

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена 27.04.2020 года

Полный текст решения изготовлен 30.04.2020 года

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

Председатель Комиссии:

Войченко Е.Г. – врио руководителя управления, начальник отдела контроля в ТЭК и связи;

Члены Комиссии:

Найденова С.А. – главный специалист-эксперт отдела контроля отдела в ТЭК и связи;

Коробкина О.Р. – главный специалист – эксперт отдела контроля в ТЭК и связи, рассмотрев дело № 023/01/10-958/2019 по признакам нарушения АО «НЭСК» (350000, г. Краснодар, пер. Переправный, 13) ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в отсутствие надлежащим образом уведомленных АО «НЭСК», ООО «ВТ-Ресурс» и ПАО «Кубаньэнерго»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Управление) поступило обращение ООО «ВТ-Ресурс» (далее - Заявитель) от 16.04.2019 б/н (вх. от 16.04.2019 № 3713) на действия АО «НЭСК» (далее – ГП, Гарантирующий поставщик), выразившиеся в непредставлении подписанных актов первичного учета принятой и переданной электроэнергии за январь 2019 года, в срок, определенный договором № 2011571 от 11.08.2008 купли-продажи электрической энергии, приобретаемой с целью компенсации фактической величины потерь электроэнергии при ее передаче по электрическим сетям (в редакции дополнительных соглашений).

АО «НЭСК» осуществляет деятельность по поставке электрической энергии в качестве гарантирующего поставщика на территории Краснодарского края.

Частью 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ (далее – Закон «О защите конкуренции»), введен 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.

Действия (бездействие) АО «НЭСК» попадают в сферу ограничений установленных, в том числе ч. 1 ст. 10 Закон «О защите конкуренции»,

Приказом руководителя Краснодарского УФАС России от 28.09.2017 № 315 в отношении АО «НЭСК» возбуждено дело № 023/01/10-958/2019 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении интересов АО «НЭСК» путем непредставлении подписанных актов первичного учета принятой и переданной электроэнергии за январь 2019 года, в срок, определенный договором № 2011571 от 11.08.2008 купли-продажи электрической энергии, приобретаемой с целью компенсации фактической величины потерь электроэнергии при ее передаче по электрическим сетям (в редакции дополнительных соглашений).

Определением от 06.04.2020 (исх. от 06.04.2020 № 10330/6) рассмотрения дела № 023/01/10-958/2019 отложено на 30.04.2020 в 14.30 час, в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

Возражения на заключение Комиссии об обстоятельствах дела № 023/01/10-958/2019 от 06.04.2020 № 10329/6 от ответчика, заявителя, а также лица содействующего рассмотрению дела в Краснодарское УФАС России не поступало.

В ходе рассмотрения дела Комиссией Краснодарского УФАС России установлено следующее. Между АО «НЭСК» (продавец) и ООО «ВТ-Ресурс» (покупатель) заключен договор № 2011571 от 11.08.2008г. купли-продажи электрической энергии, приобретаемой с целью компенсаций фактической величины потерь электроэнергии при ее передаче по электрическим сетям (в редакции дополнительных соглашений) (далее - Договор).

В соответствии пунктом 1.1. Договора продавец принял на себя обязанность приобретать на оптовом и розничных рынках электрическую энергию (мощность) и (или) у производителей (поставщиков) электрической энергии (мощности) и продавать покупателю электрическую энергию, а покупатель принял на себя обязанность получать и оплачивать электрическую энергию в целях компенсации фактической величины потерь электроэнергии при ее передаче по электрическим сетям покупателя в соответствии с условиями настоящего договора.

Согласно пункта 3.1. Договора покупатель обязуется проводить контрольные съемы показаний приборов учета у потребителей продавца, технологически присоединенных к сетям покупателя. Порядок взаимодействия сторон при проведении контрольных съемов показаний приборов учета, стороны согласовали в «Регламенте взаимодействия продавца и покупателя по

проведению контрольных съёмов показаний приборов учета и организации эксплуатации приборов учета у потребителей продавца (далее - Регламент) (Приложение № 11к).

Дополнительным соглашением от 20.03.2014г. к Договору утверждены новые формы «Акта снятия показания приборов расчетного учета электрической энергии». «Акт первичного учета переданной электроэнергии потребителям продавца».

Внесены изменения в пункты договора 3.1. и 3.2, пункт 3.15. Регламента. Согласно достигнутых договоренностей, обязанности и права сторон при формировании величины фактических потерь электрической энергии исполняются следующим образом.

ООО «ВТ-Ресурс» в срок не позднее 3-х рабочих дней с начала месяца, следующего за расчетным передает АО «НЭСК» «ведомости контрольных съёмов показаний приборов учета» и «акты снятия показаний расчетных приборов учета электрической энергии» (пункт 3.15 Регламента).

ООО «ВТ-Ресурс» в срок не позднее 4 числа месяца, следующего за расчетным обязан, заполнить, подписать и направить в адрес АО «НЭСК» 2 экземпляра фактического баланса электрической энергии, переданной по сети покупателя и 6 экземпляров актов первичного учета принятой и переданной электрической энергии по сетям ООО «ВТ-Ресурс» по форме, утвержденной приложением № 15 договора (абз. 3 пункт 3.1 договора, в редакции доп. соглашения от 20.03.2014г.).

АО «НЭСК» обязан в срок не позднее 08 числа месяца, следующего за расчетным, рассмотреть, подписать и направить в адрес ООО «ВТ-Ресурс» 1 экземпляр фактического баланса электрической энергии, переданной: по сети покупателя и 5 экземпляров актов первичного учета принятой и переданной электрической энергии по сетям ООО «ВТ-Ресурс» (абз. 3 пункт 3.2 договора, в редакции доп. соглашения от 20.03.2014г.).

«АО «НЭСК» в срок не позднее 04 числа месяца, следующего за расчетным, предоставить ООО «ВТ-Ресурс» на бумажном и электронном носителе сведения сформированного полезного отпуска электроэнергии по сетям покупателя из программного комплекса «ИК Сбыт модуль физические лица» и «ИК Сбыт модуль юридические лица» (п. 3.2 договора, в редакции доп. соглашения от 20.03.2014г.).

ООО «ВТ-Ресурс» письмом исх. № 290 от 01.02.2019г. направило в адрес АО «НЭСК» (вх. № 55НЭ-536 от 01.02.2019г.) акты снятия показаний приборов учета электрической энергии, переданной потребителям продавца за отчетный период январь 2019 года. Также просило в предусмотренный пунктом 3.2 договора срок, не позднее 4 числа месяца, следующего за расчетным направить сведения сформированных показаний приборов учета электрической энергии потребителей юридических и физических лиц АО

«НЭСК», имеющих технологическое присоединение, к сетям ООО «ВТ-Ресурс».

АО «НЭСК» в ответ на письмо ООО «ВТ-Ресурс» № 290 от 01.02.2019г., направило письмо от 26.02.2019 № 55НЭ-06/710 содержащие сформированные и подписанные акты первичного учета переданной электроэнергии потребителям АО «НЭСК» (продавца).

В результате действий АО «НЭСК» по непредставлению подписанных актов первичного учета принятой и переданной электроэнергии за январь 2019 года, для ООО «ВТ-Ресурс» наступили последствия в виде невозможности подтверждения величины объема оказанных услуг, подлежащих оплате по договору между ООО «ВТ-Ресурс» и ПАО «Кубаньэнерго», в соответствии с условиями договора оказания услуг по передаче электрической энергии по сетям исполнителя № 407/30- 591 от 18.07.2007 года (далее - договор № 407/30-591).

По условиям договора № 407/30-591, ООО ВТ-Ресурс» оказывает ПАО «Кубаньэнерго» услуги по передаче электрической энергии от точек: приема и до точек отпуска путем осуществления комплекса организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих передачу через технические устройства электрических сетей, принадлежащих исполнителю на праве собственности или ином законном основании, а заказчик обязуется оплачивать услуги в порядке, установленном договором. Осуществляет снятие показаний приборов учета по всем точкам приема и точкам отпуска электрической энергии. Проводит: плановые и внеплановые проверки состояния приборов (замену, допуск и т.п.), составляет акты по каждому из проведенных мероприятий,

В абзаце 6 пункта 1.1. договора № 407/30-591 стороны согласовали понятие «Сбытовой агент», под которым договорились понимать - энергосбытовые организации, осуществляющие свою деятельность на оптовом и розничном рынках электроэнергии в регионе, действующие в интересах потребителей (по договорам энергоснабжения, купли-продажи).

Пунктом 4.2. договора № 407/30-591 определено, что фактическое количество переданной исполнителем электроэнергии по договору определяется как сумма количества электроэнергии в точках учета потребителей и количества электроэнергии переданной исполнителем: в сети смежных сетевых организаций.

Согласно пункту 4.5. договора № 407/30-591 ежемесячно до 8 числа месяца, следующим за расчетным, исполнителем составляется Акт оказания исполнителем услуг по передаче электрической энергии потребителям сбытового агента (гарантирующего поставщика) по установленному формату.

Акт оказания исполнителем услуг по передаче электрической энергии

потребителям сбытового агента определяется исполнителем по данным показаний приборов учета потребителей и соответствует количеству электроэнергии по договору оказания, услуг по передаче электроэнергии между заказчиком и сбытовым агентом. Акт согласовывается со сбытовым агентом

В силу п. 4.6 договора № 407/30-591, акт первичного учета приема электрической энергии в сеть исполнителя, акт первичного учета количества электроэнергии, отпущенной из сети исполнителя в сети смежных сетевых организаций и акт оказания исполнителем услуг по потребителем: сбытового агента являются неотъемлемыми приложениями к Сводному акту об оказании услуг по передаче электроэнергии по сетям исполнителя.

По условиям пункте 5.4. договора № 407/30-591 при наличии у заказчика претензии относительно содержания представленных исполнителем документов, заказчик обязан подписать эти документы в неоспариваемой части, произвести расчеты по неоспариваемой части, а в отношении оспариваемой части, в течение 5 дней с момента получения документов, представить исполнителю обоснованные претензии.

Пунктом 5.7. договора № 407/30-591 ПАО «Кубаньэнерго» и ООО «ВТ-Ресурс» предусмотрели, что исполнитель на основании «Актов снятия показаний приборов учета» по точкам отпуска электроэнергии из сети Исполнителя, полученной информации от потребителей гарантирующего поставщика (энергосбытовых организаций) (далее - ГП (ЭСО)) и смежными сетевыми организациями (далее - ССО), расчетных способов определения объема переданной электроэнергии, а так же данных систем АИИС КУЭ, определяет величину переданной электроэнергии потребителям ГП (ЭСО) и ССО за отчетный период и формирует «Акт первичного учета принятой и переданной электроэнергии по сетям исполнителя» (Приложение № 4 договора № 407/30-591) в 3-х (трех) экземплярах.

В пункте 5.8. договора № 407/30-591 предусмотрено, что количество (фактический объем) электрической энергии и мощности, определяется из расчета суммарного объёма электрической энергии (полезного отпуска), переданного из сети исполнителя для потребителей, заключивших договоры с ГП (ЭСО), действующие на территории исполнителя, и суммарного объема электрической энергии, переданной исполнителем в сеть ССО.

Согласно пункта 5.14. договора № 407/30-591 исполнитель в срок до 10 числа месяца, следующего за отчетным месяцем, на основании «Актов первичного учета принятой и переданной электроэнергии по сетям исполнителя» (Приложение № 4 договора № 407/30-591) формирует, подписывает «Сводный акт об оказании услуг по передаче электрической энергии» (Приложение № 5 договора № 407/30-591) и направляет его заказчику.

Неисполнение обязательств по договору № 2011571 от 11.04.2008г. в части подписания акта первичного учета принятой и переданной электроэнергии

потребителям АО НЭСК за январь 2019 года, ставит в прямую зависимость подтверждение величины объема оказанной ООО «ВТ-Ресурс» услуги, подлежащей оплате по договору № 407/30-591 с ПАО «Кубаньэнерго».

ООО «ВТ-Ресурс» исполняя условия пунктов 5.7, 5.8, 5.14 договора № 407/30-591 направило последнему объемы переданной электроэнергии потребителям АО «НЭСК» к договору № 407/30-591, без соответствующего подтверждения от АО «НЭСК», ввиду его отсутствия.

ПАО «Кубаньэнерго» привлечено к участию в деле как лицо содействующее рассмотрению дела № 023/01/10-958/2019.

В соответствии с представленными пояснениями ПАО «Кубаньэнерго» документы за оказанные услуги по передаче электрической энергии в январе 2019 года согласно договору между и ООО «ВТ-Ресурс» от 18.07.2007 №407/30-591 (ООО «ВТ-Ресурс» письмом от 19.02.2019 №482) подписало с разногласиями в части объема переданной электроэнергии потребителям АО «НЭСК» (разногласия составили 1 487 793 кВт.ч - по причине отсутствия согласован АО «НЭСК») в части максимальной мощности на величину **3,511** МВт, как не учтенную в Договоре. В последующем, в связи с подписанием ряда дополнительных соглашений по включению в Договор новых точек приема и отпуска электроэнергии, а также предоставлением согласованных объемов электроэнергии переданных в январе 2019 года потребителям АО «НЭСК» 11.04.2019 ООО «ВТ «Ресурс» предоставило в адрес ПАО «Кубаньэнерго» корректировочные документы за январь 2019 года. Корректировочные документы подписаны со стороны ПАО «Кубаньэнерго» и направлены в адрес ООО «ВТ-Ресурс» письмом от 15.07.2019 №КЭ/011/2855. Письмом от 10.01.2020 №21 в адрес ПАО «Кубаньэнерго» поступили корректировочные документы за январь - ноябрь 2019 года, в которых ООО «ВТ-Ресурс» принимает объемы переданной электроэнергии и величину максимальной мощности по данным ПАО «Кубаньэнерго».

Из претензии ПАО «Кубаньэнерго» к ООО «ВТ-Ресурс» (приложение к Сводному акту об оказании услуг по передаче электрической энергии в сетях Исполнителя за январь 2019 год) следует, что ввиду отсутствия согласованных сведений по объему оказанной услуги потребителям АО «НЭСК», энергопринимающие устройства которых присоединены к объектам электросетевого хозяйства ООО «ВТ-Ресурс», «котлодержатель» не признает в январе 2019 года и относит к оспариваемой части объем переданной электроэнергии в размере 1 487 793 кВт/ч и максимальную мощность 3,511 МВт на общую сумму 732 595,06 рублей (без НДС).

Таким образом, действия АО «НЭСК» в части нарушения п. 3.2 договора № 2011571 от 11.04.008 купли-продажи электрической энергии, приобретаемой с целью компенсации фактической величины потерь электроэнергии при ее передаче по электрическим сетям, в редакции дополнительного соглашения от 20.03.2014г., привело к непризнанию в январе 2019 года и отношению к оспариваемой части объема переданной электроэнергии в размере 1 487 793 кВт/ч и максимальную мощность 3,511 МВт на общую сумму 732 595,06 рублей (без НДС) и поставили в зависимость плату за переданную

электроэнергии потребителям АО «НЭСК», осуществляемую в рамках договора № 407/30-591.

В соответствии с п. 159 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ от 05.04.2012 № 442 (далее – Основные положения), обмен показаниями расчетных и контрольных приборов учета, включая предоставление удаленного доступа для получения данных систем учета, осуществляется без взимания платы между субъектами розничного рынка в рамках заключенных ими договоров энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, договоров оказания услуг по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике и соглашений о технологическом взаимодействии с системным оператором в целях обеспечения надежности функционирования Единой энергетической системы России, а также в случаях, установленных в настоящем разделе. Если иное не установлено в настоящем разделе или в договоре энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договоре оказания услуг по передаче электрической энергии, договоре оказания услуг по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике и соглашении о технологическом взаимодействии с системным оператором в целях обеспечения надежности функционирования Единой энергетической системы России, собственник энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности), объектов электросетевого хозяйства) обеспечивают снятие показаний такого прибора учета и предоставление его показаний другой стороне договора (далее - лицо, ответственное за снятие показаний прибора учета) в сроки, предусмотренные настоящим документом и (или) таким договором.

Согласно п. 162 Основных положений, Если иные время и дата передачи показаний расчетных приборов учета не установлены договором оказания услуг по передаче электрической энергии, гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация) до окончания 2-го числа месяца, следующего за расчетным периодом, передает сетевой организации, с которой у гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации) заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии в отношении потребителей (кроме указанных в абзаце третьем настоящего пункта), сведения о показаниях расчетных приборов учета, в том числе используемых в соответствии с настоящим документом в качестве расчетных контрольных приборов учета, полученные им от потребителей в рамках заключенных с ними договоров энергоснабжения, а также не позднее 5-го рабочего дня месяца, следующего за расчетным периодом, передает в указанную сетевую организацию в согласованной с ней форме (в виде электронного документа или документа на бумажном носителе) копии актов снятия показаний расчетных приборов учета, в том числе используемых в соответствии с настоящим документом в качестве расчетных контрольных приборов учета,

полученных им от таких потребителей.

При непредоставлении в установленные сроки гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) копий указанных актов сетевая организация определяет объем потребления электрической энергии в целях определения фактических потерь электрической энергии, возникших за расчетный период в объектах электросетевого хозяйства данной сетевой организации, а также объем оказанных услуг по передаче электрической энергии в отношении тех точек поставки, по которым не представлены копии указанных актов, в соответствии с пунктом 166 настоящего документа.

Гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация) передает в сетевую организацию, с которой у гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии в отношении многоквартирных домов, не оборудованных коллективными (общедомовыми) приборами учета, и жилых домов, до 5-го числа месяца, следующего за расчетным, в электронном виде и до 10-го числа месяца, следующего за расчетным, в бумажном виде реестр, содержащий данные об объеме потребления электрической энергии в жилых и нежилых помещениях в таких многоквартирных домах и в жилых домах (далее в настоящем пункте - реестр), с разбивкой по каждому жилому и многоквартирному дому.

Объемы потребления электрической энергии формируются гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) на дату составления реестра в порядке, предусмотренном Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, или на основании данных, полученных от исполнителя коммунальных услуг в лице управляющей организации, товарищества собственников жилья, жилищного кооператива и иного специализированного потребительского кооператива.

Реестр должен содержать информацию об адресе каждого многоквартирного дома, жилого дома и номера помещений в многоквартирном доме. В случае отсутствия в реестре данных об объеме потребления электрической энергии в каком-либо жилом доме или помещении в многоквартирном доме сетевая организация определяет объем потребления электрической энергии в целях расчета фактических потерь электрической энергии, возникших за расчетный период в объектах электросетевого хозяйства этой сетевой организации, а также объем оказанных услуг по передаче электрической энергии в отношении таких жилых домов и многоквартирных домов в соответствии с порядком определения объема потребления коммунальной услуги по электроснабжению, предусмотренным Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в

многоквартирных домах и жилых домов, для случаев непредоставления потребителями коммунальных услуг показаний приборов учета. По письменному запросу сетевой организации гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация) в течение 5 рабочих дней предоставляет ей копии документов, подтверждающих данные об объемах потребления электрической энергии в жилых домах и помещениях в многоквартирных домах, указанные гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) в реестре, но не более чем по 20 процентам точек поставки, содержащихся в реестре.

Сетевая организация, получившая от гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации) указанные в настоящем пункте сведения о показаниях приборов учета и копии актов снятия показаний приборов учета, полученные от потребителей, энергопринимающие устройства которых присоединены к объектам электросетевого хозяйства другой сетевой организации, обязана в течение 1 рабочего дня после их получения передать их в адрес той сетевой организации, к объектам электросетевого хозяйства которой присоединены энергопринимающие устройства таких потребителей.

В ходе рассмотрения дела АО «НЭСК» в обоснование своих действий представлены пояснения согласно которым акты снятия показаний приборов учета электроэнергии получены сопроводительными письмами от 01.02.2019 № 290 и от 13.02.2019 № 421. ООО «ВТ-Ресурс» приняло на баланс ТП-572 и ТП-558, в связи с чем, покупателем были нарушены сроки предоставления показаний расчетных приборов учета электроэнергии за январь 2019 г. для формирования полезного отпуска потребителя в результате указанных обстоятельств, по устной договоренности, с целью сверки и согласования полезного отпуска сведения о сформированном полезном отпуске за январь 2019г. направлялись АО «НЭСК» в адрес ООО «ВТ-Ресурс» неоднократно, по гражданам-потребителям – 11.02.2019, 14.02.2019; по юридическим лицам – 15.02.2019, 18.02.2019.

Представленные обоснования рассмотрены и отклонены ввиду того, что ООО «ВТ-Ресурс» представило акты снятия показаний приборов учета электрической энергии по принятым на баланс ТП-572 и ТП-558 за сроками, определенными пунктами 3.1 и 3.2 договора, в редакции доп. соглашения от 20.03.2014г.

С учетом изложенных обстоятельств, а также положений п. 159 и п. 162 Основных положений, Комиссия Краснодарского ФАС России приходит к выводу о наличии в действиях АО «НЭСК» нарушение ч. 1 ст. 10 Закона «О защите конкуренции», выразившийся в ущемлении интересов ООО «ВТ-Ресурс» путем не соблюдения срока, определенного п. 3.2 договора № 2011571 от 11.04.008 купли-продажи электрической энергии, приобретаемой с целью компенсации фактической величины потерь электроэнергии при ее передаче по электрическим сетям, в редакции дополнительного соглашения

от 20.03.2014г., что в свою очередь привело к непризнанию в январе 2019 года и отнесению к оспариваемой части объема переданной электроэнергии в размере 1 487 793 кВт/ч и максимальную мощность 3,511 МВт на общую сумму 732 595,06 рублей (без НДС).

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон 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.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по ст. 10 Закона о защите конкуренции необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке он занимал доминирующее положение, совершил действия (бездействие), характеризующиеся как злоупотребление этим положением, и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению прав лиц.

В соответствии с п. 1 ст. 5 Закона о защите 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.

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации): 1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим; 2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

В соответствии с п. 1 Решения РЭК-ДЦиТ КК от 18 октября 2006 года N 45/2006-э «О согласовании границ зон деятельности гарантирующих поставщиков» (с изменениями на 28 ноября 2018 года) (далее - Решение), до определения победителей первого очередного конкурса на право осуществления деятельности в качестве гарантирующего поставщика гарантирующими поставщиками на территории Краснодарского края и Республики Адыгея являются следующие организации: ОАО "Кубанская энергосбытовая компания" (ПАО "ТНС энерго Кубань"), АО "Независимая энергосбытовая компания Краснодарского края" (АО "НЭСК").

Пунктом 2 Решения согласованы границы зон деятельности гарантирующих поставщиков, указанных в пункте 1 настоящего решения: ПАО "ТНС энерго Кубань" - территория Краснодарского края и Республики Адыгея, за исключением зоны деятельности гарантирующего поставщика АО "НЭСК" (п. 2.1.). Границами зоны деятельности АО "НЭСК" являются следующие расположенные на территории Краснодарского края точки: точки приема из зоны деятельности гарантирующего поставщика ПАО "ТНС энерго Кубань" в зону деятельности гарантирующего поставщика АО "НЭСК", согласно приложению N 1; за исключением: точек выдачи из зоны деятельности гарантирующего поставщика АО "НЭСК" в зону деятельности гарантирующего поставщика ПАО "ТНС энерго Кубань", согласно приложению N 2 (п. 2.2.).

Таким образом, АО "НЭСК" занимает доминирующее положение на рынке услуг энергоснабжения (купли-продажи электрической энергии).

С учетом изложенного, на деятельность данного общества на рынке услуг по реализации электрической энергии распространяются ограничения, установленные частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Из разъяснений, данных в п. 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30 июня 2008 г. N 30 (редакция от 14 октября 2010 г.) "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" следует, что оценка добросовестности поведения доминирующего хозяйствующего субъекта дается с позиций разумности и обоснованности применения им рыночной силы при использовании гражданских прав.

С учетом положений ч. 1 ст. 2 Закона о защите конкуренции, пп. 3 - 4 ст. 1, абзаца второго п. 1 ст. 10 ГК РФ это означает, что на хозяйствующих субъектах, занимающих доминирующее положение, возлагается общая обязанность воздерживаться от такого использования своей рыночной силы, которое бы приводило к негативным последствиям для конкуренции и (или) непосредственному причинению ущерба иным участникам рынка, включая потребителей, извлечению выгоды из использования доминирующего положения в отношениях с ними.

Таким образом, Комиссией Краснодарского УФАС России в действиях АО

«НЭСК» выразившихся в ущемлении интересов ООО «ВТ-Ресурс» путем не соблюдения срока, определенного п. 3.2 договора № 2011571 от 11.04.008 купли-продажи электрической энергии, приобретаемой с целью компенсации фактической величины потерь электроэнергии при ее передаче по электрическим сетям, в редакции дополнительного соглашения от 20.03.2014г., что в свою очередь привело к непризнанию в январе 2019 года и отнесению к оспариваемой части объема переданной электроэнергии в размере 1 487 793 кВт/ч и максимальную мощность 3,511 МВт на общую сумму 732 595,06 рублей (без НДС), установлено нарушение ч. 1 ст. 10 Закона «О защите конкуренции»,

Руководствуясь статьей 23, частями 2,3 статьи 39, частями 1,2,3 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях АО «НЭСК» факт нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в ущемлении интересов ООО «ВТ-Ресурс» путем не соблюдения срока, определенного п. 3.2 договора № 2011571 от 11.04.008 купли-продажи электрической энергии, приобретаемой с целью компенсации фактической величины потерь электроэнергии при ее передаче по электрическим сетям, в редакции дополнительного соглашения от 20.03.2014г., что в свою очередь привело к непризнанию в январе 2019 года и отнесению к оспариваемой части объема переданной электроэнергии в размере 1 487 793 кВт/ч и максимальную мощность 3,511 МВт на общую сумму 732 595,06 рублей (без НДС).

2. Предписание не выдавать ввиду урегулирования разногласий между ООО «ВТ-Ресурс» и ПАО «Кубаньэнерго», возникших в результате действий АО «НЭСК» рассмотренных в настоящем деле.

3. Передать материалы дела № 023/01/10-958/2019 по факту нарушения АО «НЭСК» ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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.

Председатель комиссии
Войченко

Е.Г.

Члены Комиссии
Найденова

С.А.

Коробкина

О.Р.