 договора, что затягивало срок заключения договора энергоснабжения.

Далее, в соответствии с пунктом 33 Основных положений №442 договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) с гарантирующим поставщиком заключается в простой письменной форме, если иное не установлено настоящим документом.

Гарантирующий поставщик обязан разработать формы договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) для обслуживаемых им потребителей, дифференцированные по ценовым категориям и (или) по категориям потребителей, по которым осуществляется дифференциация тарифов, для исполнителей коммунальных услуг и для граждан, **для энергосбытовых (энергоснабжающих) организаций, для гарантирующих поставщиков, которые вправе приобретать электрическую энергию (мощность) у другого гарантирующего поставщика на розничном рынке.**

Гарантирующий поставщик обязан разместить разработанные (измененные) им формы договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) в центрах очного обслуживания, на своем сайте в сети "Интернет" и представить их в территориальный орган федерального антимонопольного органа.

Федеральная антимонопольная служба (ее территориальные органы) осуществляют контроль за соответствием разработанных гарантирующими поставщиками форм договоров энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) настоящему документу.

Размещенные и опубликованные таким образом формы договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) являются проектом договора, предлагаемого гарантирующим поставщиком к заключению с потребителями (покупателями), и могут быть использованы потребителем (покупателем), имеющим намерение заключить с гарантирующим поставщиком соответствующий договор или внести изменения в ранее заключенный договор, при подаче гарантирующему поставщику документов, необходимых в соответствии с настоящим документом, для заключения договора или внесения изменений в ранее заключенный договор.

24.01.2019г. в ходе осмотра Интернет-сайта (<http://www/bges.ru/>) АО «Барнаульская горэлектросеть» (акт осмотра Интернет-сайта от 24.01.2019г.) установлено, что в формах типовых договоров АО «Барнаульская горэлектросеть», размещенных на официальном Интернет-сайте, а именно: **в пункте 7.12** договора купли-продажи для бытовых организаций (гарантирующих поставщиков); **в пункте 7.12** договора купли-продажи для категории потребителей «прочие потребители»; **в пункте 7.10** договора энергоснабжения категории «прочие потребители» (бюджетные организации); **в пункте 6.6** договора энергоснабжения для исполнителей коммунальных услуг (управляющая организация, товарищество собственников жилья, ЖСК, в целях

покупки электрической энергии, используемой в целях содержания общего имущества в многоквартирном доме; **в пункте 7.12** договора энергоснабжения категории потребителей, приравненных к категории потребителей «население», **содержатся условия, в части возможности уведомления АО «Барнаульская горэлектросеть» о введении ограничения режима потребления, посредством публикации на официальном сайте (<http://www/bges.ru/>) в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", который не является зарегистрированным в качестве СМИ.**

Из вышеуказанных форм типовых договоров энергоснабжения АО «Барнаульская горэлектросеть» следует, что гарантирующим поставщиком уведомление об ограничении режима потребления может быть направлено только **одним способом, несоответствующим требованиям нормам действующего законодательства об электроэнергетике. Данные обстоятельства не исключают выбора АО «Барнаульская горэлектросеть» одной формы уведомления посредством публикации на официальном сайте (<http://www/bges.ru/>).**

В месте с тем, согласно части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «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 соответствии со статьей 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» потребителем является юридическое лицо или физическое лицо, приобретающие товар.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю был проведен анализ состояния конкуренции на рынке поставки электрической энергии в границах балансовой принадлежности электрических сетей ООО «Барнаульская сетевая компания», к которым присоединены (непосредственно и опосредованно) потребители, подлежащие обслуживанию АО «Барнаульская горэлектросеть» на территории г. Барнаула Алтайского края, на основании которого установлено, что АО «Барнаульская горэлектросеть» занимает доминирующее положение на указанном товарном рынке с долей 100%.

В связи с чем, на АО «Барнаульская горэлектросеть» распространяются требования части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, действия АО «Барнаульская горэлектросеть», выразившиеся в указании в типовых формах договоров энергоснабжения одним из условий по уведомлению потребителя о введении в отношении него ограничения режима потребления - посредством публикации на официальном Интернет-сайте, не зарегистрированном в качестве средства массовой информации, противоречат пункту 8 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 №442, ущемляют интересы неопределенного круга потребителей и нарушают часть 1 статьи 10

Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

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 управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать АО «Барнаульская горэлектросеть» доминирующим на рынке поставки электрической энергии в границах балансовой принадлежности электрических сетей ООО «Барнаульская сетевая компания», к которым присоединены (непосредственно и опосредованно) потребители, подлежащие обслуживанию АО «Барнаульская горэлектросеть» на территории г. Барнаула Алтайского края.

2. Признать действия АО «Барнаульская горэлектросеть», выразившиеся в указании в типовых формах договоров энергоснабжения, размещенных на официальном Интернет-сайте, а именно: **в пункте 7.12** договора купли-продажи для сбытовых организаций (гарантирующих поставщиков); **в пункте 7.12** договора купли-продажи для категории потребителей «прочие потребители»; **в пункте 7.10** договора энергоснабжения категории «прочие потребители» (бюджетные организации); **в пункте 6.6** договора энергоснабжения для исполнителей коммунальных услуг (управляющая организация, товарищество собственников жилья, ЖСК, в целях покупки электрической энергии, используемой в целях содержания общего имущества в многоквартирном доме; **в пункте 7.12** договора энергоснабжения категории потребителей, приравненных к категории потребителей «население», одним из условий по уведомлению потребителя о введении в отношении него ограничения режима потребления - посредством публикации на официальном Интернет-сайте, не зарегистрированном в качестве средства массовой информации, противоречащими пункту 8 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 №442, ущемляющими интересы неопределенного круга потребителей и нарушающими часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Выдать АО «Барнаульская горэлектросеть» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и устранении его последствий, а именно: привести условия типовых форм договоров энергоснабжения, опубликованных на официальном Интернет-сайте АО «Барнаульская горэлектросеть», в соответствии с требованиями законодательства в сфере электроэнергетики.

Решение и предписание Комиссии могут быть обжалованы в Арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня принятия решения и предписания. Также решение и предписание Комиссии могут быть обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Председатель Комиссии
Скорик

С.В.

Члены Комиссии
Вихарева

О.В.

А.А. Шиллер

Т.П. Бобина