

Ответчик: АО «НЭСК»

---

ул. Северная, 247,  
г. Краснодар, 350049

Заявитель: ИП <...>

---

<...>

Заинтересованное лицо: АО «НЭСК-электросети»

---

350049, г. Краснодар,  
ул. Северная, 247

## РЕШЕНИЕ

г. Краснодар

Резолютивная часть решения объявлена 22.12.2015

Полный текст решения изготовлен 12.01.2016

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

Председатель комиссии:

Иващенко И.В. – зам. руководителя управления, начальник отдела контроля в ТЭК и связи,

члены комиссии:

Жидко Е.В. – главный специалист-эксперт отдела контроля в ТЭК и связи,

Тарасова С.П. – главный специалист - эксперт отдела контроля в ТЭК и связи, рассмотрев дело № 338/2015 по признакам нарушения АО «НЭСК» (350049, г. Краснодар, ул. Северная, 247) ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### **УСТАНОВИЛА:**

В Управление поступило обращение ИП <...>(далее - Заявители) (вх. в Управление от 30.06.2015 № 7102), из прокуратуры г. Армавира письмом от 22.06.2015 № 1р2015/41157 (вх. в Управление от 08.07.2015 № 7449), на действия (бездействие) АО «НЭСК» (далее – ГП), связанные с неосуществлением поставки электрической энергии на Объект, в рамках заключенного договора энергоснабжения от 21.04.2015 № 3625.

Как следует из материалов дела № 338/2015 ИП <...>является собственником нежилых зданий, в том числе трансформаторной подстанции № 097 (энергопринимающих устройств), расположенных по адресу: <...>(далее – Объект), приобретенных по договору купли-продажи от 10.03.2015 у <...>

Энергоснабжение Объекта, до приобретения его ИП<...>., осуществлялось на основании договора энергоснабжения от 26.01.2012 № 9, заключенного между АО «НЭСК» и ООО «Армавирская мебельная фабрика».

Согласно письму АО «НЭСК» от 05.06.2015 № 54НЭ-06/1671 договор энергоснабжения от 26.01.2012 № 9, заключенный с потребителем электроэнергии ООО «Армавирская мебельная фабрика», расторгнут с 25.08.2015.

В связи с ненадлежащим исполнением ООО «Армавирская мебельная фабрика» договорных обязательств по оплате за потребленную электроэнергию АО «НЭСК» в отношении объектов ООО «Армавирская мебельная фабрика», расположенных по адресу: г.<...>, введено полное ограничение режима потребления электроэнергии в РУ-0,4кВ ТП-097.

21.04.2015 в адрес АО «НЭСК» поступила заявка от ИП<...>. о заключении договора энергоснабжения в отношении энергопринимающих устройств, расположенных по адресу: <...>(далее – Объект).

Между АО «НЭСК» и ИП <...>21.04.2015 заключен договор энергоснабжения № 3625 (далее – Договор). Точка поставки определена в приложении № 2 к Договору – здание конторы, здание цеха, здание цеха сушки, здание сушильного цеха здание склада, здание котельной, здание ремонтно-слесарной мастерской, здание трансформаторной подстанции, здание мастерской, котельной, здание насосной. Прибор учета установлен на границе балансовой принадлежности – на трансформаторной подстанции № 097 (далее – ТП № 097).

Согласно п. 7.1 настоящий договор действует с 00 ч. 00 мин. 01.05.2015г., но не ранее даты и времени отмены введенного полного ограничения режима потребления в связи с устранением обстоятельств, явившихся основанием для введения полного ограничения режима потребления электрической энергии и считается заключенным на неопределенный срок.

Поскольку между ИП <...>и АО «НЭСК» возникли разногласия к условиям Договора,

то к нему с обеих сторон 03.06.2015 был подписан протокол согласования разногласий, согласно которому в Договор включено условие следующего содержания: «7.1 Настоящий договор действует с 00 ч. 00 мин. 29.05.2015 года, но не ранее даты и времени отмены введенного полного ограничения режима потребления в связи с устранением обстоятельств, явившихся основанием для введения полного ограничения режима потребления электрической энергии и считается заключенным на неопределенный срок.

ИП<...>. в адрес АО «НЭСК» направлено письмо от 29.05.2015 (вх. от 29.05.2015 № 1138) об отмене введенного ограничения подачи электроэнергии на Объект: трансформаторная подстанция, расположенная по адресу: г<...>, в связи с заключением договора энергоснабжения № 3625 и подписания сторонами протокола согласования разногласий от 03.06.2015.

По результатам рассмотрения письма ИП<...>. от 29.05.2015 АО «НЭСК» сообщило Заявителю письмом от 09.06.2015 № 54НЭ-05/1712 о невозможности отмены введенного полного ограничения режима потребления по Объекту – ТП № 097, поясняя это тем, что обстоятельства, явившиеся основанием для введения ограничения электропотребления не устранены, поскольку задолженность ООО «Армавирская мебельная фабрика» не погашена.

Таким образом,

31.07.2015 АО «НЭСК» направлено в адрес ИП<...>. дополнительное соглашение № 1 к договору энергоснабжения от 29.05.2015 № 3625, согласно которому в Договор включено условие следующего содержания: «7.1 Настоящий договор действует с 00 ч. 00 мин. 31.07.2015 года, но не ранее даты и времени оказания услуг по передаче электрической энергии и считается заключенным на неопределенный срок», дополнительное соглашение от 31.07.2015 ИП<...>. не подписано.

13.08.2015 ИП <...>направлено в адрес АО «НЭСК» письмо (вх. от 13.08.2015 № 1768) об отказе в подписании дополнительного соглашения от 31.07.2015 № 1 к Договору, поскольку по условиям заключенного между АО «НЭСК» и ИП<...>. договора энергоснабжения № 3625, с учетом протокола разногласий от 03.06.2015, согласно п. 7.1 Договор действует с 29.05.2015, но не ранее даты и времени отмены введенного полного ограничения режима потребления в связи с устранением обстоятельств, явившихся основанием для введения полного ограничения режима потребления электрической энергии и считается заключенным на неопределенный срок.

Порядок заключения и расторжения договоров энергоснабжения (купли-продажи, поставки электрической энергии) потребителями-гражданами и энергосбытовыми организациями, урегулирован Гражданским кодексом, Федеральным законом от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" (далее - Закон об электроэнергетике), постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «Основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии» (далее - Правила розничных рынков электрической энергии).

В соответствии со статьей 539 ГК РФ 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.

Договор энергоснабжения заключается с абонентом при наличии у него отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии.

Пунктом 7 статьи 38 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» установлено, что порядок полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии потребителями - участниками оптового и розничных рынков, в том числе его уровня, в случае нарушения своих обязательств потребителями, а также в случае необходимости принятия неотложных мер по предотвращению или ликвидации аварийных ситуаций утверждается Правительством Российской Федерации. Указанный порядок применяется в случае неисполнения обязательств по оплате электрической энергии.

АО «НЭСК» в соответствии с решением РЭК-ДЦиТ КК от 18.10.2006г. № 45/2006-Э «О согласовании границ зон деятельности гарантирующих поставщиков» осуществляет деятельность в качестве гарантирующего поставщика, в границах зоны деятельности на территории Краснодарского края, за исключением зон деятельности гарантирующих поставщиков ОАО "Кубаньэнергосбыт" и ОАО "Оборонэнергосбыт".

Таким образом, АО «НЭСК» занимает доминирующее положение на рынке услуг энергоснабжения (купли-продажи электрической энергии) в вышеуказанных точках поставки, с долей 100% .

С учетом вышеизложенного в действиях АО «НЭСК» установлены признаки нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которой запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Приказом от 30.09.2015 № 482 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства», Краснодарским УФАС России в отношении АО «НЭСК» возбуждено дело № 338/2015 по признакам нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о назначении дела № 338/2015 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 14.10.2015, назначена дата рассмотрения дела – 24.11.2015.

24.11.2015 на заседании Комиссии присутствовали: члены Комиссии; представитель АО «НЭСК» - <...>по доверенности<...>; представители ИП<...>. – <..>.<..>.<...>. по доверенности № <...>

24.11.2015 в связи с привлечением АО «НЭСК-электросети» в качестве заинтересованного лица, а также необходимостью получению дополнительных доказательств по делу на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 338/2015 вынесено определение об отложении рассмотрения дела. Датой рассмотрения назначено 22.12.2015.

22.12.2015 на заседании Комиссии присутствовали: члены Комиссии; представитель АО «НЭСК» - <...>. по доверенности №<...>; представитель АО «НЭСК-электросети» - <...>. по доверенности № <...>; представители ИП<...>. –<...> по доверенности № <...>

*Комиссия в полном объеме, изучив все фактические обстоятельства и имеющиеся в деле №338/2015 доказательства, в их взаимосвязи и совокупности, выслушав мнения сторон по данному делу, установила следующее.*

29.05.2015 между АО «НЭСК» (гарантирующий поставщик) и ИП<...>. (абонент) заключен договор энергоснабжения № 3625, с протоколом разногласий от 03.06.2015 к данному договору, по которому гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности), а также путем заключения договоров с третьими лицами обеспечить передачу электрической энергии и предоставление иных услуг, неразрывно связанных с процессом снабжения электрической энергией потребителей, а абонент обязуется принимать и оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги.

Абонент обязуется потреблять и оплачивать электрическую энергию (мощность) до окончания срока действия договора энергоснабжения, а также соблюдать предусмотренный договором и документами о технологическом присоединении режим потребления электрической энергии (мощности). В приложении № 2 к договору стороны согласовали перечень точек поставки, по которым производится расчет за отпущенную электрическую энергию и мощность.

АО «НЭСК» письмом от 09.06.2015 № 54НЭ-05/1712 сообщило ИП<..>. о том, что приступит к исполнению обязательств по договору от 29.05.2015 № 3625 по электроснабжению Объекта, расположенного по адресу: <..>но не ранее даты и времени отмены введенного полного ограничения режима потребления после устранения обстоятельств, явившихся основанием для введения режима ограничения потребления электроэнергии.

В связи с заключением договора энергоснабжения № 3625 и подписания сторонами протокола согласования разногласий от 03.06.2015, дата действия договора - 29.05.2015 года, но не ранее даты и времени отмены введенного полного ограничения режима потребления в связи с устранением обстоятельств, явившихся основанием для введения полного ограничения режима потребления электрической энергии и считается заключенным на неопределенный срок.

Введение режима ограничения потребления электрической энергии было связано с неоплатой задолженности за потребленную электроэнергию предыдущим собственником данного Объекта – ООО «Армавирская мебельная фабрика».

В ходе рассмотрения дела № 338/2015 в Управление не представлены документы, подтверждающие передачу ООО «Армавирская мебельная фабрика» обязательств по оплате задолженности по ранее действовавшему договору энергоснабжения от 26.01.2012 № 9 перед АО «НЭСК» на ИП <..>

Таким образом, ограничение режима потребления электрической энергии на Объекте: трансформаторная подстанция, расположенная по адресу: <///>, действует в отношении ООО «Армавирская мебельная фабрика» и связано с ненадлежащим исполнением ООО «Армавирская мебельная фабрика» своих обязательств по договору энергоснабжения от 26.01.2012 № 9.

Кроме того, из сведений и документов, представленных в Управление установлено, что АО «НЭСК» неоднократно обращалось в суд с исковыми заявлениями к ООО «Армавирская мебельная фабрика» о взыскании задолженности за потребленную электроэнергию.

В ходе рассмотрения дела № 338/2015 Управлением установлено, что Арбитражным судом Краснодарского края по исковым заявлениям АО «НЭСК» к ООО «Армавирская мебельная фабрика», приняты следующие решения: <...>, по взысканию задолженности с ООО «Армавирская мебельная фабрика» за потребленную электроэнергию.

В соответствии со [статьей 539](#) ГК РФ 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.

Пунктами 9 и 32 Основных положений № 442 предусмотрены обязанности гарантирующего поставщика заключать договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) с любым обратившимся к нему физическим или юридическим лицом в отношении энергопринимающих устройств, расположенных в границах его зоны деятельности, а также надлежащим образом исполнять обязательства перед потребителями (покупателями), поставщиками электрической энергии (мощности) на оптовом рынке и на розничных рынках.

Пунктом 7 статьи 38 Закона № 35-ФЗ установлено, что порядок полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии потребителями - участниками оптового и розничных рынков, в том числе его уровня, в случае нарушения своих обязательств потребителями, а также в случае необходимости принятия неотложных мер по предотвращению или ликвидации аварийных ситуаций утверждается Правительством Российской Федерации. Указанный порядок применяется в случае неисполнения обязательств по оплате электрической энергии.

Пунктом 2 Основных положений № 442 установлен перечень обстоятельств, при наступлении которых вводится ограничение режима потребления электрической энергии.

Согласно пункту 46 Основных положений при заключении договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) в отношении энергопринимающих устройств, в отношении которых сетевой организацией введено полное 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 введенного полного ограничения режима потребления в связи с устранением обстоятельств, явившихся основанием для введения полного ограничения режима потребления электрической энергии.

Из содержания указанных и иных норм Основных положений № 442 следует, что ограничение режима потребления электрической энергии применяется в отношении конкретного потребителя и выступает последствием ненадлежащего исполнения этим потребителем своих обязательств по оплате.

Из системного толкования пункта 46 Основных положений функционирования розничных рынков и пункта 2 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии следует, что указанное ограничение режима потребления электрической энергии действует в отношении конкретного потребителя и связано в том числе с ненадлежащим исполнением им своих обязательств по договору, а не в отношении объекта электропотребления с сохранением такого ограничения и при смене владельца энергопринимающего оборудования, т.е. при смене владельца энергопринимающего оборудования нормы пункта 46 Основных положений функционирования розничных рынков к отношениям сторон по договору применяться не могут.

Таким образом, в связи с приобретением ИП <...> Объекта у прежнего собственника не в порядке какого-либо правопреемства, действие ограничения режима потребления электроэнергии по причине наличия задолженности прежнего собственника Объекта не должно распространяться на ИП<...>., поскольку он не является исполнителем обязательств по погашению задолженности за потребленную электроэнергию на Объекте, возникшую в рамках ранее заключенного договора энергоснабжения, заключенного между АО «НЭСК» и ООО «Армавирская мебельная фабрика».

Кроме того, заключенный между АО «НЭСК» и ИП<...>. договор № 3625 не содержит условий о погашении какой-либо задолженности для начала поставок, а из системного толкования положений договора следует, что стороны согласовали поставку электроэнергии без каких-либо ограничений, связанных с наличием задолженности прежнего собственника энергопринимающих устройств.

На основании вышеизложенного, с учетом всех обстоятельств дела № 338/2015 Комиссия Краснодарского УФАС России в действиях (бездействии) АО «НЭСК», выразившихся в ущемлении интересов ИП<...>. путем не осуществления действий по поставке электрической энергии на Объект, расположенный по адресу:<...>, в

рамках заключенного договора энергоснабжения от 29.05.2015 № 3625 (далее – Договор), с учетом протокола согласования разногласий от 03.06.2015 к данному Договору, установила факт нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

3. Признать в действиях АО «НЭСК» факт нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении интересов ИП<...>. путем не осуществления действий по поставке электрической энергии на Объект, расположенный по адресу:<...>, в рамках заключенного договора энергоснабжения от 29.05.2015 № 3625 (далее – Договор), с учетом протокола согласования разногласий от 03.06.2015 к данному Договору.
4. Выдать АО «НЭСК» предписание об устранении нарушений антимонопольного законодательства путем совершения следующих действий: в срок до 29.02.2016г. АО «НЭСК» осуществить действия по поставке электрической энергии на Объект ИП <.>
5. Передать материалы дела № 338/2015 должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по факту нарушения АО «НЭСК» ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение и предписание антимонопольного органа, в соответствии с ч. 1 ст. 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения и выдачи предписания (дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия). Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

В случае, если решение и (или) предписание антимонопольного органа обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа, принятые по делу о нарушении антимонопольного законодательства акты могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.



Члены Комиссии

Е.В.Жидко

С.П.Тарасова