

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 26.10.2016

г. Краснодар

Полный текст решения изготовлен 03.11.2016

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

Председатель комиссии:

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

члены комиссии:

Майсеева А.В. – главный специалист-эксперт отдела контроля в ТЭК и связи;

Коробкина О.Р. – главный специалист-эксперт отдела контроля в ТЭК и связи,

рассмотрев дело № 11/2016 по признакам нарушения АО «НЭСК» (350033, г. Краснодар, пер. Переправный, 13) п. 4 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии на заседании <...> – руководителя ООО «ВИП-центр», <...> – представителя АО «НЭСК», действующего по доверенности от <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Краснодарское УФАС России (далее - Управление) поступило обращение ООО «ВИП-центр» (далее – Заявитель) письмом от 22.10.2015 № 3/12 (вх. от 22.10.2015 № 11620) на действия АО «НЭСК», выразившиеся в введении ограничения режима электропотребления на объекте, расположенном по адресу: г. Краснодар, ул. Кубанская Набережная, 1.

По результатам рассмотрения обращения установлено, что энергоснабжение объекта ООО «ВИП-центр» - ТП-1902п, расположенного по адресу: г. Краснодар, ул. Кубанская Набережная, 1 (далее - Объект), осуществляется на основании договора энергоснабжения от 01.04.2015 № 91131 (далее - Договор), заключенного с АО «НЭСК».

Порядок оплаты расчета за эл. энергию определен в разделе 4 Договора, согласно которому расчетный периодом для осуществления расчетов принимается 1 календарный месяц. Оплата производится потребителем до 30 числа расчетного месяца в размере 30 % стоимости эл. энергии; до 25 числа расчетного месяца в размере 40% стоимости эл. энергии. Оплата считается произведенной только после поступления денежных средств на расчетный счет ГП.

Окончательный расчет за расчетный период производится на основании ежемесячного выставляемых ГП счетов, счетов-фактур до 18 числа месяца, следующего за расчетным месяцем.

В связи с образовавшейся задолженностью за потребленную эл. энергию в размере 104 752,66 руб. по Договору, 15.09.2015 АО «НЭСК» вручено ООО «ВИП-центр» уведомление от 11.09.2015 № 5739 об ограничении режима электропотребления с 29.09.2015 в случае неоплаты задолженности и аванса в срок до 28.09.2015. Уведомление № 5739 вручено под роспись представителю ООО «ВИП-центр» - <...>.

17.09.2015 ООО «ВИП-центр» согласно платежному поручению от 17.09.2015 № 529 погашена задолженность в размере 104 752,66руб.

24.09.2015 Заявителем по условиям Договора произведен авансовый платеж на сумму 386 090,82руб. согласно платежным поручениям от 24.09.2015 № 529, 542, т.е. в срок до 25.09.2015.

В свою очередь 30.09.2015 на Объекте ООО «ВИП-центр» введено полное ограничение режима потребления электрической энергии, что подтверждается актом от 06.10.2015 о введении ограничения режима электропотребления на Объекте ООО «ВИП-центр».

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, установленных Правилами о полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее – Правила № 442).

В соответствии с п. 2 Правил № 442, ограничение режима потребления электрической энергии вводится при наступлении, в том числе следующего обстоятельства:

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 (абзац 2 подпункта «б» пункта 2 Правил № 442).

Ограничение режима потребления электрической энергии вводится по инициативе Гарантирующего поставщика в связи с наступлением, в том числе вышеуказанных обстоятельств, перед которым не исполнены обязательства по

договору.

Согласно п. 22 Правил № 442 в случае если до указанной в уведомлении о планируемом введении ограничения режима потребления даты предполагаемого введения ограничения режима потребления потребителем в полном объеме исполнено требование о погашении задолженности или представлены документы, свидетельствующие об отсутствии у него задолженности, либо устранены иные причины, обусловившие введение ограничения режима потребления, то ограничение режима потребления не вводится.

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 на территории Краснодарского края в качестве гарантирующего поставщика, в границах зона деятельности на территории Краснодарского края.

Согласно части 1 статьи 5 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов.

Таким образом, АО «НЭСК» занимает доминирующее положение на рынке услуг энергоснабжения (купли-продажи электрической энергии) в границах балансовой принадлежности электрических сетей в соответствующих точках поставки, в том числе МО г. Краснодар, с долей 100%.

Согласно п. 4 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №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 том числе следующие действия (бездействие): 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.

Согласно п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства", антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных [частью 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

На основании вышеизложенного в действиях АО «НЭСК» установлены признаки нарушения п. 4 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Приказом от 20.01.2016 № 20 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» Краснодарским УФАС России в отношении АО «НЭСК» возбуждено дело № 11/2016 по признакам нарушения п. 4 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о назначении дела № 11/2016 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 03.02.2016 назначена дата рассмотрения дела на 04.04.2016.

Комиссией 30.05.2016 в рамках дела было принято заключение об обстоятельствах дела № 11/2016.

В связи с чем, определением об отложении рассмотрения дела № 11/2016 от 30.05.2016 дело отложено на 01.08.2016.

Комиссия в полном объеме, изучив все фактические обстоятельства и имеющиеся в деле № 11/2016 доказательства, в их взаимосвязи и совокупности, установила следующее.

Энергоснабжение Объекта ООО «ВИП-центр» - ТП-1902п, расположенного по адресу: г. Краснодар, ул. Кубанская Набережная, 1 (далее - Объект), осуществляется на основании договора энергоснабжения от 01.04.2015 № 91131 (далее - Договор), заключенного с АО «НЭСК».

Расчеты за потребленную электроэнергию (мощность) по Договору производятся по 4-ой ценовой категории.

Порядок оплаты расчета за эл. энергию определен в разделе 4 Договора, согласно которому расчетный периодом для осуществления расчетов принимается 1 календарный месяц. Оплата производится потребителем до 30 числа расчетного месяца в размере 30 % стоимости эл. энергии; до 25 числа расчетного месяца в размере 40% стоимости эл. энергии. Оплата считается произведенной только после поступления денежных средств на расчетный счет ГП.

Окончательный расчет за расчетный период производится на основании ежемесячного выставляемых ГП счетов, счетов-фактур до 18 числа месяца, следующего за расчетным месяцем.

За период с 01.08.2015 по 01.09.2015 дебиторская задолженность за потребленную эл. энергию ООО «ВИП-центр» перед АО «НЭСК» по Договору составила 965 439,27руб., в т.ч. авансовые платежи: до 10.09.2015 – 368 920,56руб. и до 25.09.2015 – 386 090,82руб.

В соответствии с представленным АО «НЭСК» актом сверки расчетов за потребленную электроэнергию по Договору № 91131, Заявителем 04.09.2015 внесена оплата в сумме 368 920,56руб. (платежные поручения от 04.09.2015 № 504, 505) по условиям Договора в срок до 10.09.2015г.

С учетом произведенных оплат по состоянию на 11.09.2015 дебиторская задолженность ООО «ВИП-центр» по Договору составила 104 752,66руб., также подлежал к оплате авансовый платеж в размере 386 090,82руб.

В связи с образовавшейся задолженностью за потребленную эл. энергию в размере 104 752,66 руб. по Договору, 15.09.2015 АО «НЭСК» вручено ООО «ВИП-центр» уведомление от 11.09.2015 № 5739 об ограничении режима электропотребления с 29.09.2015 в случае неоплаты задолженности и аванса в срок до 28.09.2015. Уведомление № 5739 вручено под роспись представителю ООО «ВИП-центр» - <...>.

17.09.2015 ООО «ВИП-центр» согласно платежному поручению от 17.09.2015 № 529 погашена задолженность в размере 104 752,66руб.

24.09.2015 Заявителем по условиям Договора произведен авансовый платеж на сумму 386 090,82руб. согласно платежным поручениям от 24.09.2015 № 529, 542, т.е. в срок до 25.09.2015.

АО «НЭСК» направило в адрес АО «НЭСК-электросети» заявку № 2252/09з на отключение Объекта Заявителя с датой планируемого отключения – 29.09.2015. Заявка получена АО «НЭСК-электросети» 18.09.2015.

Заявка № 2252/09з исполнена АО «НЭСК-электросети» - 30.09.2015, путем введения полного ограничения режима потребления электрической энергии на Объект ООО «ВИП-центр», что подтверждается актом от 06.10.2015 о введении ограничения режима электропотребления на Объект ООО «ВИП-центр».

30.09.2015 АО «НЭСК» направлена в адрес АО «НЭСК-электросети» уведомление-заявка от 30.09.2015 № 2439/09з на возобновление подачи электроэнергии на Объект ООО «ВИП-центр».

Заявка № 2439/09з выполнена АО «НЭСК-электросети» 30.09.2015, о чем составлен акт о возобновлении режима электропотребления.

В письменных пояснениях АО «НЭСК» по вопросу введения полного ограничения режима энергопотребления на Объект ООО «ВИП-центр» 29.09.2015, с фактическим отключением Объекта 30.09.2015, с учетом устранения потребителем оснований для введения ограничения согласно платежным поручениям от 17.09.2015 № 529, от 24.09.2015 № 529, 542, от 04.09.2015 № 504, 505, сообщено следующее.

22.09.2015 в работе программного обеспечения АО «НЭСК» произошел сбой работы оборудования (сервера), что исключило возможность получения сведений от контрагентов, в том числе о производимых потребителем оплат за потребленную электроэнергию.

24.09.2015 работа программного обеспечения по приему данных от контрагентов по оплатам восстановлена. 30.09.2015 работа программного комплекса восстановлена полностью.

Вышеуказанные доводы АО «НЭСК» Комиссией по делу № 11/2016 отклонены, ввиду следующего.

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, установленных Правилами о полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее – Правила № 442).

В соответствии с п. 2 Правил № 442, ограничение режима потребления электрической энергии вводится при наступлении, в том числе следующего обстоятельства:

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 (абзац 2 подпункта «б» пункта 2 Правил № 442).

Ограничение режима потребления электрической энергии вводится по инициативе Гарантирующего поставщика в связи с наступлением, в том числе вышеуказанных обстоятельств, перед которым не исполнены обязательства по договору.

В соответствии с п. 15 Правил № 442, 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 п. 22 Правил № 442 в случае если до указанной в уведомлении о планируемом введении ограничения режима потребления даты предполагаемого введения ограничения режима потребления потребителем в полном объеме исполнено требование о погашении задолженности или представлены документы, свидетельствующие об отсутствии у него задолженности, либо устранены иные причины, обусловившие введение ограничения режима потребления, то ограничение режима потребления не вводится.

С учетом абзаца 2 подпункта «б» пункта 2, пункта 15 Правил № 442, Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что у АО «НЭСК» отсутствовали основания для инициирования процедуры введения режима ограничения энергопотребления Объекта ООО «ВИП-центр» - 29.09.2015, поскольку Заявителем 17.09.2015 погашена задолженность, указанная в уведомлении от 11.09.2015 № 5739, в полном объеме, также согласно условиям Договора Заявителем произведена оплата текущего авансового платежа 24.09.2015.

В данном случае, ООО «ВИП-центр» в срок, указанный в уведомлении (28.09.2015) оплачена задолженность в полном объеме, что исключает необходимость применения к потребителю мер, предусмотренных Правилами № 442, в части введения режима ограничения энергопотребления.

Довод АО «НЭСК» о том, что указанные действия по введению ограничения режима энергопотребления на Объект Заявителя совершены в результате технического сбоя работы серверов отклонены Комиссией ввиду нижеследующего.

Взаимоотношения по ограничению режима потребления электрической энергии на объект Заявителя возникли исходя из имеющихся договорных отношений между ГП

(АО «НЭСК») и потребителем (ООО «ВИП-центр»). При таких обстоятельствах АО «НЭСК» несет ответственность перед потребителем, за действия, осуществленные в нарушение норм действующего законодательства.

На заседании Комиссии по делу со стороны Заявителя представлено письмо от 23.05.2016 № 06.01 ПАО «Сбербанк России» Краснодарское отделение № 8619, согласно которому сумма 104 871,43 по платежному поручению от 17.09.2015 № 529 списана с расчетного счета ООО «ВИП-центр» и в этот же день зачислена на расчетный счет АО «НЭСК».

Согласно п.4.4 Договора, в соответствии с которым оплата считается произведенной только после поступления денежных средств на расчетный счет ГП.

Таким образом, на дату (29.09.2015) введения ограничения, указанную в уведомлении № 5739, у Заявителя отсутствовала дебиторская задолженность перед АО «НЭСК» по Договору.

Согласно п. 4 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №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 том числе следующие действия (бездействие): 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.

В соответствии с пунктом 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 30.07.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражными судами антимонопольного законодательства», арбитражным судам следует обратить внимание, что исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 закона «О защите конкуренции» для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

На основании вышеизложенного Комиссией Краснодарского УФАС России в действиях АО «НЭСК» установлен факт нарушения п. 4 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении интересов ООО «ВИП-центр» путем введения 30.09.2015г. ограничения режима электропотребления на объекте, расположенном по адресу: г. Краснодар, ул. Кубанская Набережная, 1, в нарушение п. 15 Правил № 442, ввиду отсутствия оснований для введения ограничения, [предусмотренных абзацем 2 подпункта "б" пункта 2 Правил № 442.](#)

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»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях АО «НЭСК» факт нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении интересов ООО «ВИП-центр» путем введения 30.09.2015г. ограничения режима электропотребления на объекте, расположенном по адресу: г. Краснодар, ул. Кубанская Набережная, 1, в нарушение п. 15 Правил № 442, ввиду отсутствия оснований для введения ограничения, предусмотренных абзацем 2 подпункта "б" пункта 2 Правил № 442.
2. Предписание АО «НЭСК» не выдавать ввиду того, что энергоснабжение Объекта ООО «ВИП-центр», расположенного по адресу: г. Краснодар, ул. Кубанская Набережная, 1, восстановлено 30.09.2015.
3. Передать материалы дела № 11/2016 по факту нарушения АО «НЭСК» пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по ст. 14.31 КоАП РФ.

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.

Председатель комиссии
Иващенко

И.В.

Члены комиссии

О.Р. Коробкина

А.В. Майсеева