

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ №04-31/2017

«11» декабря 2017 года

г. Махачкала

Резолютивная часть решения оглашена "27" ноября 2017 г.

В полном объеме решение изготовлено "11" декабря 2017 г.

Комиссия Дагестанского Управления ФАС России по рассмотрению дела № 04-31/2017 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного по признакам нарушения ПАО «Дагестанская энергосбытовая компания» (далее ПАО «ДЭСК») (адрес: РД, г.Махачкала, ул. Дахадаева, 73) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившимся в нарушении порядка ограничения и введения полного ограничения электрической энергии, что привело к ущемлению интересов ООО «Аквамаг» (далее Заявитель, Общество) в составе:

Председатель Комиссии: Халлаева Д.М.;

Члены Комиссии:

- Халилов Р.А.;
- Саидов Ш.М.;
- Магомедов М.А.;
- Джамалудинов А.М.,

в присутствии представителей:

- АО «Дагестанская сетевая компания» - xxx;
- ПАО «Дагестанская энергосбытовая компания» - xxx;

и в отсутствии представителей ООО «Аквамаг» (имеются доказательства надлежащего уведомления),

УСТАНОВИЛА:

17.03.2017 в адрес Дагестанского УФАС России от Прокуратуры г. Махачкалы в соответствии со ст.8 Федерального закона от 02 мая 2006г. №59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации» поступило заявление от генерального директора ООО «Аквамаг» xxx о злоупотреблениях ПАО «ДЭСК» в части незаконного ограничения подачи

электроэнергии.

В ходе изучения представленной информации установлено что, в действиях ПАО «ДЭСК» по не законному ограничению подачи электроэнергии усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Приказом Дагестанского УФАС России от 03 апреля 2017 года №61 в отношении ПАО «Дагестанская энергосбытовая компания» было возбуждено дело №04-31/2017 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В связи с необходимостью получения дополнительной информации дело №04-31/2017 неоднократно откладывалось.

В связи с принятием заключения об обстоятельствах дела №04-31/2017, в соответствии с пунктом 3 части 1.1 статьи 47 Закона о защите конкуренции определением Дагестанского УФАС России от 18.10.2017г рассмотрение дела отложено на 21.11.2017г.

21.11.2017г. на заседание Комиссии представителем ПАО «ДЭСК» были представлены письменные пояснения (вх. N 6042 от 21.11.2017) по рассматриваемому делу, в которых были изложены дополнительные обстоятельства дела.

В заседании Комиссии в соответствии с ч. 1 ст. 46 Закона о защите конкуренции объявлялся перерыв до 16 ч. 40 мин. 27.11.2017г. для полного и всестороннего изучения всех обстоятельств данного дела.

27.11.2017г. рассмотрев представленные материалы и выслушав доводы сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

30.01.2017г. в 10ч. 00 мин. со слов директора ООО «Аквамаг» ххх позвонил представитель АО «ДСК» и уведомил о полном ограничении потребления электроэнергии на Ф-2 подстанции Юго-Восточная и Ф-33 на подстанции «Компас» по причине неуплаты образовавшейся задолженности за поставленную электроэнергию по объекту: г. Махачкала, ул. Булача, д. 36 (9-ти этажного жилого дома).

01.02.2017г. АО «ДСК» отключила электроэнергию на Ф-2 подстанции Юго-Восточная ссылаясь на уведомление ПАО «Дагестанская энерго-сбытовая компания» (далее ПАО «ДЭСК») от 16.01.2017г. Ввиду отключения от электричества всего микрорайона Юго-восточная промзона, была обесточена производственная база ООО «Аквамаг».

После выяснения причин отключения электроэнергии на Ф-2 подстанции Юго-Восточная, Заявителю 02.02.2017г. от ПАО «ДЭСК» за №32/01-634 пришло уведомление об отмене заявки на ограничение режима потребления электрической энергии потребителя ООО «Аквамаг» с местонахождением ЦЭС Ф-33 и Ф-2 КТП-160 Центральные РЭС.

В соответствии с постановлением Республиканской службы по тарифам от 29.01.2007 г. №1 ПАО «ДЭСК» является гарантирующим поставщиком электрической энергии на территории Республики Дагестан. Общество приказом Дагестанского УФАС России №48 от 30.08.2005 г. было включено в региональный раздел Реестра хозяйствующих субъектов по РД, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 65 процентов и занимает доминирующее положение на рынке оптовой и розничной торговли (реализации) электроэнергии на территории РД.

АО «ДСК» является электросетевой организацией, осуществляющей деятельность по передаче электрической энергии с использованием электросетевого хозяйства, а также деятельность по технологическому присоединению в границах балансовой принадлежности электрических сетей и иного электросетевого хозяйства (территории - Республика Дагестан).

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17 августа 1995 года №147 «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии с пунктом 5 статьи 5 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135 «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Для лиц, занимающих доминирующее положение на рынке, введены ограничения, предусмотренные статьей 10 Закона о защите конкуренции.

Между ПАО «ДЭСК» и АО «ДСК» заключен договор (от 19.05.2015 г. №2/ДСК) оказания услуг по передаче электрической энергии (мощности) и приложением №6 к такому договору определен регламент взаимодействия исполнителя и заказчика при ограничении режима потребления электроэнергии (мощности) покупателям.

Между ПАО «ДЭСК» и ООО «Аквамаг» заключен договор энергоснабжения от 01.09.2013 г. №1005101-8-Ц-1 и пункт 2.2.2. договора предусматривает, что Гарантирующий поставщик имеет право инициировать полное и (или) частичное ограничения режима потребления э/энергии в случаях и порядке, предусмотренном действующим законодательством.

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 (далее – потребители), в том числе его уровня (далее – ограничение режима потребления), которое предполагает прекращение подачи электрической энергии (мощности) потребителям или сокращение объемов потребления электрической энергии (мощности) в определенных случаях, установлены Правилами № 442 (Утверждёнными Постановлением Правительства Российской Федерации от 4 мая 2012 г. N 442) и на момент совершения рассматриваемых действий ПАО «ДЭСК» и АО «ДСК» действовала редакция №22 от 26.12.2016 г.

Пункт 2 раздела II Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии № 442 гласит, что ограничение режима потребления электрической энергии вводится при наступлении любого из

следующих обстоятельств:

б) нарушение своих обязательств потребителем, выразившееся 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, в том числе обязательств по предварительной оплате в соответствии с установленными договором сроками платежа, если это привело к образованию задолженности потребителя перед гарантирующим поставщиком в размере, соответствующем денежным обязательствам потребителя не менее чем за один период между установленными договором сроками платежа, а для граждан-потребителей за 2 расчетных периода, либо к образованию задолженности потребителя перед энергосбытовой, энергоснабжающей организацией или производителем электрической энергии (мощности) на розничном рынке, в размере, установленном в договоре;

возникновении у потребителя услуг по передаче электрической энергии задолженности по оплате услуг по передаче электрической энергии, соответствующей одному периоду между установленными договором сроками платежа, а если потребителем является гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация, которая в соответствии с Основными положениями продает электрическую энергию сетевой организации для целей компенсации потерь электрической энергии) - в возникновении у него задолженности в указанном размере, рассчитанной за вычетом задолженности сетевой организации по оплате электрической энергии для компенсации потерь электрической энергии перед этим гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией);

В силу пункта 4 раздела II Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии № 442 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, а в связи с наступлением обстоятельства, указанного в [подпункте "д" пункта 2](#) настоящих Правил, - по инициативе организации коммерческой инфраструктуры оптового рынка (далее - инициатор введения ограничения) на основании его (ее) письменного уведомления о необходимости введения ограничения режима потребления, переданного в сетевую организацию, указанную в [пункте 5](#) настоящих Правил.

Согласно пункту 5 раздела II Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии № 442 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.

В силу пункта 15 Постановления N442 введение ограничения режима потребления в

связи с наступлением обстоятельств, указанных в [абзацах втором](#) и [третьем подпункта "б"](#), [подпункте "д" пункта 2](#) настоящих Правил, осуществляется в следующем порядке:

а) обязательное предварительное письменное уведомление потребителя о планируемом введении ограничения режима потребления (подписывается инициатором введения ограничения или сетевой организацией, если по ее инициативе вводится ограничение режима потребления, и вручается потребителю под расписку либо направляется заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении, если иной способ уведомления не предусмотрен договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договором оказания услуг по передаче электрической энергии) с указанием:

размера задолженности по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям;

даты предполагаемого введения частичного ограничения режима потребления, которая не может наступить ранее истечения 10 дней со дня получения уведомления потребителем;

даты полного ограничения режима потребления, подлежащего введению в случае невыполнения потребителем требования о погашении задолженности в указанном в уведомлении размере после введения частичного ограничения;

б) в случае невыполнения потребителем требования о погашении задолженности в размере и в срок, установленные в уведомлении о планируемом введении ограничения режима потребления:

введение частичного ограничения режима потребления в соответствии с [пунктом 9](#) или [пунктом 11](#) настоящих Правил на указанный в уведомлении срок;

введение полного ограничения режима потребления по истечении 3 дней со дня введения частичного ограничения режима потребления (по истечении 3 дней с указанной в уведомлении даты планируемого введения частичного ограничения режима потребления (если введение частичного ограничения невозможно по технической причине) либо по истечении 3 дней с даты составления акта об отказе в доступе (если введение частичного ограничения невозможно по причине, указанной в [пункте 11](#) настоящих Правил). Отдельное уведомление о планируемом введении полного ограничения режима потребления не направляется;

в) соблюдение иных условий, связанных с действиями сторон при введении ограничения режима потребления и определенных договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договором оказания услуг по передаче электрической энергии.

Согласно письменным пояснениям ПАО «ДЭСК» 16.01.2017г. посредством электронной почты в адрес ООО «Аквамаг» было отправлено уведомление об ограничении потребления электроэнергии. В котором указывалось об имеющейся задолженности ООО «Аквамаг» перед ПАО «ДЭСК» за поставку электроэнергии в размере 395282 рублей 78 копеек.

Дата предполагаемого введения частичного ограничения режима согласно с вышеуказанным уведомлением с 10-00 27.01.2017г. до 10-00 30.01.2017г.

ООО «Аквамаг» в своем заявлении указывало, что не получало от ПАО «ДЭСК» никаких уведомлений об ограничении потребления электроэнергии.

В ходе рассмотрения данного дела в адрес Дагестанское УФАС от ПАО «ДЭСК» доказательств о предварительном письменном уведомлении потребителя о планируемом введении ограничения режима потребления не представлялось.

Учитывая вышеуказанные обстоятельства, Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях ПАО «ДЭСК» нарушения порядка введения ограничения режима потребления электрической энергии, установленного Постановлением N442, что выразилось в не уведомлении надлежащем образом потребителя о предстоящем отключении, составления сетевой организацией актов об отключении, что привело к ущемлению прав и законных интересов потребителя.

В соответствии со ст.48.1 Закона о защите конкуренции, Дагестанским УФАС России в адрес ПАО «ДЭСК» было направлено заключение об обстоятельствах дела №04-31/2017.

Доводы ПАО «ДЭСК» изложенные в возражении на заключении об обстоятельствах дела №04-31/2017, не состоятельны ввиду следующего:

1. В своем возражении ПАО «ДЭСК» указывает на то, что в соответствии с п. 8 Правил № 442 и п. 12.1 Договора № 1005101-8-Ц-1 Заявитель был извещен посредством электронной почты.

И в подтверждение данного повода была приложена распечатка с электронной почты, согласно которой с электронного почтового ящика migunova@dagesk.ru 16.01.2017г. в 9:43 было направлено письмо в адрес получателя с именем Аквамаг.

Доказательства о прочтении либо получении ООО «Аквамаг» посредством электронной почты письма от ПАО «ДЭСК» с уведомлением об ограничении потребления электроэнергии не представлено.

Кроме того, на предыдущих заседаниях Комиссии представителями ПАО «ДЭСК» направление в адрес Заявителя уведомления от 16.01.2017г. отрицалось.

Вместе с тем, в своих пояснениях Заявитель сообщает, что ПАО «ДЭСК» необоснованно требует оплату за потребление электроэнергии жилым 9-ти этажным домом в г. Махачкала, ул. Булача 36 от ООО «Аквамаг». В следствии чего и образовалась задолженность в размере 395282 рублей 78 копеек.

ООО «Аквамаг» как генеральный подрядчик в течении 2015 года несло расходы по содержанию вышеуказанного дома.

10.12.2015г. Заявителем в адрес ПАО «ДЭСК» было направлено письмо с просьбой о снятии с баланса ООО «Аквамаг» с 01.01.2016г. жилого 9-ти этажного дома в г. Махачкала, ул. Булача 36 (на основании ст. 161 ЖК РФ), в связи с введением в эксплуатацию многоквартирного жилого дома.

В материалах дела также имеется обращение собственников жилого дома по ул.

Булача 36 в ПАО «ДЭСК» с просьбой открытия лицевых счетов для предоставления электроэнергии.

ПАО «ДЭСК» в обоснование своих действий совершенных в соответствии с пунктом «б» пункта 2 (раздела 1) Правил № 442, не представило акты сверки взаиморасчетов с ООО «Аквамаг» за период с 01.01.2016 г. по 16.01.2017 г. подписанные ПАО «ДЭСК» и ООО «Аквамаг», ни иных доказательств наличия задолженности (судебный акт).

Таким образом, ПАО «ДЭСК» не доказало не только получение ООО «Аквамаг» уведомления о намеченных мероприятиях по ограничению и/или прекращению поставки электроэнергии, но и даже наличие задолженности Заявителя по оплате услуг по передаче электрической энергии.

Пунктом 9 Постановления N442 установлено, что частичное ограничение режима потребления производится потребителем самостоятельно.

При невыполнении потребителем действий по самостоятельному частичному ограничению режима потребления в срок, установленный в уведомлении об ограничении режима потребления, такое ограничение осуществляется исполнителем (субисполнителем) при наличии технической возможности сокращения уровня потребления электрической энергии (мощности) потребителя с центров питания исполнителя (субисполнителя).

Техническая возможность частичного ограничения режима потребления с центров питания исполнителя (субисполнителя) отсутствует в случае, если ограничение режима потребления в требуемом объеме возможно осуществить только путем отключения всех объектов электросетевого хозяйства, питающих энергопринимающие устройства потребителя, что приведет к ограничению режима потребления ниже заданного уровня частичного ограничения и (или) уровня аварийной и (или) технологической брони, а отключение части питающих потребителя объектов электросетевого хозяйства не приведет к требуемому ограничению режима потребления.

В случае невыполнения потребителем действий по самостоятельному частичному ограничению режима потребления в срок, установленный в уведомлении об ограничении режима потребления, если при этом отсутствует техническая возможность сокращения уровня потребления электрической энергии (мощности) с центров питания исполнителя (субисполнителя), то исполнитель (субисполнитель) вводит полное ограничение режима потребления в сроки, указанные в настоящих Правилах. Потребитель обязан возместить убытки, возникшие вследствие этого у инициатора введения ограничения, у исполнителя (субисполнителя) (а в случае, если было нарушено электроснабжение 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, то указанный потребитель обязан также возместить убытки, возникшие у таких потребителей).

Пунктом 12 Постановления N442 предусмотрено, что при введении ограничения режима потребления исполнителем (субисполнителем) составляется акт о

введении ограничения режима потребления, содержащий следующую информацию:

а) вид ограничения режима потребления (частичное или полное);

б) дата и время вводимого ограничения режима потребления;

в) уровень вводимого ограничения режима потребления (при частичном ограничении);

г) наименование потребителя, точки поставки, в отношении которых вводится ограничение режима потребления;

д) адрес, по которому производится ограничение режима потребления;

е) технические мероприятия на объектах электросетевого хозяйства исполнителя (субисполнителя), посредством которых реализовано введение ограничения режима потребления, в том числе место установки отключенных коммутационных аппаратов (при их наличии);

ж) номер и показания приборов учета на дату введения ограничения режима потребления;

з) причины, по которым не было введено ограничение режима потребления (в случае, если ограничение режима потребления не было введено).

Акт о введении ограничения режима потребления составляется в 3 экземплярах и подписывается присутствующими исполнителем (субисполнителем, инициатором введения ограничения), потребителем. В случае отказа потребителя либо инициатора введения ограничения от подписания акта в акте делается соответствующая запись (пункт 13 Постановления N442).

В соответствии с материалами дела №04-31/2017 о нарушении антимонопольного законодательства данный акт не составлялся, и его копия не направлялась ни в адрес ПАО «ДЭСК», ни в адрес ООО «Аквамаг».

Согласно пояснениям представителей АО «ДСК» и ПАО «ДЭСК», присутствовавших ранее на рассмотрении дела, отключений от электроэнергии на Ф-2 подстанции Юго-Восточная не было.

Однако факт отключения от электроэнергии Ф-2 подстанции Юго-Восточная, исходя из представленных документов, по мнению Комиссии подтверждается актами отключения электрической энергии составленными представителями ООО «Аквамаг» и МБОУ СОШ №32.

Следовательно, при введении полного ограничения режима потребления в отношении ООО «Аквамаг» был нарушен порядок введения ограничения режима потребления, предусмотренный постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N442, а именно: не был составлен Акт о введении ограничения режима потребления, не вручена копия документа о введении ограничения потребителю и сбытовой организации.

В соответствии со ст. 25 Федерального закона от 26.03.2003 г. N35-ФЗ «Об

электроэнергетике» антимонопольное регулирование и контроль на оптовом и розничных рынках осуществляются антимонопольным органом в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации с учетом особенностей, установленных указанным Федеральным законом, и принятыми в соответствии с нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации актами федерального антимонопольного органа (аналогичная правовая позиция содержится и в Постановлении Федерального Арбитражного суда Московского округа по делу №А40-66312/2013).

Исходя из вышеизложенного и имеющимся материалами дела установлено, что сетевой организацией (АО «ДСК») нарушен порядок ограничения и введения полного ограничения электрической энергии (прекращения подачи электроэнергии).

Согласно ч.1 ст.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.

Исходя из вышеперечисленных норм законодательства Российской Федерации, представленных документов и сведений, Комиссия по рассмотрению дела №04-31/2017 пришла к выводу о наличии в действиях ПАО «ДЭСК» состава нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в незаконных действиях ПАО «ДЭСК» по отключению промышленной базы ООО «Аквамаг» на Ф-2 подстанции Юго-Восточная, что привело к ущемлению интересов Общества в сфере предпринимательской деятельности.

Согласно пояснениям ООО «Аквамаг» электроснабжение объектов Общества на момент рассмотрения дела №04-31/2017 на Ф-2 подстанции Юго-Восточная возобновлено.

С учетом изложенного и 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 по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать ПАО «Дагестанская энергосбытовая компания» нарушившим ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в незаконных действиях по отключению электрической энергии

производственной базы ООО «Аквамаг» на Ф-2 подстанции Юго-Восточная, что привело к ущемлению интересов Общества в сфере предпринимательской деятельности

2. В связи с тем, что энергоснабжение объектов Заявителя восстановлено, предписание не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Дагестанского УФАС России для решения вопроса о привлечении лиц, виновных в совершении правонарушения, к административной ответственности.

Председатель Комиссии

Халлаева Д.М.

Члены Комиссии

Халилов Р.М.

Саидов Ш.М.

Магомедов М.А.

Джамалудинов А.М.