

## РЕШЕНИЕ

по делу № 05-03-16/4

г. Мурманск

Резолютивная часть решения оглашена «25» мая 2016 года

В полном объеме решение изготовлено «31» мая 2016 года

Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии – заместителя руководителя Мурманского УФАС России Поповой И.Н.;

Членов Комиссии: главного специалиста-эксперта отдела контроля товарных и финансовых рынков Басавина О.А., главного специалиста-эксперта отдела контроля товарных и финансовых рынков Рединой Е.Н.,

при участии:

<...> – представителя АО «АтомЭнергоСбыт» по доверенности № 16 от 01.04.2016,

<...> – представителя АО «Оборонэнергосбыт» по доверенности №31/01-СЗ от 01.09.2015,

рассмотрев дело № 05-03-16/4 по признакам нарушения Акционерным обществом «АтомЭнергоСбыт» (ИНН 7704228075; ОГРН 1027700050278; юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д.10, стр.4) в лице филиала «КолАтомЭнергоСбыт» АО «АтомЭнергоСбыт» (183038, г. Мурманск, ул. Коминтерна д.5) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося во введении полного ограничения режима потребления электрической энергии в отношении потребителей АО «Оборонэнергосбыт»,

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Мурманского УФАС России поступило заявление АО «Оборонэнергосбыт» по вопросу направления филиалом «КолАтомЭнергоСбыт» АО «АтомЭнергоСбыт» уведомления о введении частичного ограничения режима потребления электрической энергии на объектах Министерства обороны (в/ч 13690 г.Мончегорск, в/ч 62834 г.Мончегорск, в/ч 36226 г.Оленергоск-8 (п.Высокий), в/ч 03733 п.Туманный, в/ч 52917 п.Верхнетуломский, в/ч 17993 п.Туманный, в/ч 77477 п.Росляково, в/ч 87057 г.Полярный, в/ч 205806 г.Североморск), а также введения полного ограничения режима потребления электрической энергии в в/ч 77477 п. Росляково и в/ч 52917 в г.п. Верхнетуломский.

Приказом руководителя Мурманского УФАС России от 04.03.2016г. № 27 в отношении АО «АтомЭнергоСбыт» в лице филиала «КолАтомЭнергоСбыт» возбуждено дело №05-03-16/4 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции), в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 02.02.2010 №78-р ОАО «Оборонэнергосбыт» определено единственным поставщиком электрической энергии для нужд Минобороны России, в том числе в целях обеспечения снабжения электрической энергией подведомственных Минобороны России организаций, энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности (ином законном основании) организациям, подведомственным Минобороны России и (или) образованным во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 15 сентября 2008 г. N 1359 «Об открытом акционерном обществе «Оборонсервис». Во исполнение данного распоряжения Министерство обороны Российской Федерации заключило с ОАО «Оборонэнергосбыт» государственный контракт №370/2/2/19047 на поставку электрической энергии (мощности) потребителям Министерства обороны Российской Федерации от 31.12.2013, который действует до 31.12.2017 (пункт 10.1 гос. контракта)

Для реализации указанного государственного контракта между ОАО «Оборонэнергосбыт» (потребитель) и гарантирующим поставщиком АО «АтомЭнергоСбыт» (поставщик) был заключен договор энергоснабжения №511100012 от 02.02.2015.

В соответствии с пунктом 1.1. договора АО «АтомЭнергоСбыт» обязуется осуществлять поставку электрической энергии (мощности), а также самостоятельно и/или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии, а АО «Оборонэнергосбыт» обязуется оплачивать приобретаемую энергию и оказанные услуги.

06.11.2015 АО «АтомЭнергоСбыт» направило в адрес сетевой организации ПАО «МРСК Северо-Запада» и АО «Оборонэнергосбыт» уведомление №11/16223 от 06.11.2015 об ограничении режима потребления электроэнергии по договору №511100012. Основанием для принятия таких мер стало неисполнение АО «Оборонэнергосбыт» обязательств по оплате электрической энергии (мощности) и/или услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии. Задолженность АО «Оборонэнергосбыт» перед АО «АтомЭнергоСбыт» по договору №511100012 от 02.02.2015г. составила 417 602 382,43 руб.

В соответствии с указанным уведомлением было предусмотрено осуществление сетевой организацией ПАО «МРСК Северо-Запада» введения частичного ограничения режима потребления электрической энергии в отношении перечисленных войсковых частей до уровня 10% от максимальной мощности начиная с 17.11.2015г.

Письмом от 18.11.2015 №41-07-02/6226 ПАО «МРСК Северо-Запада» попросило перенести сроки введения частичного ограничения режима потребления электроэнергии по заявленным объектам в связи с необходимостью разработки дополнительных организационно-технических мероприятий для введения частичного ограничения.

АО «АтомЭнергоСбыт» письмом от 18.11.2015 №11/17157 согласовало перенос введения ограничения энергоснабжения объектов по уведомлению от 06.11.2015 №11/16223 на 25.11.2015.

26.11.2015 ПАО «МРСК Северо-Запада» направило в адрес АО «Оборонэнергосбыт» письмо №41-07-02-6223 от 26.11.2015 с требованием самостоятельно ввести ограничение режима потребления электрической энергии с 07.12.2015.

Подтверждения со стороны АО «Оборонэнергосбыт» о вводе самостоятельного ограничения режима потребления электроэнергии с 07.12.2015 в адрес сетевой организации не поступало.

В связи с неисполнением АО «Оборонэнергосбыт» ввода самостоятельного ограничения режима потребления электрической энергии с 07.12.2015 ПАО «МРСК Северо-Запада» направило в адрес потребителя уведомление от 14.12.2015 о планируемом осуществлении ограничения режима потребления с 17.12.2015 по точкам присоединения к сетям ПАО «МРСК Северо-Запада» через сети территориальных сетевых организаций Мурманской области и сети лиц, не оказывающих услуги по передаче электрической энергии.

Для ограничения режима потребления электрической энергии по точкам присоединения к сетям ПАО «МРСК Северо-Запада» через сети территориальных сетевых организаций Мурманской области и сети лиц, не оказывающих услуги по передаче электрической энергии, сетевой организацией в адрес субисполнителей были направлены соответствующие уведомления:

- от 15.12.2015 №41-07-02/6837 в МБУ «СЭЗ МО гп. Верхнетуломский» о введении с 17.12.2015 полного ограничения режима потребления электрической энергии в в/ч 52917 по ВЛ-0,4кВ от ТП-25 п. Верхнетуломский;

- от 15.12.2015 №41-07-02/6825 в ОАО «82 СРЗ» в введении с 17.12.2015 полного ограничения режима потребления электроэнергии в в/ч 77477 (ПД-92) колонки №2, №5, через ТП-210А по Ф-5, Ф-18 ПС-97.

Как пояснило АО «АтомЭнергоСбыт» письмом от 23.02.2016 №б/н сетевой организацией в нарушение уведомления гарантирующего поставщика №11/16223 было введено ограничение электроснабжения менее 10% от уровня максимальной мощности ввиду отсутствия технической возможности введения частичного ограничения.

17.12.2015 в отношении в/ч 77477 п. Росляково силами ОАО «82 СРЗ» было введено полное ограничение подачи электроэнергии. Данное ограничение было отменено гарантирующим поставщиком путем переноса ограничения на 23.12.2015 в соответствии с уведомлением АО «АтомЭнергоСбыт» от 17.12.2015 №11/19554 о введении частичного ограничения.

Письмом от 17.12.2015 №11/19555 АО «АтомЭнергоСбыт» согласовало перенос ограничения режима потребления электроэнергии в в/ч 52917 п. Верхнетуломский на 23.12.2015.

23.12.2015 в отношении в/ч 52917 п. Верхнетуломский силами УК ООО «Тепло Севера» было введено полное ограничение режима потребления электроэнергии, которое возобновлено 24.12.2015.

23.12.2015 составлен акт о невозможности введения частичного ограничения режима потребления электрической энергии в в/ч 77477 п. Росляково ввиду

отсутствия технической возможности.

25.12.2015 составлен акт о выполнении АО «Оборонэнергосбыт» действий по самостоятельному введению частичного ограничения режима потребления электрической энергии в в/ч 77477 п. Росляково путем отключения от сети на 21 час ежедневно, которое было самостоятельно отменено потребителем 26.12.2015.

13.01.2016 в в/ч 77477 п. Росляково было введено ограничение режима потребления электрической энергии до уровня 10% от максимальной мощности. В соответствии с уведомлением АО «АтомЭнергоСбыт» от 21.01.2016 №11/916 энергоснабжение указанного объекта было восстановлено 21.01.2016.

Заявитель считает, что направление уведомлений об ограничении подачи электроэнергии и введение фактического ограничения режима потребления электроэнергии гарантирующим поставщиком в отношении военных частей неправомерно, поскольку в соответствии с Указом Президента РФ №1173 от 23.11.1995 «О мерах по осуществлению устойчивого функционирования объектов, обеспечивающих безопасность государства» ограничение или прекращение отпуска электрической энергии, воинским частям, учреждениям, предприятиям и организациям федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба, являются действиями, нарушающими безопасность государства.

АО «АтомЭнергоСбыт» письмом от 21.12.2015 №17/20153 пояснило, что основанием для введения ограничения режима на указанных объектах послужило образование задолженности перед гарантирующим поставщиком за потребленную электрическую энергию в размере 417 602 382,43 руб. Полагает, что в соответствии с пунктом 48 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии (утв. постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 №442) вправе инициировать введение частичного ограничения режима потребления электрической энергии.

Исследовав приведённые обстоятельства и нормативно-правовые акты, регулирующие вопросы организации введения ограничений режима потребления электроэнергии, Комиссия пришла к следующим выводам.

Пунктом 1 Указа Президента Российской Федерации от 23.11.1995 N 1173 «О мерах по осуществлению устойчивого функционирования объектов, обеспечивающих безопасность государства» предусмотрено, что ограничение или прекращение отпуска топливно-энергетических ресурсов (электрической и тепловой энергии, газа и воды), оказания услуг связи и коммунальных услуг воинским частям, учреждениям, предприятиям и организациям федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба, считается действиями, нарушающими безопасность государства. Таким образом, ограничение или прекращение поставки электрической энергии, в частности, в воинские части, квалифицируется данным актом, имеющим правовое преимущество по сравнению с актами правительства РФ, как действия, нарушающие безопасность государства.

Вместе с тем, диспозиция указанной нормы не содержит в себе прямого запрета на введение ограничения или прекращение отпуска топливно-энергетических ресурсов (электрической энергии) в отношении перечисленных в ней объектов.

В то же время, специальным нормативным правовым актом - Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 №442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» – предусмотрено право гарантирующего поставщика в связи с наступлением обстоятельств, указанных в Правилах ограничения режима потребления электрической энергии, инициировать в установленном порядке введение полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии по договору (пункт 48 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии).

Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442, (далее – Правила ограничения) установлены основы регулирования отношений, связанных с введением полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии потребителями электрической энергии (мощности) - участниками оптового и розничных рынков электрической энергии.

Подпунктом «б» пункта 2 Правил ограничения установлено, что ограничение режима потребления электрической энергии вводится при нарушении своих обязательств потребителем, выразившемся, в том числе, 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.

Согласно пункту 18 Правил ограничения в отношении потребителей (в том числе в отношении отдельных используемых ими объектов), ограничение режима потребления которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям, относящимся к категориям потребителей согласно приложению, частичное ограничение режима потребления вводится в соответствии с пунктом 17 настоящих Правил не ниже уровня аварийной брони. Введение в отношении таких потребителей ограничения режима потребления ниже величины аварийной брони не допускается.

При отсутствии у такого потребителя акта согласования аварийной брони, величины аварийной брони определяются гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) по согласованию с исполнителем в размере не менее 10 процентов максимальной мощности соответствующих объектов такого потребителя, а потребитель несет ответственность за последствия, в том числе перед третьими лицами, вызванные применением к нему ограничения режима потребления в соответствии с настоящими Правилами.

Согласно пункту 4 приложения к Правилам ограничения к категории потребителей электрической энергии (мощности), ограничение режима потребления электрической энергии которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям относятся воинские части Министерства обороны Российской Федерации, Министерства внутренних дел Российской Федерации, Федеральной службы безопасности Российской Федерации, Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям

и ликвидации последствий стихийных бедствий и Федеральной службы охраны Российской Федерации.

Таким образом, право гарантирующего поставщика АО «АтомЭнергоСбыт» на прекращение полностью или частично поставок электроэнергии воинским частям ограничено на основании перечисленных норм права. Пункт 18 Правил ограничения содержит прямой запрет на введение ограничения режима потребления ниже величины аварийной брони или в размере менее 10 процентов максимальной мощности соответствующих объектов потребителя (в случае отсутствия акта согласования аварийной брони) в отношении воинских частей.

Данный вывод антимонопольного органа согласуется с позицией Верховного суда Российской Федерации, отраженной в определении от 19.12.2014 №307-ЭС14-6553.

Вместе с тем, имеющиеся в материалах дела документы, такие как: уведомление №11/16223 от 06.11.2015 и письма от 18.11.2015 №11/17157, от 17.12.2015 №11/19554, от 17.12.2015 №11/19555, свидетельствуют о соблюдении гарантирующим поставщиком ограничений, содержащихся в Правилах ограничения, поскольку во всех случаях предусматривают введение только частичного ограничения режима потребления электрической энергии в отношении точек поставки АО «Оборонэнергосбыт» до уровня 10% от максимальной мощности.

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 пункте 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 N 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» разъяснено, что, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, судам следует учитывать положения статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо, ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Сфера применения Закона о защите конкуренции ограничена определенным кругом общественных отношений. Таким образом, нарушением антимонопольного законодательства являются не любые действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке, а только те, которые направлены на сохранение или укрепление своего положения на соответствующем товарном рынке с использованием запрещенных методов, наносящих ущерб конкурентам и (или) иным лицам.

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что при направлении в адрес АО «Оборонэнергосбыт» уведомления о введении частичного ограничения режима потребления электрической энергии АО «АтомЭнергоСбыт» руководствовалось требованиями Основных положений функционирования

розничных рынков электрической энергии и Правилами ограничения, а, следовательно, не превысило допустимых пределов осуществления своих гражданских прав.

Довод АО «Оборонэнергосбыт» о том, что в данном случае в соответствии с пунктом 30 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии гарантирующий поставщик несет ответственность перед потребителем за действия сетевой организации, а, следовательно, злоупотребление доминирующим положением заключается в бездействии АО «АтомЭнергоСбыт» при введении сетевой организацией полного ограничения режима потребления электрической энергии, не может быть принят Комиссией.

Специальной нормой, регулирующей процедуру введения ограничения режима потребления электрической энергии, предусмотрено, что ответственность перед потребителем, инициатором введения ограничения, сетевой организацией, иными лицами, которым вследствие несоблюдения порядка введения ограничения режима потребления причинены убытки (вред), несет исполнитель, который в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации и заключенным с субисполнителем договором оказания услуг по передаче электрической энергии или соглашением о взаимодействии (при его наличии) вправе предъявить к субисполнителю регрессные требования о возмещении сумм, выплаченных исполнителем в счет возмещения убытков (вреда), если докажет, что несоблюдение указанного порядка возникло вследствие нарушения субисполнителем требований настоящих Правил (пункт 6 Правил ограничения).

Кроме того, имеющиеся в материалах дела документы указывают на то, что АО «АтомЭнергоСбыт» предпринимались достаточные и своевременные меры для недопущения введения полного ограничения режима потребления в в/ч 77477 п. Росляково и в/ч 52917 в г.п. Верхнетуломский.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия пришла к выводу об отсутствии в рассматриваемых действиях АО «АтомЭнергоСбыт» факта злоупотребления своим доминирующим положением.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

Рассмотрение дела № 05-03-16/4 в отношении Акционерного общества «АтомЭнергоСбыт» (ИНН 7704228075; ОГРН 1027700050278; юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д.10, стр.4) в лице филиала «КолАтомЭнергоСбыт» АО «АтомЭнергоСбыт» (183038, г. Мурманск, ул. Коминтерна д.5) по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.