

## РЕШЕНИЕ

город Липецк

Резолютивная часть решения оглашена «20» июля 2017 года

В полном объеме решение изготовлено «26» июля 2017 года

Комиссия Липецкого УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии

Заместитель руководителя управления -

начальник отдела защиты конкуренции

Д.А. Шелестенко

Члены комиссии:

Заместитель начальника

отдела защиты конкуренции  
Гребенщиков

М.А.

Государственный инспектор

отдела защиты конкуренции

С.А. Святова,

в присутствии:

от заявителей:

ЛСНТ «Металлург-1» - представитель <...> по доверенности от 10.05.2017,

<...> - представитель <...> по доверенности от 21.04.2017,

<...> - представитель <...> по доверенности от 07.06.2017,

от ответчиков:

ООО «Городская энергосбытовая компания» - представитель <...> по доверенности № 39 от 27.02.2017,

АО «Липецкая городская энергетическая компания» - представитель <...> по доверенности № 15 от 25.01.2017, представитель <...> по доверенности № 222 от 09.12.2016,

рассмотрев дело № 5 по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ООО «ГЭСК», АО «ЛГЭК», выразившимся в злоупотреблении доминирующим положением и ущемлении интересов неопределенного круга потребителей путем совершения ООО «ГЭСК», АО «ЛГЭК» действий прямо не предусмотренных ст. 38 Закона об электроэнергетике, п. 8 Правил полного и (или) частичного ограничения по прекращению подачи электроэнергии на объекты ЛСНТ «Металлург-1», в результате которых были отключены добросовестные потребители, расположенные на территории садоводства,

## УСТАНОВИЛА:

В адрес Липецкого УФАС России поступили заявления ЛСНТ «Металлург-1» (далее - садоводство, товарищество), <...> по вопросу нарушения ООО «Городская энергосбытовая компания» (далее - ООО «ГЭСК»), АО «Липецкая городская энергетическая компания» (далее - АО «ЛГЭК») антимонопольного законодательства путем введения ограничения режима потребления электроэнергии в отношении ЛСНТ «Металлург-1», в результате которого прекращена поставка электроэнергии в садовые дома, расположенные на территории данного садоводства. Также 08.06.2017 поступило аналогичное заявление от <...>, которое было приобщено к материалам данного дела.

Как следует из материалов дела, ООО «ГЭСК» (гарантирующий поставщик) и ЛСНТ «Металлург-1» (покупатель) заключили договор энергоснабжения № 10389 от 24.06.2010 (далее - договор энергоснабжения).

В связи с наличием у ЛСНТ «Металлург-1» задолженности по оплате за электроэнергию перед ООО «ГЭСК», гарантирующий поставщик направил в адрес покупателя уведомление № 32539 от 07.07.2016 о введении 22.07.2016 частичного ограничения подачи электрической энергии, а с 25.07.2016 - полное прекращение подачи электроэнергии.

Письмом от 18.07.2016 № 6983-11-01 ООО «ГЭСК» направило в адрес АО «ЛГЭК» уведомление о прекращении (ограничении) передачи электрической энергии потребителям № 73 на 25.07.2016 в отношении следующих объектов ЛСНТ «Металлург-1»: освещение домиков ТП-92 за пл. Героев, освещение домиков ТП-149 за пл. Героев, насосная ТП-149 за пл. Героев, контора ул. Осипенко, д. 4 (далее - объекты).

25.07.2017 АО «ЛГЭК» составило акты об ограничении/отключении электрической энергии в отношении вышеуказанных объектов ЛСНТ «Металлург-1».

Письмом от 01.08.2016 № 800-12 АО «ЛГЭК» сообщило ООО «ГЭСК» о прекращении подачи электроэнергии в отношении объектов ЛСНТ «Металлург-1».

В соответствии со ст. 1 Федерального закона от 15.04.1998 № 66-ФЗ «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан» (далее - Закон о СНТ) садоводческое, огородническое или дачное некоммерческое объединение граждан (садоводческое, огородническое или дачное некоммерческое товарищество, садоводческий, огороднический или дачный потребительский кооператив, садоводческое, огородническое или дачное некоммерческое партнерство) - некоммерческая организация, учрежденная гражданами на добровольных началах для содействия ее членам в решении общих социально-хозяйственных задач ведения садоводства, огородничества и дачного хозяйства (далее - садоводческое, огородническое или дачное некоммерческое объединение); а имущество общего пользования - имущество (в том числе земельные участки), предназначенное для обеспечения в пределах территории садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения потребностей членов такого некоммерческого объединения в проходе, проезде, водоснабжении и водоотведении, электроснабжении, газоснабжении, теплоснабжении, охране, организации отдыха и иных потребностей (дороги, водонапорные башни, общие ворота и заборы, котельные, детские и спортивные площадки, площадки для сбора мусора, противопожарные сооружения и тому подобное).

Согласно положениям статьи 4 Закона о СНТ граждане в целях реализации своих прав на получение садовых, огородных или дачных земельных участков, владение, пользование и распоряжение данными земельными участками, а также в целях удовлетворения

потребностей, связанных с реализацией таких прав, могут создавать садоводческие, огороднические или дачные некоммерческие товарищества, садоводческие, огороднические или дачные потребительские кооперативы либо садоводческие, огороднические или дачные некоммерческие партнерства.

Согласно пункту 2 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354, исполнитель - юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы или индивидуальный предприниматель, предоставляющие потребителю коммунальные услуги; потребитель - лицо, пользующееся на праве собственности или ином законном основании помещением в многоквартирном доме, жилым домом, домовладением, потребляющее коммунальные услуги.

В рассматриваемом случае, ЛСНТ «Металлург-1» не обладает вышеуказанными признаками потребителя, поскольку не пользуется на праве собственности или ином законном основании жилыми домами лиц, расположенных на территории садоводства.

Пунктом 48 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии установлено право гарантирующего поставщика в связи с наступлением обстоятельств, указанных в Правилах полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 N 442, инициировать в установленном порядке введение полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии по договору.

В правоотношениях с поставщиком электроэнергии ЛСНТ «Металлург-1» не является субъектом с самостоятельными экономическими интересами, отличными от интересов членов товарищества.

ЛСНТ «Металлург-1», заключая договор энергоснабжения, выступает в имущественном обороте не в своих интересах, а в интересах членов товарищества. ЛСНТ «Металлург-1» в силу положений Закона о СНТ осуществляет функции эксплуатационной организации в части электроснабжения применительно к возведенным на земельных участках жилым строениям садоводов, выступает посредником в отношениях между гражданами-садоводами и энергоснабжающей организацией, то есть является исполнителем коммунальных услуг, а не их потребителем, так как эти услуги оказываются гражданам, членам садоводческого товарищества для удовлетворения их коммунально-бытовых нужд, решения задач ведения садоводства, огородничества и дачного хозяйства, которые (граждане) и являются непосредственными потребителями электроэнергии.

Таким образом, применительно к садоводческим некоммерческим товариществам потребителями электроэнергии следует рассматривать каждого отдельного потребителя, чье принимающее устройство присоединено к общей электросети товарищества, а не само товарищество, выступающее, главным образом, лишь в качестве посредника между энергоснабжающей организацией и гражданами-потребителями, являющегося потребителем исключительно в части использования электроэнергии на общие нужды (содержание общего имущества товарищества).

Данный вывод имеет существенное значение для разрешения дела, поскольку непосредственно влияет на процедуру ограничения режима потребления электроэнергии, не допускающую (процедуру) отключение добросовестного потребителя, чье принимающее устройство присоединено к сети иного потребителя, подлежащей отключению от источника электропитания.

Так согласно ст. 38 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон об электроэнергетике) запрещается ограничение режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, в отношении потребителей электрической энергии, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии и исполняющих иные

предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства.

В соответствии с пунктом 7 статьи 38 Закона об электроэнергетике Правительством Российской Федерации утверждается 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.

Согласно пп. «а» п. 4 Правил полного и (или) частичного ограничения ограничение режима потребления вводится в связи с наступлением обстоятельств, указанных в подпункте «а», абзацах втором, четвертом и пятом подпункта «б», в подпунктах «е», «ж» и «к» пункта 2 настоящих Правил, - по инициативе гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации, производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке), перед которым не исполнены обязательства или обязательства по договору с которым прекращаются.

В силу п. 5 Правил полного и (или) частичного ограничения ограничение режима потребления, инициированное в соответствии с пунктом 4 настоящих Правил, вводится сетевой организацией, оказывающей услуги по передаче электрической энергии в точке (точках) поставки потребителя, в отношении которого требуется введение ограничения режима потребления (далее - исполнитель).

Пунктом 8 Правил полного и (или) частичного ограничения предусмотрено, что ограничение режима потребления должно применяться индивидуально в отношении каждого потребителя при условии соблюдения прав и законных интересов иных потребителей, энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к тем же объектам электросетевого хозяйства соответствующей сетевой организации.

Также п. 8 Правил полного и (или) частичного ограничения предусмотрено, что если ограничение режима потребления, вводимое в отношении одного потребителя, может привести к ограничению или прекращению подачи электрической энергии другим потребителям, не имеющим задолженности по оплате электрической энергии (мощности), услуг по передаче электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, и исполняющим иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства, либо может повлечь за собой технологические нарушения на объектах электроэнергетики, то:

- исполнитель обязан в течение 1 рабочего дня со дня получения уведомления инициатора о необходимости введения ограничения режима потребления уведомить об этом инициатора введения ограничения (а в случае, если ограничение режима потребления вводится субисполнителем, то субисполнитель обязан в течение 1 рабочего дня с даты получения соответствующего письменного уведомления исполнителя уведомить об этом исполнителя, который не позднее следующих суток обязан уведомить об этом инициатора введения ограничения);

- исполнитель (а в случае, если ограничение режима потребления вводится субисполнителем на основании письменного уведомления исполнителя о необходимости введения ограничения режима потребления, - то исполнитель совместно с субисполнителем) обязан не позднее 3 рабочих дней со дня получения соответствующего уведомления инициатора о необходимости введения ограничения режима потребления разработать дополнительные организационно-технические меры, позволяющие ввести ограничение режима потребления в отношении одного потребителя при обеспечении поставки электрической энергии другим потребителям без ограничения режима потребления.

Если введение ограничения режима потребления в отношении лица, владеющего объектами

электросетевого хозяйства, к которым присоединены энергопринимающие устройства (объекты электросетевого хозяйства) потребителей, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии (мощности), услуг по передаче электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, и исполняющих иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства, может привести к ограничению или прекращению подачи электрической энергии таким потребителям, то такое лицо обязано обеспечить поставку электрической энергии таким потребителям без ограничения режима их потребления, в том числе обеспечить подачу электрической энергии таким потребителям в объеме их потребления по соглашению с гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией), и уведомить об этом инициатора введения ограничения до даты и времени введения в его отношении ограничения режима потребления.

До реализации соответствующих организационно-технических мер, позволяющих ввести ограничение режима потребления в отношении одного потребителя при обеспечении поставки электрической энергии другим потребителям без ограничения режима их потребления, ограничение режима потребления не вводится.

Из определения Верховного Суда Российской Федерации от 20.12.2011 № 86-Впр11-6 следует, что при рассмотрении подобных споров суды не вправе ограничиваться формальным подтверждением того, что организация - потребитель не обращалась в ресурсоснабжающие организации для заключения соглашений, необходимых для обеспечения абонентов, своевременно оплачивающих использованные топливно-энергетические ресурсы. При этом судам необходимо выяснять, какие меры могли быть предприняты либо предпринимались ресурсоснабжающей организацией для заключения необходимых соглашений с организацией - потребителем в целях защиты интересов соответствующих потребителей независимо от того, имелась ли у таких ресурсоснабжающих организаций информация о таких потребителях. Иное умаляет предусмотренное статьей 46 Конституции Российской Федерации право на судебную защиту и не соответствует требованиям реального обеспечения прав и свобод граждан правосудием (статья 18 Конституции Российской Федерации).

Таким образом, ограничение режима потребления независимо от его вида, предусмотренного вышеуказанным Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 (полного ограничения путем временное прекращение подачи электрической энергии (мощности) потребителю или частичного ограничения способами сокращения уровня потребления электрической энергии (мощности), либо прекращения подачи электрической энергии потребителю в определенные периоды в течение суток, недели или месяца, либо - по части точек поставок, указанных в договоре, на основании которого осуществляется снабжение электрической энергией потребителя), в случае не обеспечения поставки электрической энергии другим добросовестным потребителям без ограничения режима их потребления (применительно к настоящему делу - конечным потребителям - садоводам, не относящихся к неплательщикам, то есть к субъектам, указанным в абзаце втором подпункта «б» пункта 2 Правил полного или частичного ограничения режима потребления электрической энергии), противоречит закону, а потому - не допускается.

Кроме того, исходя из требований п. 4 ст. 445 Гражданского кодекса Российской Федерации обязанность по заключению соглашения возлагается в равной степени на гарантирующего поставщика и организацию-потребителя, и при уклонении одной из них от заключения соглашения другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить соответствующее соглашение.

Однако, ООО «ГЭСК», обладая информацией о том, что к электрическим сетям ЛСНТ «Металлург-1» присоединены добросовестные потребители электрической энергии, инициировало введение полного ограничения режима потребления электроэнергии в отношении объектов ЛСНТ «Металлург-1», тем самым своими действиями нарушило положения п. 8 Правил полного и (или) частичного ограничения, ст. 36 Закона об

электроэнергетике.

В рассматриваемом случае не представлены доказательства соблюдения ООО «ГЭСК», АО «ЛГЭК» пункта 8 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии в части реализации им соответствующих организационно-технических мер, позволяющих ввести ограничение режима потребления в отношении одного потребителя-неплательщика (ЛСНТ «Металлург-1») при одновременном обеспечении поставки электрической энергии другим добросовестным потребителям, не имеющим задолженности по оплате электрической энергии (мощности) и исполняющим иные предусмотренные законодательством Российской Федерации обязательства, энергопринимающие устройства которых подключены к сети потребителя-неплательщика, то есть, без ограничения их режима энергопотребления, до осуществления которых (организационно-технических мер) ограничение режима потребления не вводится, равно как и доказательств наличия соглашения между ООО «ГЭСК» и ЛСНТ «Металлург-1» об обеспечении и их способах подачи энергетических ресурсов добросовестным потребителям.

В соответствии с письмом ООО «ГЭСК» № 11-303 от 28.03.2017 между ООО «ГЭСК» и ЛСНТ «Металлург-1» отсутствует соглашение об обеспечении подачи добросовестным потребителям коммунальных услуг по электроснабжению, расположенных на территории данного садоводства.

При таких обстоятельствах, учитывая, что в рассматриваемом случае не достигнуто соглашение об обеспечении подачи добросовестным потребителям топливно-энергетических ресурсов в необходимых для них объемах, ООО «ГЭСК», АО «ЛГЭК» были не вправе ограничивать и прекращать поставку электроэнергии.

Правила полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии четко регламентируют действия как инициатора введения ограничения потребления электроэнергии - ООО «ГЭСК», так и исполнителя такого ограничения - АО «ЛГЭК», при этом данные Правила устанавливают необходимость соблюдения прав и законных интересов добросовестных потребителей, в частности путем введения предварительного частичного ограничения потребителям либо реализация соответствующих организационно-технических мер исполнителем до введения полного ограничения потребителю.

Таким образом, действующим законодательством императивно установлена необходимость реализации организационно-технических мер, позволяющих ввести ограничение режима потребления в отношении одного потребителя при обеспечении поставки электрической энергии другим потребителям, не имеющим задолженности по оплате электрической энергии (мощности), чего исполнителями заявки (АО «ЛГЭК») на ограничение электроэнергии ЛСНТ «Металлург-1» сделано не было.

Более того, подп. «г» п. 27 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии установлено, что исполнитель (субисполнитель) не несет ответственности перед инициатором введения ограничения за неисполнение или ненадлежащее исполнение уведомления о необходимости введения ограничения режима потребления в случае, если такое неисполнение или ненадлежащее исполнение произошло вследствие невозможности введения исполнителем (субисполнителем) ограничения режима потребления, в том числе в указанные в уведомлении о необходимости введения ограничения режима потребления сроки, вследствие отсутствия возможности проведения организационно-технических мероприятий по обеспечению введения ограничения режима потребления, обеспечивающих соблюдение прав и законных интересов третьих лиц, в указанных в пункте 8 настоящих Правил случаях.

Следовательно, АО «ЛГЭК», являясь соответственно исполнителем по инициированному ООО «ГЭСК» введению ограничения режима потребления электроэнергии ЛСНТ «Металлург-1» могло и обязано было предпринять все необходимые меры по обеспечению соблюдения прав и законных интересов добросовестных потребителей, проживающих в садовом

товариществе, либо в противном случае не исполнять направленную в их адрес заявку по основаниям, установленным в п. 27 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии.

Однако, АО «ЛГЭК» ввело полное ограничение режима потребления электроэнергии в отношении ЛСНТ «Металлург-1», в результате которого были отключены добросовестные потребители, проживающие в садовом товариществе, тем самым своими действиями нарушило положения п. 8 Правил полного и (или) частичного ограничения, ст. 38 Закона об электроэнергетике.

Согласно аналитическому отчету по анализу состояния конкуренции на розничном рынке электрической энергии (мощности), проведенного за 2016 год, ООО «Городская энергосбытовая компания» занимает доминирующее положение на рынке торговли (поставки) электрической энергии (мощности) с долей более 50% в географических границах г. Липецк Липецкой области.

Согласно аналитическому отчету по анализу состояния конкуренции рынке оказания услуг по передаче электроэнергии, проведенного за 2016 год, АО «Липецкая городская энергетическая компания» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии по принадлежащему ему на законном основании объектам электросетевого хозяйства с долей 100% в г. Липецке Липецкой области.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (в редакции Федерального закона от 05.10.2015 № 275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации») 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 том числе экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Таким образом, исключена возможность признания злоупотреблением доминирующим положением, нарушающим статью 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», действий, ущемляющих интересы отдельных определенных потребителей, не связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности.

В соответствии с письмом ЛСНТ «Металлург-1» (вх. № 187-з от 29.06.2017) количество земельных участков, расположенных на территории садоводства, составляет 1766, осуществляют ведение садоводства на территории ЛСНТ «Металлург-1» 1436 человек, подключено к электрическим сетям 200 садовых участков, которые оплачивают электроэнергию.

Таким образом, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу, что действия ООО «ГЭСК», АО «ЛГЭК» привели к ущемлению определенного круга потребителей электрической энергии - физических лиц, расположенных на территории ЛСНТ «Металлург-1» и не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

Также Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу об отсутствии ущемления интересов ЛСНТ «Металлург-1» в сфере предпринимательской деятельности, поскольку садоводство не является хозяйствующим субъектом.

В соответствии со ст. 4 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Согласно понятию, указанному в ст. 1 Федерального закона от 15.04.1998 № 66-ФЗ «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан», ЛСНТ «Металлург-1» является некоммерческой организацией, учрежденной гражданами на добровольных началах для содействия ее членам в решении общих социально-хозяйственных задач ведения садоводства.

В соответствии со справкой от 19.07.2017, предоставленной Комиссии Липецкого УФАС России, ЛСНТ «Металлург-1» не занимается предпринимательской деятельностью.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Таким образом, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу о том, что действия ООО «ГЭСК», АО «ЛГЭК», в результате которых были отключены добросовестные потребители, расположенные на территории садоводства, не могут быть квалифицированы как нарушение пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

На основании пункта 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства ООО «ГЭСК», АО «ЛГЭК» прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.