Заявителю: <…>

<…>

Ответчику: АО «НЭСК»

ул. Северная, 247,

г. Краснодар, 350049

РЕШЕНИЕ

г. Краснодар

Резолютивная часть решения объявлена 22.12.2015

Полный текст решения изготовлен 29.12.2015

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:

Жидко Е.В. – главный специалист-эксперт отдела контроля в ТЭК и связи,

Тарасова С.П. – главный специалист - эксперт отдела контроля в ТЭК и связи,

рассмотрев дело № 401/2015 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) поступило обращение <…> (далее - Заявитель) на действия (бездействие) АО «НЭСК» (далее – ГП), выразившиеся в уклонении от заключения договора энергоснабжения объекта – <…>, расположенный по адресу: <…> (далее - Объект).

В ходе рассмотрения обращения установлено следующее.

Заявителем в адрес ГП подана заявка на заключение договора энергоснабжения Объекта, с приложением копий документов: паспорта гражданина, свидетельства о государственной регистрации права, формуляра прибора учета, акта допуска прибора учета, АРБП от 11.07.2011 (заявка зарегистрирована АО «НЭСК» за № 18895 от 07.07.2015).

Письмом от 13.07.2015 № 38.6НЭ-09/3429 АО «НЭСК» сообщило Заявителю о приостановке рассмотрения заявления о заключении договора энергоснабжения Объекта до момента предоставления оригинала АРБП, составленного сетевой организацией, а также протокола общего собрания членов СНТ с принятым решением о распределении мощности между членами СНТ.

Документы, подтверждающие технологическое присоединение энергопринимающих устройств к электрическим сетям, представлены Заявителем в адрес АО «НЭСК», как приложение к заявке на заключение договора энергоснабжения, т.е. АРБП от 11.07.2011.

В рассматриваемом случае АРБП от 11.07.2011 подтверждают ранее осуществленное технологическое присоединение объекта Заявителя к сетям НСТ «Российский», в счет существующей у НСТ «Российский» максимальной разрешенной мощности – 100 кВт (ТП-767П), 250 кВт (ТП-2033П), указанной в АРБП от 04.08.2011 г., подписанном между НСТ «Российский» и АО «НЭСК-электросети».

Также заявителем в Управление представлена справка, выданная НСТ «Российский», в которой указано, что Заявитель не является членом НСТ «Российский».

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 соответствие 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 указанно, что Акт разграничения балансовой принадлежности электросетей составляется только сетевой организаций.

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.

Согласно абзацу 2 п. 37 Постановления № 442, заявитель, в случае если сетевая организация или иной владелец объектов электросетевого хозяйства, к которым присоединены энергопринимающие устройства, в отношении которых подано заявление о заключении договора, отказывается или уклоняется от составления и

предоставления заявителю документов, подтверждающих технологическое присоединение и (или) разграничение балансовой принадлежности, направляет гарантирующему поставщику заявление о заключении договора с приложением к нему документов, имеющихся у заявителя на дату направления заявления, а также документов, подтверждающих факт обращения заявителя к сетевой организации или иному владельцу объектов электросетевого хозяйства в целях получения таких документов. При отсутствии документов, подтверждающих технологическое присоединение в установленном порядке к электрическим сетям энергопринимающих устройств, в отношении которых подано заявление о заключении договора, и (или) разграничение балансовой принадлежности, гарантирующий поставщик не вправе отказать заявителю в заключении договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) и вправе самостоятельно запрашивать и безвозмездно получать недостающие документы и информацию у сетевой организации или иного владельца объектов электросетевого хозяйства, к которым присоединены указанные энергопринимающие устройства.

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% .

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, Краснодарское УФАС России установило 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 договора энергоснабжения с Чернухо А.В. 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 Заявителя, 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 23.09.2015 № 17867/6) о необходимости прекращения вышеуказанных действий, которые содержат признаки нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10 Закона «О защите конкуренции» в срок до 27.10.2015. В срок до 29.10.2015 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 23.09.2015 № 17867/6.

Частью 8 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Приказом от 30.10.2015 № 557 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства», Краснодарским УФАС России в отношении АО «НЭСК» возбуждено дело № 401/2015 по признакам нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о назначении дела № 401/2015 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 12.11.2015 № 21622/6, назначена дата рассмотрения дела – 22.12.2015.

22.12.2015 на заседании Комиссии присутствовали: члены Комиссии; представитель АО «НЭСК» - <…>по доверенности <…>; надлежаще уведомленная <…> отсутствовала.

Комиссия в полном объеме, изучив все фактические обстоятельства и имеющиеся в деле № 401/2015 доказательства, в их взаимосвязи и совокупности, установила следующее.

Согласно п. 32 постановления Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «Основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии» (далее - Основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии), 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. Гарантирующий поставщик вправе отказаться от заключения договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) с потребителем (покупателем) при отсутствии возможности поставить электрическую энергию (мощность) потребителю вследствие отсутствия

технологического присоединения в установленном порядке энергопринимающих устройств, в отношении которых предполагается заключение договора, к объектам электросетевого хозяйства или вследствие нахождения энергопринимающих устройств, в отношении которых предполагается заключение договора, вне зоны деятельности гарантирующего поставщика.

В соответствии с п. 33 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) с гарантирующим поставщиком заключается в простой письменной форме, если иное не установлено настоящим документом. Граждане - потребители электрической энергии, за исключением граждан, указанных в пункте 69 настоящего документа, и граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность, приобретают электрическую энергию на основании договоров энергоснабжения, заключаемых в соответствии с настоящим документом с гарантирующим поставщиком или энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией (п. 71). В случае если гражданин, указанный в пункте 71 настоящего документа, имеет намерение заключить в простой письменной форме договор энергоснабжения с гарантирующим поставщиком, то он направляет гарантирующему поставщику, в зоне деятельности которого расположены энергопринимающие устройства такого гражданина, заявление о заключении соответствующего договора с приложением к нему имеющихся у него на дату направления заявления документов из числа указанных в пункте 34 настоящего документа (п. 74).

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, если иное не установлено в пунктах 35, 74 и 106 настоящего документа, следующие документы: копия паспорта гражданина Российской Федерации, если заявителем выступает гражданин; документы, подтверждающие право собственности на энергопринимающие устройства, либо документы, подтверждающие право владения и (или) пользования земельным участком, о снабжении которых электрической энергией указано в заявлении о заключении договора; документы, подтверждающие технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства сетевой организации энергопринимающих устройств, о снабжении электрической энергией которых указано в заявлении о заключении договора.

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).

Заявителем в адрес ГП подана заявка на заключение договора энергоснабжения Объекта, с приложением копий документов: паспорта гражданина, свидетельства

о государственной регистрации права, формуляра прибора учета, акта допуска прибора учета, АРБП от 11.07.2011 (заявка зарегистрирована АО «НЭСК» за № 18895 от 07.07.2015).

Письмом от 13.07.2015 № 38.6НЭ-09/3429 АО «НЭСК» сообщило Заявителю о приостановке рассмотрения заявления о заключении договора энергоснабжения Объекта, до момента предоставления оригинала АРБП, составленного сетевой организацией, а также протокола общего собрания членов СНТ с принятым решением о распределении мощности между членами СНТ.

Документы, подтверждающие технологическое присоединение энергопринимающих устройств к электрическим сетям, представлены Заявителем в адрес АО «НЭСК», как приложение к заявке на заключение договора энергоснабжения (АРБП от 11.07.2011).

В рассматриваемом случае АРБП от 11.07.2011 подтверждают ранее осуществленное технологическое присоединение объекта Заявителя к эл. сетям НСТ «Российский», в счет существующей у НСТ «Российский» максимальной разрешенной мощности – 100 кВт (ТП-767П), 250 кВт (ТП-2033П), указанной в АРБП от 04.08.2011 г., подписанном между НСТ «Российский» и АО «НЭСК-электросети».

Также заявителем представлена справка, выданная НСТ «Российский», в которой указано, что Заявитель не является членом НСТ «Российский».

Отказывая заявителю в заключении договора энергоснабжения, ГП 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 - Правила розничных рынков электрической энергии).

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.

Пункт 32 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии 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.

Согласно пункту 71 Правил розничных рынков граждане - потребители электрической энергии, за исключением граждан, указанных в пункте 69 настоящего документа, и граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность, приобретают электрическую энергию на основании договоров энергоснабжения, заключаемых в соответствии с настоящим документом с гарантирующим поставщиком или энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией.

С учетом изложенного Заявителем соблюден порядок подачи заявления на заключение договора энергоснабжения, регламентированный Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии.

В свою очередь, Гарантирующий поставщик необоснованно, в нарушение п. 32 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии № 442, не направил в адрес Заявителя проекты договоров энергоснабжения.

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.

На основании вышеизложенного, с учетом всех обстоятельств дела № 401/2015 Комиссия Краснодарского УФАС России в действиях (бездействии) АО «НЭСК», выразившихся в ущемлении интересов <…>путем уклонения от заключения договора энергоснабжения с <…>в порядке раздела III постановления Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «Основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии», установила факт нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела 401/2015 со стороны АО «НЭСК» представлены материалы, подтверждающие направление в адрес <…>проекта договора энергоснабжения от 08.12.2015 б/н (квитанция об отправке от 09.12.2015).

Данные обстоятельства рассмотрены Комиссией по делу № 401/2015 и действия АО «НЭСК» свидетельствуют о добровольном устранении нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1, 2ст. 41, п. 1 ч. 1 ст. 48, п. 1, 3, 4 ч. 1 ст. 49

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ОАО «НЭСК» факт нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении интересов <…>путем уклонения от заключения договора энергоснабжения с <…>в порядке раздела III постановления Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «Основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии», установила факт нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Прекратить рассмотрение дела № 401/2015 ввиду добровольного устранения АО «НЭСК» нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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 (дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия).

Председатель Комиссии И.В. Иващенко

Члены Комиссии Е.В. Жидко

С.П. Тарасова