РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения

оглашена «22» июля 2020г. г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председатель Комиссии: К.А.В. – руководитель УФАС по Иркутской области; члены Комиссии: Г.Ю.С. – заместитель начальника отдела товарных и финансовых рынков УФАС по Иркутской области, Н.Д.Б. – специалист-эксперт отдела товарных и финансовых рынков УФАС по Иркутской области, в присутствии представителей ответчика АО «Витимэнерго»: Н.Ю.А. (доверенность №… от 13.01.2020г.), М.А.Р. (доверенность №… от 02.03.2020г.), в отсутствие АО «Витимэнергосбыт», Ростехнадзор «Енисейское Управление», уведомленных надлежащим образом о времени и месте заседания Комиссии, рассмотрев дело №038/01/00-215/2020 по признакам нарушения АО «Витимэнерго» (666902, г.Бодайбо, Подстанция, 4; ОГРН 1023800732009) п.4 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», что выразилось в злоупотреблении АО «Витимэнерго» доминирующим положением на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии, включая услугу по технологическому присоединению, путем прекращения подачи электрической энергии в январе-июле 2019 года потребителям — жителям поселка Перевоз Жуинского муниципального образования Бодайбинского района Иркутской области в нарушение требований п.31 (6) Правил недискриминационного доступа, результатом чего является ущемление интересов неопределенного круга потребителей, УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России поступило заявление Прокуратуры г.Бодайбо (вх.№16889/19 от 21.11.2019г.) в интересах жителей поселка Перевоз Жуинского муниципального образования о нарушении антимонопольного законодательства в отношении АО «Витимэнерго» (666902, г.Бодайбо, Подстанция, 4; ОГРН 1023800732009), что выразилось в необоснованном ограничении, прекращении подачи электрической энергии в январе-июле 2019г.

В ходе рассмотрения заявления было установлено следующее.

Электроснабжение поселка Перевоз Жуинского муниципального образования осуществляется по одной ВЛ 110кВ Невский-Перевоз протяженностью 115 км. (схема электрических соединений объектов электроэнергетики АО «Витимэнерго»).

Жители поселка Перевоз относятся к потребителям электрической энергии по III-категории надежности электроснабжения в соответствии с п.14 (1) Постановления Правительства РФ от 27.12.2004г. №861 "Об утверждении Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям".

АО «Витимэнерго» ежегодно с января месяца начинает обустройство временной дороги к местам ремонта ЛЭП и подготовительные работы, предшествующие отключению. Помимо выполнения планового ремонта ЛЭП, связанного с ее отключением, выполняются неотложные и неплановые работы. Производство ремонтных работ на ВЛ 110кВ для энергоснабжения Жуинского МО возможно только при ограничении подачи электроэнергии, так как схема электроснабжения пос.Перевоз требует введения ограничения подачи (потребления) электрической энергии, поскольку невозможно произвести ремонтные работы на указанной единственной высоковольтной линии, по которой осуществляется электроснабжения поселка, без ограничения. В период с января по июль 2019 года ограничение подачи электрической энергии на территории Жуинского МО проводились в связи плановыми, неплановыми, неотложными работами, а также в связи с аварийными отключениями.

Разделом 3 Правил полного и (или) частичного ограничении режима потребления электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012г. №442, предусмотрен порядок введения ограничения в целях проведения ремонтных работ на объектах электроэнергетики. Сетевая организация вправе ограничивать режим потребления для проведения плановых ремонтных работ при условии

обязательного уведомления потребителей (п.30 Правил: в случае если проведение ремонтных работ на объектах электросетевого хозяйства сетевой организации (смежной сетевой организации, иных владельцев) невозможно без ограничения режима потребления в отношении потребителей, присоединенных к сетям сетевой организации, сетевая организация в порядке, установленном договором оказания услуг по передаче электрической энергии, уведомляет потребителя напрямую или (если это предусмотрено указанным договором) через действующего в его интересах гарантирующего поставщика (энергосбытовую, энергоснабжающую организацию) о проведении таких работ, о сроках и объемах ограничения режима потребления в связи с их проведением. При этом если договором оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенным в отношении такого потребителя с действующим в его интересах гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией), предусмотрено, что такое уведомление потребителю передает гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация),то он обязан при получении от сетевой организации указанного уведомления в течение 1 суток передать его потребителю способом, позволяющим определить дату и время передачи.).Согласно представленным письменным пояснениям АО «Витимэнерго» (вх.№19071/19 от 25.12.2019г.) потребители уведомлялись о предстоящем отключении электроэнергии, что подтверждается копиями реестров отправки электронной почты в запрашиваемый период времени.

Согласно представленным АО «Витимэнергосбыт» пояснениям (вх.№7436/20 от 15.05.2020г. Общество не располагало информацией об отключениях электрической энергии в пос.Перевоз Жуинского МО в период с января по июль 2019г., сведения стали передаваться сетевой организацией с сентября 2019г. Формально утвержденный регламент взаимодействия между сетевой организацией и гарантирующим поставщиком в части уведомления отсутствует. Письмом от 03.03.2020г. (вх.№2963/20) Администрация Жуинского сельского поселения пояснила, что о предстоящих плановых отключениях электрической энергии администрация АО «Витимэнерго» информирует только орган местного самоуправления и организации. Жителей пос.Перевоз о плановых отключениях оповещает орган местного самоуправления путем размещения объявлений на стенде.

ПАО «Высочайший» сообщило в адрес Иркутского УФАС России письмом от 30.01.2020г. (вх.№1144/20) о том, что перед проведением работ по ограничению, прекращению подачи электрической энергии в период с января по июль 2019г. АО «Витимэнерго» уведомляло ПАО «Высочайший» в соответствии с условиями заключенного между ним и АО «Витимэнергосбыт» договора энергоснабжения.

АО «Витимэнерго» была представлена информация о плановых, неплановых, неотложных отключениях в электрических сетях, связанных с прекращением подачи электроэнергии в пос.Перевоз за период с марта по июль 2019г. Исходя из представленной информации, за 2019 год (март-июль) время отключения электроэнергии в совокупности составило 100 часов 6 минут, что подтверждается письменными пояснениями АО «Витимэнерго» от 17.03.2020г. (вх.№3799/20), в том числе информацией об «общем количестве часов отключений электроснабжения потребителей пос.Перевоз в 2019г. в связи с проведением плановых ремонтных работ на объектах электросетевого хозяйства Общества», тогда как п.31(6) Правил недискриминационного доступа №861, утвержденных Постановлением Правительства от 27.12.2004г., установлено, что для третьей категории надежности допустимое число часов отключения в год составляет 72 часа за исключением случаев, когда для производства ремонта объектов необходимы более длительные сроки, согласованные с Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору.

Письмом №8.22.56834/65 от 24.12.2019г. (вх.№19239/19 от 27.12.2019г.) Ростехнадзор ответил на запрос Иркутского УФАС России, указав, что в 2019 году управление не осуществляло переписку с АО «Витимэнерго» по вопросам проведения ремонтных работ на объектах, расположенных на территории Жуинского МО Бодайбинского района Иркутской области. Кроме того, в письме от 13.04.2020г. (вх.№5576/20) Ростехнадзор сообщило в адрес Иркутского УФАС России, что в случае истечения календарного года, в котором собственником объектов электросетевого хозяйства было допущено превышение 72 часов отключения, Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору, согласование более длительных сроков для производства ремонта объектов электросетевого хозяйства (в ретроспективе) не производится.

Согласно представленным 21.04.2020г. письменным пояснениям (вх.№6182/20) АО «Витимэнерго» расчет норм времени на выполнение строительных, монтажных и ремонтно-строительных работ на ВЛ производится в соответствии с действующим нормативно-техническим документом, широко применяемым на практике электросетевыми компаниями, СО 153-34.20.814 «Ведомственные укрупненные единичные расценки (ВУЕР) на ремонт и техническое обслуживание электрических сетей энергообъединений (хозяйственный способ). Вып.1. Воздушные линии электропередачи 35-750 кВ», утв. 04.12.1991г. Минэнерго СССР.

Для выполнения ремонтных работ в 2019г. на ВЛ 110кВ Невский-Перевоз были задействованы бригады электромонтеров ЛЭП численностью 14 человек. Таким образом, как считает АО «Витимэнерго», нормируемая продолжительность ремонтных работ согласно действующим нормативно-техническим документам могла составить 208.6 часа. В то же время их фактическая продолжительность составила всего 100 часов 6 минут, т.е. в 2 раза меньше нормативного времени. Следует отметить, что при изучении ВУЕР было установлено, что данный сборник содержит ведомственные укрупненные расценки на работы по ремонту и техническому обслуживанию воздушных линий электропередачи напряжением 35-750кВ, выполняемые хозяйственным и подрядным способом в условиях рыночной экономики. Расценки предназначаются для планирования объемов работ и составления смет на ремонт и техническое обслуживание воздушных линий электропередачи напряжением 35-750кВ и имеют рекомендательный характер. ВУЕР содержат в себе нормативный расход ресурсов за время непосредственного выполнения единицы работ: заработная плата персонала, затраты на эксплуатацию транспортных средств, стоимость материалов, трудозатраты, количество машино-часов эксплуатации, номенклатуру и расход материалов и изделий. Таким образом, в данном сборнике отсутствует информация, носящая рекомендательный характер, в части допустимого времени отключения подачи электрической энергии потребителям.

А также важно отметить, что Постановление Правительства РФ №861 от 27.12.2004г. имеет большую юридическую силу по иерархии нормативных правовых актов Российской Федерации, которым императивно предусмотрено возможное количество часов отключения электроснабжения. Сборник, разработанный обществом с ограниченной ответственностью и рекомендованный к

применению Минэнерго РФ, правовым актом не является. Учитывая изложенные данные о фактической продолжительности отключения электрической энергии в пос.Перевоз, ее общее значение превысило допустимый предел, установленный Правилами 861.

Пунктом 4 части 1 статьи 10 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, в том числе 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 требованиями Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации» (Зарегистрировано в Минюсте РФ 07.08.2012. №25125, утв. Приказом ФАС России от 25.05.2012г. №339) Иркутским УФАС России был проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии (в том числе по технологическому присоединению), в географических границах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электрических сетей и (или) объектов электросетевого хозяйства АО «Витимэнерго», расположенных на территории Бодайбинского района Иркутской области, по результатам которого установлено что АО «Витимэнерго» как сетевая организация, оказывающая услуги по передаче электроэнергии, является субъектом естественной монополии в силу ст.4 ФЗ «О естественных монополиях» от 17.08.1995г. №147-ФЗ.

Следовательно, АО «Витимэнерго» в силу пункта 1 статьи 5 Федерального закона «О Защите конкуренции» занимает доминирующее положение на товарном рынке услуг по передаче электрическо энергии (в том числе по технологическому присоединению), в географических границах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электрических сетей и (или) объектов электросетевого хозяйства АО «Витимэнерго», расположенных на территории Бодайбинского района Иркутской области. АО «Витимэнерго» в результате своих действий, злоупотребив доминирующим положением в географических границах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электрических сетей и объектов электросетевого хозяйства, ущемило интересы неопределенного круга потребителей (п.4 ч. 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции) в части ограничения, прекращения подачи электрической энергии в нарушение требований п.31 (6) Правил недискриминационного доступа.

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. Также надлежит иметь в виду, что суд или 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. При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав (разъяснения Пленума Высшего арбитражного суда РФ: пункт 4 Постановления Пленума №30 от 30.06.2008г.). Для целей применения ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции понятие неопределенного круга потребителей используется не в значении невозможности установить число таких лиц на заданный момент времени, а в

контексте множественности (не единичности) числа потребителей как участников рынка, чьи права и законные интересы могут быть затронуты действиями лица, занимающего доминирующее положение, исходя из характера допущенного данным лицом злоупотребления имеющейся у него рыночной властью и последствий таких нарушений ("Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 1 (2018)", утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.03.2018г.).

Следовательно, злоупотребление доминирующим положением характеризуется следующей совокупностью взаимосвязанных признаков: 1) доминирующее положение хозяйствующего субъекта; 2) совершение хозяйствующим субъектом действия (бездействия); 3) наступление или возможность наступления негативных последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности, либо неопределенного круга потребителей; 4) наличие объективной взаимосвязи между доминирующим положением, совершением деяния и его негативными последствиями либо возможностью наступления таких последствий.

Антимонопольным органом должна быть дана оценка объективной взаимосвязи между доминирующим положением хозяйствующего субъекта, его действием (бездействием) и негативными последствиями в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц в сфере предпринимательской деятельности, либо неопределенного круга потребителей.

Таким образом, действия (бездействие) хозяйствующего субъекта можно квалифицировать как злоупотребление доминирующим положением при наличии доказательств нарушения им императивно установленных требований законодательства в связи с его доминирующим положением, которое повлекло ущемление интересов других лиц и (или) недопущение, ограничение, устранение конкуренции, и при отсутствии вышеуказанных условий.

Действия АО «Витимэнерго», направленные на прекращение подачи электрической энергии, превышающее допустимое количество часов в год в соответствии с действующим законодательством РФ, привели к ущемлению интересов

неопределенного круга потребителей — жителей поселка Перевоз, на основании чего установлен факт злоупотребления доминирующим положением.

В данном случае, было установлено, что в действиях АО «Витимэнерго» на момент возбуждения дела №038/01/00-215/2020 имелись признаки злоупотребления доминирующим положением, выразившиеся в злоупотреблении АО «Витимэнерго» доминирующим положением на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии, включая услугу по технологическому присоединению, путем прекращения подачи электрической энергии в январе-июле 2019 года потребителям — жителям поселка Перевоз Жуинского муниципального образования Бодайбинского района Иркутской области в нарушение требований п.31 (6) Правил недискриминационного доступа, результатом чего явилось ущемление интересов неопределенного круга потребителей.

В ходе рассмотрения дела лицами, участвующими в деле, были представлены письменные и устные пояснения и документы (сведения).

Определением №038/1068/20 от 11.06.2020г. рассмотрение дела №038/01/00-215/2020 было отложено в связи с подготовкой заключения об обстоятельствах дела.

АО «Витимэнерго» 21.07.2020г. представило в адрес Иркутского УФАС России возражения на заключение (вх.№11342-ЭП/20), в которых были изложены доводы сетевой организации, рассмотренные ранее в ходе рассмотрения дела №038/01/00-215/2020, а также АО «Витимэнерго» указало на отсутствие умысла в действиях сетевой организации, что по мнению АО «Витимэнерго» не позволяет антимонопольному органу признать рассматриваемые комиссией действия в качестве нарушения антимонопольного законодательства.

Перечисленные возражения АО «Витимэнерго» признаны Комиссией необоснованными.

АО «Витимэнерго» не представлено доказательств правомерности превышения количества допустимого времени на отключение электроснабжения потребителям — жителям пос.Перевоз Жуинского МО Бодайбинского района Иркутской области в январе-июле 2019г.

Согласно части 4 статьи 41 Федерального закона «О защите конкуренции», на основании решения Комиссия выдает предписание.

Поскольку факт отключения электроэнергии имел место быть в период времени с марта по июль 2019 года, выдача предписания не требуется.

На основании изложенного, по результатам рассмотрения представленных материалов, документов, письменных и устных пояснений сторон, руководствуясь статьей 23, 41, 48.1, 49 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия Иркутского УФАС России, РЕШИЛА:

1. Признать АО «Витимэнерго» (666902, г.Бодайбо, Подстанция, 4; ОГРН 1023800732009) нарушившим п.4 ч.1 ст.10 Федерального закона «О защите конкуренции», что выразилось в злоупотреблении АО «Витимэнерго» доминирующим положением на товарном рынке услуг по передаче электрической энергии, включая услугу по технологическому присоединению, путем прекращения подачи электрической энергии в январе-июле 2019 года потребителям — жителям поселка Перевоз Жуинского муниципального образования Бодайбинского района Иркутской области в нарушение требований п.31 (6) Правил недискриминационного доступа, результатом чего является ущемление интересов неопределенного круга потребителей.

2. Копию решения направить сторонам по делу.

3. Материалы дела №038/01/00-215/2020 передать должностному лицу Иркутского УФАС России для возбуждения административного производства в отношении АО «Витимэнерго» по событию административного правонарушения, предусмотренного ч.2 ст.14.31 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (ст. 52 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции») в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии {...}

Члены Комиссии: {...}

{...}