

Ответчик: АО «НЭСК»

ул. Северная, 247,
г. Краснодар, 350049

Заявители: <...>

<...>

<...> _____

<...>

<...>

<...>

Заинтересованное лицо:

СНТ «Восход»

353490, г. Геленджик,
с. Дивноморское,
ул. Черноморская, 35 А

РЕШЕНИЕ

г. Краснодар

Резолютивная часть решения объявлена 08.02.2016

Полный текст решения изготовлен 19.02.2016

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:

Цуканов-Лубяницкий Г.В. – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Коробкина О.Р. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, рассмотрев дело № 489/2014 по признакам нарушения ОАО «НЭСК» (350049, г. Краснодар, ул. Северная, 247 (далее – АО «НЭСК» в связи с перерегистрацией) п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Краснодарское УФАС России (далее - Управление) поступили обращения <...>, <...>, <...>. (далее - Заявители) на действия (бездействие) АО «НЭСК» (далее – ГП), выразившиеся в нарушении порядка рассмотрения заявок <...>., <...>., <...>. на заключение договоров энергоснабжения объектов, расположенных по адресу: <...> (далее - Объекты), предусмотренного постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «Основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии».

В ходе рассмотрения обращения установлено следующее.

Заявителями в адрес ГП поданы заявки на заключение договоров энергоснабжения Объектов:

- заявка <...>зарегистрирована АО «НЭСК» от 17.06.2014 за № 14104;
- заявка <...>зарегистрирована ОАО «НЭСК» от 06.06.2014 за № 3533;
- заявка <...> зарегистрирована АО «НЭСК» от 05.06.2014 за № 3497,

с приложением документов: копия паспорта гражданина, свидетельство о государственной регистрации права, АРБП, акт о проведении установки элементов узла учета электрической энергии.

Письмами от 18.06.2014, 10.06.2014, 17.06.2014 АО «НЭСК» сообщило Заявителям о приостановке рассмотрения заявлений о заключении договоров

энергоснабжения Объектов, до момента подтверждения надлежащего технологического присоединения энергопринимающих устройств к электрическим сетям сетевой организации и предоставления согласованного алгоритма распределения величины возникающих потерь электроэнергии во внутренних линиях электроснабжения товарищества.

Документы, подтверждающие технологическое присоединение энергопринимающих устройств к электрическим сетям представлены Заявителями в адрес АО «НЭСК», как приложение к заявкам на заключение договора энергоснабжения.

Порядок заключения и расторжения договоров энергоснабжения (купли-продажи, поставки электрической энергии) потребителями-гражданами и энергосбытовыми организациями, урегулирован нормами ГК РФ, Федерального [закона](#) 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 - Постановление № 442).

Гарантирующий поставщик обязан заключить договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) с любым обратившимся к нему потребителем, точки поставки которого, находятся в зоне деятельности гарантирующего поставщика и энергопринимающие устройства которого в установленном порядке присоединены к объектам электросетевого хозяйства, или с любым обратившимся к нему покупателем, действующим в интересах такого потребителя.

В соответствии с п. 34 Постановления № 442 потребитель (покупатель), имеющий намерение заключить с гарантирующим поставщиком договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) (далее - заявитель), предоставляет гарантирующему поставщику заявление о заключении соответствующего договора и следующие документы:

- документы, подтверждающие право собственности

- документы, подтверждающие технологическое присоединение (в том числе и опосредованно) в установленном порядке к объектам электросетевого хозяйства сетевой организации энергопринимающих устройств, о снабжении электрической энергией которых указано в заявлении о заключении договора (не предоставляются в случаях отсутствия таких документов у заявителя в соответствии с [пунктом 37](#) настоящего документа)

- документы о допуске в эксплуатацию приборов учета (предоставляются при наличии у заявителя приборов учета).

Пункт 32 Постановления № 442 содержит исчерпывающий перечень оснований для отказа при заключении договора энергоснабжения: отсутствие технологического присоединения в установленном порядке соответствующих энергопринимающих устройств к электрическим сетям; нахождение точек поставки на розничном рынке, в отношении которых заявитель намеревается заключить договор, вне зоны деятельности гарантирующего поставщика.

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% .

Согласно п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 N 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 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении порядка рассмотрения заявок Гор Р.Г., Дудчиковой Л.А., Калины О.А. на заключение договоров энергоснабжения объектов, расположенных по адресу: г. Геленджик, с. Дивноморское, СНТ «Восход», уч. № 66, 67, 72 (далее - Объекты), предусмотренного постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «Основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии».

Приказом от 22.12.2014 № 578 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства», Краснодарским УФАС России в отношении АО «НЭСК» возбуждено дело № 489/2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о назначении дела № 489/2014 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 25.12.2014 № 24136/6, назначена дата рассмотрения дела – 13.02.2015.

13.02.2015 на заседании Комиссии присутствовали: члены Комиссии; представитель АО «НЭСК» - <...> по доверенности № <...>; представитель Заявителей – <...>по доверенности от <...>.

На заседании, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу, Комиссией вынесено определение об отложении рассмотрения дела. Датой рассмотрения назначено 16.03.2015.

16.03.2015 на заседании Комиссии присутствовали: члены Комиссии; представитель АО «НЭСК» - <...>по доверенности № <...>; представитель Заявителей – <...>по доверенности от <...>.

На заседании, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу, Комиссией вынесено определение о продлении срока рассмотрения дела до – 25.06.2015, а также определение об отложении

рассмотрения дела. Датой рассмотрения назначено 17.04.2015.

17.04.2015 на заседании Комиссии присутствовали: члены Комиссии; представитель АО «НЭСК» - <...>по доверенности № <...>; представитель Заявителей – <...>доверенности от <...>.

На заседании Комиссии по делу № 489/2014 в действиях АО «НЭСК», выразившихся в уклонении от заключения договоров энергоснабжения, в отношении объектов энергопотребления, расположенных по адресу: <...>, установлены признаки нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», результатом которого является ущемление интересов <...>, <...>., <...>.

На основании вышеизложенного, руководствуясь п. 3 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия приняла решение о выдаче АО «НЭСК» предупреждения о прекращении действий (бездействии), которые содержат признаки нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в срок до 26.05.2015; в срок до 29.05.2015 сообщить Комиссии о выполнении настоящего предупреждения.

В связи с чем, Комиссией вынесено определение об отложении рассмотрения дела. Датой рассмотрения назначено 23.06.2015.

23.06.2015 на заседании Комиссии присутствовали: члены Комиссии; представитель АО «НЭСК» - <...>по доверенности № 12.1НЭ-18/44 от 30.12.2014; надлежаще уведомленные Заявители отсутствовали.

Комиссия Краснодарского УФАС России по делу № 489/2014, в связи с подачей АО «НЭСК» заявления об обжаловании решения Арбитражного суда Краснодарского края по делу № А32-4724/2015, выводы которого имеют значение для рассмотрения дела № 489/2014 о нарушении антимонопольного законодательства, в соответствии с ч. 3 ст. 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» определила приостановить рассмотрение дела № 489/2014 до вступления в силу окончательного судебного акта по делу № А32-4724/2015.

Определением о возобновлении рассмотрения дела № 489/2014 о нарушении антимонопольного законодательства (от 24.11.2015 № 22503/6), назначена дата рассмотрения дела – 23.12.2015, а также вынесено определение о продлении срока рассмотрения дела до – 25.01.2016.

23.12.2015 на заседании Комиссии присутствовали: члены Комиссии; представитель АО «НЭСК» - <...>по доверенности № <...>; представитель Заявителей – Недосеков А.В. по доверенности от <...>.

На заседании, в связи с привлечением СНТ «Восход» (353490, г. Геленджик, с. Дивное, ул. Черноморская, 35 А) в качестве заинтересованного лица, а также необходимостью получения дополнительных доказательств по делу, Комиссией вынесено определение об отложении рассмотрения дела. Датой рассмотрения назначено 25.01.2016.

25.01.2016 на заседании Комиссии присутствовали: члены Комиссии; представитель АО «НЭСК» - <...>по доверенности № 12.1НЭ-18/41 от 30.12.2015;

Заявители отсутствовали в виду ненадлежащего уведомления, надлежаще уведомленное СНТ «Восход» отсутствовало.

На заседании, в связи с отсутствием надлежащего уведомления Заявителей, а также необходимостью получения дополнительных доказательств по делу, Комиссией вынесено определение о продлении срока рассмотрения дела до – 20.02.2016, а также определение об отложении рассмотрения дела. Датой рассмотрения назначено 08.02.2016.

08.02.2016 на заседании Комиссии присутствовали: члены Комиссии; представитель АО «НЭСК» - <...>по доверенности № <...>; представитель Заявителей – <...>по доверенности <...>; представитель СНТ «Восход» - <...>по доверенности от <...>

Комиссия в полном объеме, изучив все фактические обстоятельства и имеющиеся в деле № 489/2014 доказательства, в их взаимосвязи и совокупности, установила следующее.

Заявителями в адрес ГП поданы заявки на заключение договоров энергоснабжения Объектов:

- заявка <...>зарегистрирована АО «НЭСК» от 17.06.2014 за № 14104;
- заявка <...>зарегистрирована АО «НЭСК» от 06.06.2014 за № 3533;
- заявка <...>зарегистрирована АО «НЭСК» от 05.06.2014 за № 3497,

с приложением документов: копия паспорта гражданина, свидетельство о государственной регистрации права, АРБП, акт о проведении установки элементов узла учета электрической энергии.

Письмами от 18.06.2014, 10.06.2014, 17.06.2014 АО «НЭСК» сообщило Заявителям о приостановке рассмотрения заявлений о заключении договоров энергоснабжения Объектов, до момента подтверждения надлежащего технологического присоединения энергопринимающих устройств к электрическим сетям сетевой организации и предоставления согласованного алгоритма распределения величины возникающих потерь электроэнергии во внутренних линиях электроснабжения товарищества.

Документы, подтверждающие технологическое присоединение энергопринимающих устройств к электрическим сетям представлены Заявителями в адрес АО «НЭСК», как приложение к заявкам на заключение договора энергоснабжения.

Требование АО «НЭСК», по предоставлению согласованного алгоритма распределения величины возникающих потерь электроэнергии во внутренних линиях электроснабжения товарищества, не предусмотрено Правилами № 442.

Также заявителями представлены справки, выданные председателем НСТ «Восход», в которых указано, что <...>, <...>, <...>. не являются членами НСТ «Восход».

АО «НЭСК» в обосновании своей правовой позиции указывает на отсутствие в

предоставленных Заявителями АРБП согласования с сетевой организацией (АО «НЭСК-электросети»), а так же на отсутствие в них подписей Заявителей.

Заявители письмом от 11.03.2015 в адрес АО «НЭСК» направили АРБП подписанные со стороны Заявителей.

В свою очередь АО «НЭСК» письмами от 17.03.2015 № 34НЭ-06/07629, № 34НЭ-06/07630, № 34НЭ-06/07631, направленными в адрес Заявителей отказало в заключении договоров энергоснабжения в виду отсутствия надлежащего технологического присоединения объектов к электрическим сетям.

При осуществлении вышеуказанных действий (бездействия) АО «НЭСК» не учтено следующее.

Порядок заключения и расторжения договоров энергоснабжения (купли-продажи, поставки электрической энергии) потребителями-гражданами и энергосбытовыми организациями, урегулирован нормами ГК РФ, Федерального [закона](#) 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 - Постановление № 442).

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.

В соответствии с п. 71 Постановления № 442, граждане - потребители электрической энергии приобретают электрическую энергию на основании договоров энергоснабжения, заключаемых в соответствии с настоящим документом с гарантирующим поставщиком или энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией.

Согласно п. 32 Постановления № 442, гарантирующий поставщик реализует электрическую энергию (мощность) потребителям (покупателям) на территории своей зоны деятельности по публичным договорам энергоснабжения или купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности).

Гарантирующий поставщик обязан заключить договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) с любым обратившимся к нему потребителем, точки поставки которого, находятся в зоне деятельности гарантирующего поставщика и энергопринимающие устройства которого в установленном порядке присоединены к объектам электросетевого хозяйства, или

с любым обратившимся к нему покупателем, действующим в интересах такого потребителя.

Пункт 74 Постановления № 442 устанавливает следующий порядок заключения договора энергоснабжения с гражданином.

В соответствии с п. 34 Постановления № 442 потребитель (покупатель), имеющий намерение заключить с гарантирующим поставщиком договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) (далее - заявитель), предоставляет гарантирующему поставщику заявление о заключении соответствующего договора и следующие документы:

- документы, подтверждающие право собственности
- документы, подтверждающие технологическое присоединение (в том числе и опосредованно) в установленном порядке к объектам электросетевого хозяйства сетевой организации энергопринимающих устройств, о снабжении электрической энергией которых указано в заявлении о заключении договора (не предоставляются в случаях отсутствия таких документов у заявителя в соответствии с [пунктом 37](#) настоящего документа)
- документы о допуске в эксплуатацию приборов учета (предоставляются при наличии у заявителя приборов учета).

Документами, подтверждающими технологическое присоединение в установленном порядке к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств, в отношении которых подано заявление о заключении договора, являются акт о технологическом присоединении, составленный и подписанный потребителем и сетевой организацией (иным владельцем объектов электросетевого хозяйства, производителем электрической энергии (мощности)), к чьим сетям (энергетическим установкам) присоединены энергопринимающие устройства потребителя, и (или) акт разграничения балансовой принадлежности электросетей (п. 36 Постановления № 442).

Акт разграничения балансовой принадлежности электросетей - документ, составленный в процессе технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) физических и юридических лиц к электрическим сетям (далее - энергопринимающие устройства), определяющий границы балансовой принадлежности (п. 2 Правил № 442).

Таким образом, в пункте 2 Правил № 442 не указано, что Акт разграничения балансовой принадлежности электросетей составляется только сетевой организацией.

Пункт 32 Постановления № 442 содержит исчерпывающий перечень оснований для отказа при заключении договора энергоснабжения: отсутствие технологического присоединения в установленном порядке соответствующих энергопринимающих устройств к электрическим сетям; нахождение точек поставки на розничном рынке, в отношении которых заявитель намеревается заключить договор, вне зоны деятельности гарантирующего поставщика.

В свою очередь, при отсутствии в представленных заявителем документах обязательных сведений, определенных в настоящем документе, или при

непредставлении заявителем документов, указанных в [пунктах 34 и 35](#) настоящего документа, которые должны быть приложены к заявлению о заключении договора с гарантирующим поставщиком, за исключением документов, которые в случае, предусмотренном в [пункте 37](#) настоящего документа, не подлежат предоставлению, гарантирующий поставщик в течение 5 рабочих дней со дня получения заявления о заключении договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) уведомляет об отсутствующих сведениях или документах заявителя и в течение 30 дней со дня получения от заявителя недостающих сведений или документов обязан рассмотреть заявление о заключении договора в соответствии с настоящим пунктом.

В соответствии с п. 5 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, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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.

С учетом вышеизложенного, Комиссия Краснодарского УФАС России по делу № 489/2014 установила в действиях (бездействии) АО «НЭСК», ущемляющих интересы <...>., <...>., <...>., признаки нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в уклонении от заключения договоров энергоснабжения с <...>., <...>., <...>. в порядке раздела III постановления Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «Основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии».

В целях пресечения действий (бездействия) АО «НЭСК», ущемляющих интересы Заявителей, Краснодарское УФАС России на основании ч. 1 ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выдало АО «НЭСК» предупреждение в письменной форме (исх. от 23.04.2015 № 7429/6) о необходимости прекращения вышеуказанных действий, которые содержат признаки нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10 Закона «О защите конкуренции» в срок до 26.05.2015. В срок до 29.05.2015 сообщить в Краснодарское УФАС России о выполнении настоящего предупреждения.

До указанного срока АО «НЭСК» не представил сведения, подтверждающие исполнение предупреждения Краснодарского УФАС России исх. от 23.04.2015 № 7429/6.

08.02.2016 на заседании Комиссии Краснодарского УФАС России по делу №489/2014 установлено следующее.

При рассмотрении дел о нарушении антимонопольного законодательства Управление руководствуется Федеральным законом от 26.07.2006 № 135 – ФЗ "О защите конкуренции", Положением о территориальном органе Федеральной

антимонопольной службы, утвержденным приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15.

Федеральным законом от 05.10.2015 № 275 – ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О защите конкуренции" и отдельные законодательные акты Российской Федерации" в Федеральный закон от 26.07.2006 № 135 – ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон «О защите конкуренции») внесен ряд изменений.

Согласно ч. 1 ст. 10 Закона «О защите конкуренции» в редакции, действующей с 05.01.2016 г., 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.

Таким образом, с 05.01.2016 антимонопольный орган не наделен полномочиями по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства доминирующим хозяйствующим субъектом путем ущемления интересов физических лиц, не связанных с предпринимательской деятельностью, а также установлению факта нарушения ч. 1 ст. 10 Закона «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения таких дел.

На основании вышеизложенного, в действиях АО «НЭСК» отсутствует факт нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 2-3.4 ст. 41, п. 1 ч. 1 ст. 48, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела № 489/2014 ввиду отсутствия нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией действиях АО «НЭСК».

Председатель комиссии

И.В. Иващенко

Члены комиссии

О.Р. Коробкина

Г.В. Цуканов-Лубяницкий

Решение антимонопольного органа, в соответствии с ч. 1 ст. 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» может быть обжаловано 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 антимонопольного органа обжаловано 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.