

Резолютивная часть решения оглашена 19 декабря 2018г.

В полном объеме решение изготовлено 9 января 2019г.

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 02-02/12-2018 возбужденное по признакам нарушения АО «ТНС энерго Тула» (ИНН 710503730; ОГРН 1067105008376, г. Тула, ул. Каминского, д. 31А, 300041) части 1 статьи 1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Федеральный закон «О защите конкуренции»),

в присутствии на заседании:

представителя АО «ТНС энерго Тула» по доверенности № 01-30/2017-ТНС от 30.12.2016г. (доверенность действительна по 05.04.2019г.),

представителя ООО «Строймагистраль» по доверенности б/н от 21.08.2018г. (доверенность действительна по 31.12.2018г.),

УСТАНОВИЛА:

29.03.2018г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступило заявление (вх.1347) ООО «Строймагистраль» о нарушении АО «ТНС энерго Тула» антимонопольного законодательства, выразившегося необоснованном направлении уведомления об оплате задолженности ил введении ограничения режима потребления электроэнергии на объекти Общества, расположенные в Тульской области: Заокский район, км. 120 а-д М-«Крым» - вагон-бытовка (ПС № 321 Заокская, ф. № 6, КТП 1984 Строймагистраль и Чернский район, км. 274+790 а-д М-2 «Крым» - строительный вагончик (ПС № 34 Поповка, ф. № 5, МТП № 242-100кВА «пос. Подгорный»).

АО «ТНС энерго Тула», полагая, что ООО «Строймагистраль» нарушило услови договора энергоснабжения № 7000911 от 24.12.2013г., заключенного межд Обществом и гарантирующим поставщиком, по оплате электрической энергии направило 23.03.2018г. в адрес ООО «Строймагистраль» уведомление (исх. КГ Т396) о погашении до 04.04.2018г. задолженности в размере 1 572 406,47 руб. ил введения ограничения режима потребления электроэнергии на объекти последнего, расположенные по вышеуказанным адресам.

Во избежание введения ограничения режима потребления на свои объекти 03.04.2018г. ООО «Строймагистраль» произвело оплату на сумму 1 572 406,4 руб. и направило в адрес АО «ТНС энерго Тула» письмо с просьбой обосноват наличие задолженности, поскольку, по поданным Общества, у него имелас переплата в размере 77 775,86 руб.

28.04.2018г. рассмотрение указанного заявления ООО «Строймагистраль» антимонопольным органом отложено до вступления в законную силу решения Арбитражного суда Тульской области по делу А68-11736/2017 (письмо Управления от 28.04.2018г. исх.2/2019).

31.01.2018г. Арбитражный суд Тульской области своим решением по делу А68-11736/2017 подтвердил наличие у ООО «Строймагистраль» задолженности за потребленную электроэнергию в размере 1 643 613,71 руб.

21.06.2018г. Двадцатый арбитражный апелляционный суд отменил решение Арбитражного суда Тульской области по делу А68-11736/2017 от 31.01.2018г., удовлетворении иска АО «ТНС энерго Тула» к ООО «Строймагистраль» полностью отказал.

Отменяя решение первой инстанций апелляционный суд в своем постановлении от 28.06.2018г. отметил, что:

- электроэнергия, поставленная истцом (АО «ТНС энерго Тула») ответчику (ООО «Строймагистраль») в июне и июле 2017 года, была оплачена ответчиком полностью до предъявления иска в суд, в связи с чем требования истца о взыскании задолженности за поставленную ответчику электроэнергию в июне и июле 2017 года удовлетворению не подлежат ((абз. 6, л.п. 6);

- не подлежат удовлетворению и требования истца (АО «ТНС энерго Тула») о взыскании неустойки начисленной на суммы по счет – фактуре № 7151/16522/0 от 30.06.2017г и счет – фактуре № 7151/20670/01 от 31.07.2017г., поскольку обязательства по счет-фактуре № 7151/16522/01 от 30.06.2017г. были исполнены ответчиком (ООО «Строймагистраль») в июне 2017г., а истцом требования о взыскании неустойки заявлены за период с 19.07.2017г. по 17.01.2018г., а требования о взыскании неустойки по счет – фактуре № 7151/20670/01 от 31.07.2017г. были исполнены ответчиком 24.07.2017г., а истцом требования о взыскании неустойки заявлены за период с 21.08.2017г. по 17.01.2018г. (абз. 7 л.п. 6, абз. 1 л.п. 7).

Постановлением Арбитражного суда Центрального округа от 05.10.2018г. судебный акт Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 28.06.2018г. по делу А68-11736/2017 оставлен без изменений, кассационная жалоба АО «ТНС энерго Тула» без удовлетворения.

В соответствии с частью 1 статьи 539 Гражданского кодекса РФ по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренные договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается

в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии (абз. 2 часть 2 статьи 546 Гражданского кодекса РФ).

Подпунктом «Б» пункта 2 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ от 04.05.2012г. № 442, предусмотрено, что ограничение режима потребления вводится при нарушении потребителем своих обязательств, выразившееся в неисполнение или ненадлежащим 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, если это привело к образованию задолженности потребителя перед гарантирующим поставщиком, энергосбытовой, энергоснабжающей организацией или производителем электрической энергии (мощности) на розничном рынке по основному обязательству, возникшему из договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), в том числе обязательству по предварительной оплате электрической энергии (мощности).

Суды двух инстанции подтвердили факт отсутствия у ООО «Строймагистраль» задолженности за потребленную электрическую энергию, в связи с чем у АО «ТНС энерго Тула» отсутствовали правовые основания направления в адрес потребителя уведомления о необходимости введения ограничения от 23.03.2018г. № КП-Т 396.

Императивной нормой абзаца 3 части 1 статьи 38 Федерального закона от 26.03.2003г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» установлен запрет на ограничение режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, отношении потребителей электрической энергии, не имеющих задолженностей по оплате электрической энергии и исполняющих иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на 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.

При этом, согласно правовой позиции Пленума ВАС РФ, отраженной постановлением от 30.06.2008г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (пункт 4), для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения или устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Подпунктом «Ж» пункта 2 Правил осуществления антимонопольного регулирования и контроля в электроэнергетике, утвержденных постановлением Правительства от 17.12.2013г. № 1164, антимонопольный контроль функционирования оптового и розничных рынков осуществляет антимонопольный орган посредством возбуждения и рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства.

Приказом Министерства энергетики РФ № 911 от 23.12.2013г. АО «ТНС энерго Тула» присвоен статус гарантирующего поставщика Тульской области.

Приказом ФАС России № 753/17 от 08.06.2017г. Общество внесено в Федеральный информационный реестр гарантирующих поставщиков и зон и деятельности.

Исследовав доказательства, имеющиеся в материалах настоящего дела Комиссия Управления приходит к выводу, что АО «ТНС энерго Тула», являясь гарантирующим поставщиком, занимая доминирующее положение на товарном рынке услуг по купле – продаже электрической энергии, в географически границах, определенных зоной своей деятельности, необоснованно, отсутствие у ООО «Строймагистраль» задолженности за потребленную электроэнергию, направило 23.03.2018г. в адрес последнего уведомление № КП-Т-396 о необходимости оплаты задолженности в размере 1 572 406,72руб образовавшейся по состоянию на 01.03.2018г., в срок до 04.04.2018г., либо введения ограничения режима потребления электроэнергии на объекте последнего, тем самым ущемив его права и законные интересы и нарушив требования части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» поскольку с целью избежания ограничения электроэнергии ООО «Строймагистраль» вынуждено было исполнить вышеуказанное уведомление оплатить (платежное поручение 5317 от 03.04.2018г.) значительную денежную сумму гарантирующему поставщику.

20.11.2018г. всем лицам, участвующим в деле, направлено заключение по обстоятельствам дела № 02-02/12-2018 (исх.2/6620) согласно статье 48. Федерального закона «О защите конкуренции».

18.12.2018г. со стороны АО «ТНС энерго Тула» поступили дополнительные пояснения по делу № 02-02/12-2018 о нарушении антимонопольного законодательства (вх.6533), доводы в которых повторяют позицию Общества представленную в ходе рассмотрения настоящего дела. Иных доказательств свидетельствующих об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства, со стороны гарантирующего поставщика, не представлено.

19.12.2018г. на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 02-02/12-2018 представитель АО «ТНС энерго Тула» Быкова К.М. поддержала доводы, ранее

представленные в Управление, дополнительных возражений Обществом не представлено.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями – 4 статьи 41, статьями 49-50 Федерального закона «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать АО «ТНС энерго Тула» занимающим доминирующее положение на товарном рынке услуг по торговле (продаже) электрической энергии географических границах территории Тульской области, с долей более 5 процентов.
2. Признать АО «ТНС энерго Тула» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» путем ущемления интересов ООО «Строймагистраль».
3. Выдать АО «ТНС энерго Тула» предписание о недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства.
4. Материалы дела передать уполномоченному должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении ответственных лиц АО «ТНС энерго Тула» к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

ПРЕДПИСАНИЕ

19 декабря 2018 года

г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьёй 5

Федерального закона от 26 июля 2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции») на основании своего решения от 19 декабря 2018 года по делу 02-02/12-2018 о нарушении АО «ТНС энерго Тула» (ИНН 7105037307, ОГРН 1067105008376, г. Тула, ул. Каминского, д. 3 «А», 300041) части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. **АО «ТНС энерго Тула»** с момента получения настоящего предписания не допускать действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства, а именно: соблюдать требования постановления Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» при направлении ООО «Строймагистраль» уведомлений о необходимости введения ограничений режима потребления электрической энергии.
2. О выполнении настоящего предписания **АО «ТНС энерго Тула»** **сообщить** антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев