

РЕШЕНИЕ № 04-05/12-2017

Резолютивная часть оглашена 27 сентября 2017 года

изготовлено в полном объеме 4 октября 2017 года
Омск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

(С...) – врио заместителя руководителя управления, председателя комиссии

(Ч...) - эксперта отдела защиты конкуренции, члена комиссии;

(М...) - эксперта отдела защиты конкуренции, члена комиссии,

при участии:

от АО «Омскэлектро»: (К...) (доверенность, паспорт <...> (М...а) (удостоверение);

от ЗАО «Новая Русь А.Г.плюс»: (Е...) (директор),

в отсутствие представителя гарантирующего поставщика АО «Петербургская сбытовая компания» в лице ООО «Омская энергосбытовая компания», привлеченного к рассмотрению дела в качестве лица, располагающего сведениями об обстоятельствах рассматриваемого дела,

рассмотрев в заседаниях 15.08.2017, 14.09.2017, 22.09.2017, 27.09.2017 материалы дела № 04-05/12-2017, возбужденного приказом руководителя Омского УФАС России от 19.07.2017 № 165 по заявлению ЗАО «Новая Русь А.Г.плюс» по признакам нарушения территориальной электросетевой организацией АО «Омскэлектро» (далее – Омскэлектро) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела послужило заявление ЗАО «Новая Русь А.Г.плюс» (вх. от 27.06.2017 № 5140) на нарушение действующего законодательства гарантирующим поставщиком АО «Петербургская сбытовая компания» в лице ООО «Омская энергосбытовая компания» (далее – ГП) при введении 20.03.2017 ограничения режима потребления электроэнергии в отношении объекта ЗАО «Новая Русь А.Г.плюс» (далее – Новая Русь) по ул. Степанца, 15 в г. Омске.

Электроснабжение объекта Новая Русь осуществляется ГП в соответствии с договором энергоснабжения от 21.10.2013 № 92-2020, оказание услуг по передаче

электроэнергии по которому осуществляется Омскэлектро.

Отношения, связанные с введением полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии потребителями электрической энергии (мощности), которое предполагает прекращение подачи электрической энергии (мощности) потребителям или сокращение объемов потребления электрической энергии (мощности), регулируются [Правилами](#) полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденными постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 (далее - [Правила](#) 442).

Ограничение режима потребления, инициированное гарантирующим поставщиком электроэнергии, вводится сетевой организацией, оказывающей услуги по передаче электрической энергии в точке (точках) поставки потребителя, в отношении которого требуется введение ограничения режима потребления (п.5 Правил 442).

Согласно пункту 15 Правил 442 введение ограничения режима потребления в связи с задолженностью по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии осуществляется в следующем порядке:

а) обязательное предварительное письменное уведомление потребителя о планируемом введении ограничения режима, которое 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](#) Правил 442 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).

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.

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.**

Под устранением указанных в [абзацах втором и третьем подпункта «б» пункта 2 Правил 442 оснований для введения ограничения режима потребления](#) понимается поступление денежных средств в размере задолженности в адрес инициатора введения ограничения или сетевой организации (если по ее инициативе вводится ограничение режима потребления), в том числе посредством принятия банком денежных средств на расчетный счет инициатора введения ограничения или сетевой организации.

Инициатор введения ограничения обязан не позднее 1 часа после устранения потребителем оснований для введения ограничения режима потребления передать исполнителю способом, позволяющим определить дату и время передачи, подписанное уполномоченным лицом инициатора введения ограничения уведомление об устранении оснований для введения ограничения режима потребления в отношении потребителя, для которого введено или запланировано введение ограничения режима потребления, и об отмене ограничения.

После получения в установленном порядке указанного уведомления от инициатора введения ограничения исполнитель выполняет организационно-технические мероприятия, необходимые для возобновления снабжения электрической энергией потребителя, в отношении которого было введено ограничение режима потребления, в срок, не превышающий 23 часов с момента получения такого уведомления от инициатора введения ограничения (п.22 Правил 442).

Отмена ограничения режима потребления, введенного в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением потребителем своих обязательств, осуществляется путем восстановления режима потребления электрической энергии (мощности) до уровня, который был на дату и время введения ограничения режима потребления.

При возобновлении режима потребления исполнителем (субисполнителем) составляется акт о возобновлении режима потребления в порядке, установленном [пунктами 12 и 14 Правил 442](#) для составления акта о введении ограничения режима потребления.

Пунктом 12 Правил 442 установлено, что при введении ограничения режима потребления **исполнителем** 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 (п.13 Правил 442).

Исполнитель в течение 1 рабочего дня со дня подписания акта о введении ограничения режима потребления направляет 1 экземпляр инициатору введения ограничения, если он не присутствовал при введении ограничения режима потребления (п.14 Правил 442).

Материалы заявления Новая Русь и представленные ГП пояснения и документы (вх. от 11.07.2017 № 5644) свидетельствуют о том, что ограничение режима потребления электроэнергии 20.03.2017 в отношении объекта Новая Русь по ул.Степанца, 15 в г.Омске было осуществлено в следующем порядке:

1. В адрес потребителя электроэнергии Новая Русь ГП было направлено Уведомление № 070-18/0482 от 28.02.2017 (получено Елпановым А.А. 06.03.2017 согласно почтовому уведомлению № 644037 99 19509 0) о наличии задолженности в размере 16931,84 руб. и о необходимости ее погашения. Уведомление содержит требование о необходимости введения самостоятельного частичного (до уровня 2 кВт) ограничения режима потребления в случае непогашения задолженности до 11 часов 16.03.2017 и предупреждение о введении полного ограничения режима потребления с 11 часов 20.03.2017 в случае непогашения задолженности.

2. Представителем потребителя электроэнергии Новая Русь (Степаненко Н.Н.) при участии представителя ГП (Елисеева М.С.) 16.03.2017 с 11-00 ч введено частичное ограничение потребления до уровня 2 кВт. По факту состоявшегося ограничения

составлен Акт № 002646 от 16.03.2016, содержащий сведения о непогашенной задолженности в размере 12302,58 руб. и предупреждение о введении полного ограничения режима потребления 20.03.2017 с 11-00 ч в случае ее непогашения.

3. Для осуществления процедуры введения ограничения режима потребления электроэнергии ГП, в порядке пункта 5 Правил 442, направил Омскэлектро (исх. от 09.03.2017 № 070-18/690) заявки на введение ограничения потребления электроэнергии в отношении должников, в том числе заявку № 969 на введение полного ограничения режима потребления в отношении Новая Русь с 11 часов 20.03.2017.

4. Представленные Новая Русь квитанции о погашении задолженности (от 18.03.2017 на сумму 5074,19 руб., от 20.03.2017 на сумму 2897,15 руб., 957,24 руб., 3500,00 руб.) свидетельствуют о полном погашении задолженности 20.03.2017 – **на дату назначенного введения полного ограничения режима потребления** (согласно п.22 Правил 422 ограничение не вводится в случае погашения задолженности **до указанной в уведомлении о планируемом введении ограничения режима потребления даты предполагаемого введения ограничения режима потребления**).

5. В связи с непогашением задолженности **до указанной в уведомлении о планируемом введении ограничения режима потребления даты предполагаемого введения ограничения – 20.03.2017** (п. 22 Правил 442) территориальной сетевой организацией Омскэлектро **по заявке ГП № 969** введено 20.03.2017 в 16-50 ч полное ограничение потребления объекта Новая Русь по ул.Степанца, 15, о чем составлен Акт о введении ограничения режима потребления (далее – Акт) путем отключения рубильника в сторону объекта Новая Русь в РУ 0,4 кВ ТП-6104.

Из содержания Акта следует, что полное ограничение потребления объекта Новая Русь по ул.Степанца, 15 **введено представителем Омскэлектро в одностороннем порядке, без участия представителя Новая Русь** и ГП, в то время как в соответствии с требованиями пункта 13 Правил 442 **непосредственное участие потребителя - представителя Новая Русь при составлении Акта о введенном ограничении является обязательным при необязательном участии представителя ГП**. При этом **Акт о введении ограничения режима потребления от 20.03.2017 в адрес потребителя электроэнергии Новая Русь Омскэлектро не направлялся**.

6. Представленные ГП финансовые документы о поступлениях денежных средств на расчетный счет ГП (Реестр принятых платежей с 21.03.2017 по 22.03.2017) свидетельствуют, что платежи, проведенные Новая Русь 15.03.2017, 18.03.2017 и 20.03.2017, **зачислены на расчетный счет ГП 15.03.2017, 21.03.2017 и 22.03.2017**, что указывает на **устранение оснований** для введения ограничения режима потребления путем **полного погашения Новая Русь задолженности только 22.03.2017** (согласно п.22.Правил 442).

7. В связи с полным погашением потребителем Новая Русь задолженности ГП в адрес Омскэлектро 22.03.2017 направлена заявка № 1443 на возобновление энергоснабжения потребителя электроэнергии Новая Русь, прекращенного по заявке на ввод ограничения режима потребления электроэнергии № 969. Энергоснабжение объекта Новая Русь по ул.Степанца, 15 в г.Омске было возобновлено Омскэлектро 22.03.2017 в 16-50 ч путем перевода рубильника «АЗС»

в положение «включено» в РУ 0,4 кВ ТП - 6104, о чем составлен Акт от 22.03.2017 (по заявке № 1443) о возобновлении электроснабжения. Из содержания Акта от 22.03.2017 о возобновлении следует, что возобновление электроснабжения объекта Новая Русь по ул.Степанца, 15 осуществлено **представителем Омскэлектро также в одностороннем порядке**, без участия потребителя - представителя Новая Русь и ГП, **участие которого при возобновлении электроснабжения не предусмотрено** (абзац 11 пункта 22 Правил 442).

В процессе рассмотрения дела заявителем Новая Русь представлены документы (исх. от 01.09.2017 № 226/13-13), свидетельствующие об ущемлении его интересов при введении 20.03.2017 **без его участия (присутствия)** полного ограничения режима потребления электроэнергии, что лишило его возможности предотвратить введение 20.03.2017 полного ограничения режима потребления путем непосредственного предъявления представителю Омскэлектро платежных документов, свидетельствующих о полном погашении задолженности, и привело к материальным затратам в размере 11046 рублей.

В пояснениях Омскэлектро (исх. от 05.09.2017 № 06-01-15/11280) обосновывает действия инспектора Омскэлектро при введении 20.03.2017 ограничения режима потребления на объекте Новая Русь требованиями п.2, п.4, п.5, п.7, п.15 Правил 442, указывая при этом на то, что **обязательной** для исполнения сетевой организацией при введении ограничения режима потребления **является дата**, установленная гарантирующим поставщиком **и время**, после наступления которого возможно введение ограничения режима потребления. При этом Омскэлектро не дает пояснений по поводу отсутствия (неучастия) отключаемого потребителя - представителя Новая Русь при введении 20.03.2017 ограничения режима потребления, присутствие которого предусмотрено п.13 Правил 442 при введении ограничения режима потребления.

В процессе рассмотрения дела в соответствии с требованиями части 1 статьи 48.1. Закона о конкуренции 14.09.2017 Комиссией принято, оглашено и направлено сетевой организации Омскэлектро и заявителю – Новая Русь заключение об обстоятельствах дела № 04-05/12-2017.

Заявителем Новая Русь дополнительных письменных доводов в отношении обстоятельств дела № 04-05/12- 2017, изложенных в заключении Комиссии от 14.09.2017, не представлено.

Письменные возражения Омскэлектро (исх. от 20.09.2017 № 06-01-05/11985) на заключение об обстоятельствах дела № 04-05/12- 2017 сводятся к доказательствам того, что действия представителя Омскэлектро при введении 20.03.2017 режима полного ограничения потребления в отношении энергопринимающего устройства объекта Новая Русь по ул.Степанца, 15, в отсутствие потребителя электроэнергии – Новая Русь, полностью соответствуют порядку введения ограничения, установленного пунктами 12-14 Правил 442, при этом Омскэлектро считает, что положения п.12 Правил 442 предусматривают возможность оформления акта ограничения (возобновления) электроэнергии в отсутствие потребителя, в том числе в случаях прекращения подачи электроэнергии путем отключения в электроустановках сетевой организации, находящихся вне объектов потребителей. В качестве обоснования правомерности действий представителя Омскэлектро при введении 20.03.2017 режима полного ограничения потребления в

отношении энергопринимающего устройства объекта Новая Русь по ул.Степанца, 15 и составлении Акта о введенном ограничении, **в отсутствие потребителя электроэнергии – Новая Русь**, приводит ряд судебных актов (Постановление Федерального арбитражного суда Центрального округа от 05.06.2014 по делу № А36-1202/2013, Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 20.10.2015 № Ф08-7167/2015 по делу № А32-26209/2013, Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 08.07.2016 № Ф08-3985/2016 по делу № А32-47897/2014), выводы которых основаны на п.12 Правил 442, формулирующем требования к содержанию Акта, но не учитывают требования по п.13 Правил 442, согласно которому 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.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что **обязательность присутствия потребителя при составлении Акта о введенном ограничении** и недопустимость одностороннего порядка введения режима ограничения подтверждается значительной более поздней судебной практикой (решения по делам: № А27-17756/2016, № А29-14004/2016, № А38-6300/2016, № А47-1626/2016, № А33-15185/2016, № А33-26012/2016, № А33-1907/2017, № А82-11370/2016).

В заседании Комиссии 22.09.2017 начальником диспетчерской службы Омскэлектро К.А. Мамонтовым даны пояснения о порядке действий представителей Омскэлектро при введении ограничения режима потребления – ограничение вводится представителем Омскэлектро в одностороннем порядке, без приглашения и участия представителей потребителя, в отношении энергопринимающего устройства которого вводится ограничение режима потребления. Контроль введенного ограничения (отсутствие напряжения) осуществляется представителем Омскэлектро путем посещения отключенного объекта. Из пояснений К.А. Мамонтова, подтвержденных представленной в возражениях Омскэлектро (исх. от 20.09.2017 № 06-01-05/11985) фонограммой переговоров инспектора Омскэлектро с диспетчерской службой и представленной Омскэлектро 27.09.2017 на бумажном носителе, следует, что ограничение режима потребления электроэнергии на объекте Новая Русь по ул.Степанца, 15 производилось представителем Омскэлектро в соответствии с действующим в Омскэлектро порядке – ограничение было введено представителем Омскэлектро в одностороннем порядке, без приглашения и участия представителя Новая Русь, контроль введенного ограничения был осуществлен представителем Омскэлектро путем посещения объекта Новая Русь по ул.Степанца, 15. Отсутствие напряжения на объекте было определено представителем Омскэлектро по неработающей АЗС - по «смотанным шлангам на АЗС».

Из представленных Новой Русью документов на объект по ул.Степанца, 15 следует, что на объекте по ул.Степанца, работают 2 функциональных точки в одном здании – АЗС, которая 20.03.2017 не работала в связи с введенным 16.03.2017 частичным ограничением режима потребления и магазин, который работал до введения 20.03.2017 полного ограничения. Возможность уведомить Новую Русь через продавца магазина о введенном ограничении и передачи Новой Руси Акта об отключении была, однако Омскэлектро этого не сделало.

Комиссия, оценивая действия Омскэлектро, учитывая, что в результате введения 20.03.2017 режима полного ограничения потребления в отношении энергопринимающего устройства объекта Новая Русь по ул.Степанца, 15, составления Акта о введенном ограничении **в отсутствие потребителя электроэнергетики Новая Русь**, были нарушены требования пункта 13 Правил 442, признает, что данными действиями были ущемлены интересы Новая Русь и приходит к окончательному выводу о наличии в действиях Омскэлектро признаков нарушения части 1 статьи 10 Закона о конкуренции.

Частью 1 статьи 10 Закона о 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.

Согласно части 5 статьи 5 Закона о конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Услуги по передаче электрической энергии отнесены к услугам естественных монополий (статья 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях»). Введение ограничения режима потребления является составной частью услуги по передаче электрической энергии, оказываемой сетевыми организациями.

Территориальная сетевая организация АО «Омскэлектро» является субъектом естественных монополий и в соответствии с положениями статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции, занимает доминирующее положение в городе Омске на товарном рынке оказания услуг по передаче электрической энергии, в границах эксплуатируемых электрических сетей.

Комиссия Омского УФАС России, оценив в совокупности представленные Новая Русь и Омскэлектро доказательства и пояснения, приходит к выводу о том, что Омскэлектро, будучи субъектом естественной монополии, своими действиями по введению полного ограничения режима потребления на объекте Новая Русь по ул.Степанца, 15 с нарушением требований п.13 Правил 442, нарушило запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением, установленный частью 1 статьи 10 Закона о конкуренции, руководствуясь частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 2 статьи 45, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШИЛА:

1. Установить на основании статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» и части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующее положение территориальной сетевой организации АО «Омскэлектро» на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии в границах г.Омска, охваченной присоединенными электрическими сетями АО «Омскэлектро».

2. Признать действия территориальной сетевой организации АО «Омскэлектро» по введению 20.03.2017 в 16-50 ч полного ограничения режима потребления электроэнергии на объекте ЗАО «Новая Русь.А.Г. плюс» по ул.Степанца, 15, совершенными с нарушением порядка, установленного пунктом 13 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442, предусматривающего присутствие потребителя при составлении Акта и введении ограничения режима потребления, нарушающими часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и ущемляющими интересы ЗАО «Новая Русь.А.Г. плюс».

3. Оснований для прекращения рассмотрения дела, указанных в статье 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не установлено.

4. Предписание территориальной сетевой организации АО «Омскэлектро» не выдавать в связи с возобновлением 22.03.2017 режима потребления электроэнергии на объекте ЗАО «Новая Русь.А.Г. плюс» по ул.Степанца, 15.

5. Материалы дела № 04-05/12-2017 передать уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении по признакам нарушения статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии
...)

(подпись, ф.и.о.)

Члены Комиссии

(подписи, ф.и.о.)

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.