

РЕШЕНИЕ(1)

Резолютивная часть решения оглашена 05.02.2020г.
Ростов-на-Дону

г.

В полном объеме решение изготовлено 19.02.2020г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее по тексту – Ростовское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <.....> –
заместитель руководителя управления –
начальник отдела информационно-
аналитического и взаимодействия с
полномочным представителем президента РФ;

Члены Комиссии: <.....> – главный
специалист – эксперт отдела контроля за
соблюдением антимонопольного
законодательства;

<.....> – главный специалист – эксперт отдела
контроля за соблюдением антимонопольного
законодательства,

рассмотрев дело №061/01/10-2082/2019 по признакам нарушения АО «Донэнерго» (344006, г. Ростов-на-Дону, ул. Пушкинская, 162) (далее по тексту – Ответчик) пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

в присутствии представителей АО «Донэнерго» - <.....> и <.....>, действующих на основании доверенности, представителя ООО «Тандем-ВП» <.....>, действующей на основании доверенности, представителя ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» <.....>, действующей на основании доверенности и представителей ООО «Ростовэнергосбыт» <.....> и <.....>, действующих на основании доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) поступило на рассмотрение обращение ООО «Ростовэнергосбыт» по вопросу правомерности действий АО «Донэнерго» в части ограничения потребления электрической энергии в отношении ООО «Тандем-ВП».

Изучив материалы дела, выслушав доводы и возражения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции под товарным рынком понимается сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 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.

Статья 3 Федерального закона от 17.08.1995 года № 147 – ФЗ «О естественных монополиях» (далее - ФЗ «О естественных монополиях»)

определяет, что субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Под понятием естественной монополии понимается такое состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи, с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

В ходе анализа состояния конкуренции на розничном рынке реализации (поставки) природного газа, проведенного Ростовским УФАС России в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, установлено, что АО «Донэнерго» занимает доминирующее положение на рассматриваемом рынке в границах электрических сетей, принадлежащих АО «Донэнерго».

2. АО «Донэнерго» не законно ввело в отношении потребителя ООО «Тандем-ВП» режим полного ограничения потребления электрической энергии с 26.08.2019 по 02.09.2019 года включительно, тем самым полностью остановив деятельность крупного промышленного предприятия на неделю, чем подтверждается письмом от 27.08.2019 года №5415.

АО «Донэнерго» в своих возражениях на заключение об обстоятельствах дела, поясняет, что в период с 26.08.2019 года по 02.09.2019 года у ООО «Ростовэнергосбыт» отсутствовало право распоряжения электрической энергией ввиду не достижения с гарантирующим поставщиком согласия по всем неурегулированным условиям договоров купли-продажи электрической энергии (мощности), в частности о дате начала исполнения обязательств по договору, содержащегося в п. 8.1.

Пункт 167 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442 (далее по тексту – Основные положения) предоставляет субъектам электроэнергетики, обеспечивающим снабжение электрической энергией потребителей, в том числе гарантирующим поставщикам (энергосбытовым, энергоснабжающим организациям) и сетевым организациям, право проводить проверки соблюдения потребителями (производителями электрической энергии (мощности) на розничных рынках) порядка учета электрической энергии, условий заключенных договоров энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договоров оказания услуг по

передаче электрической энергии, договоров оказания услуг оперативно-диспетчерского управления, а также проводить проверки на предмет выявления фактов безучетного и бездоговорного потребления электрической энергии.

Согласно [пункту 2](#) Основных положений, "бездоговорное потребление электрической энергии" - самовольное подключение энергопринимающих устройств к объектам электросетевого хозяйства и (или) потребление электрической энергии в отсутствие заключенного в установленном порядке договора, обеспечивающего продажу электрической энергии (мощности) на розничных рынках, кроме случаев потребления электрической энергии в отсутствие такого договора в течение 2 месяцев с даты, установленной для принятия гарантирующим поставщиком на обслуживание потребителей, а также потребление электрической энергии в период приостановления поставки электрической энергии по договору, обеспечивающему продажу электрической энергии (мощности) на розничных рынках, в связи с введением полного ограничения режима потребления электрической энергии в случаях, предусмотренных [Правилами](#) полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442.

[Пунктом 57](#) Основных положений установлено, что если у энергосбытовой (энергоснабжающей) организации отсутствует или прекратилось право распоряжения электрической энергией (мощностью), поставляемой в точках поставки по договору, обеспечивающему продажу электрической энергии (мощности), то для владельца энергопринимающих устройств, в целях снабжения электрической энергией которых был заключен такой договор, наступают предусмотренные настоящим документом и иными нормативными правовыми актами последствия бездоговорного потребления электрической энергии в определяемом в соответствии с настоящим [пунктом](#) объеме потребления, которое не обеспечено продажей по договору с такой энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией.

Сетевая организация, к объектам электросетевого хозяйства которой непосредственно или опосредованно присоединены указанные энергопринимающие устройства, в течение 1 дня со дня, когда ей стало известно о факте бездоговорного потребления, направляет владельцу указанных энергопринимающих устройств уведомление, содержащее указание на отсутствие у энергосбытовой (энергоснабжающей) организации права распоряжения электрической энергией в соответствующих точках поставки по договору, с требованием:

заклучить в соответствии с настоящим документом в течение 30 дней со дня получения уведомления договор, обеспечивающий продажу электрической энергии (мощности);

оплатить электрическую энергию (мощность), потребленную указанными энергопринимающими устройствами за весь период, в течение которого осуществлялось бездоговорное потребление электрической энергии.

При невыполнении таких требований до истечения 30 дней со дня получения указанного уведомления сетевая организация вводит в отношении указанных энергопринимающих устройств полное ограничение режима потребления электрической энергии в соответствии с [пунктом 121](#) Основных положений и взыскивает с владельца указанных энергопринимающих устройств стоимость электрической энергии (мощности), потребленной указанными энергопринимающими устройствами за весь период, в течение которого осуществлялось бездоговорное потребление электрической энергии.

Как установлено Комиссией, ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» является гарантирующим поставщиком, у которого ООО «Ростовэнергосбыт» (энергосбытовая организация) закупает электроэнергию и перепродает ее в дальнейшем своим потребителям.

При этом, переток электрической энергии осуществляется по сетям, принадлежащим сетевой организации (АО «Донэнерго»).

Как следует из материалов дела, между ООО «Тандем-ВП» и ООО «Ростовэнергосбыт» заключен договор энергоснабжения № 61-14 от 11.06.2019 года.

ООО «Тандем-ВП» в рамках данного договора производило оплату за потребленную электроэнергию, что подтверждается счетами на оплату.

Между ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» и ООО «Ростовэнергосбыт» заключен договор купли продажи электрической энергии (мощности) № 250104574 от 03.07.2019 года в отношении точек поставки ООО «Тандем-ВП» по адресу: РО, г. Новочеркасск, ул. Флерова, 18, 18А.

Предметом указанного договора является продажа электрической энергии (мощности) ГП, прием и оплата ЭСО электрической энергии (мощности) на условиях и в количестве, определенных Договором (п. 2.1 Договора).

Пунктом 1 статьи 433 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта. При этом, в соответствии с п. 8.1 договора купли – продажи электрической энергии (мощности), договор вступает в силу с момента его подписания. То есть, стороны согласовали, что моментом заключения договора является дата его подписания сторонами договора. Данный договор датирован 03.07.2019 года на первом листе, также в разделе 11 договора под реквизитами и подписью гарантирующей организации проставлена дата подписания 03.07.2019 года, то есть именно с указанной даты он считается заключенным.

В адрес АО «Донэнерго» направлялось письмо № 51 от 18.06.2019 года, в котором ООО «Ростовэнергосбыт» уведомляло АО «Донэнерго» о ведущихся мероприятиях (согласование, подписание) по заключению договора купли-продажи электроэнергии (мощности) в отношении точек поставки ООО «Тандем-ВП».

Кроме того, ООО «Ростовэнергосбыт» с учетом мероприятий по согласованию условий договора купли-продажи электроэнергии просило не предпринимать в отношении ООО «Тандем-ВП» действий, связанных с бездоговорным потреблением электроэнергии (мощности).

Учитывая, что стороны находились (гарантирующая организация, энергосбытовая организации в интересах потребителя) в процессе согласования условий договора купли-продажи электрической энергии в спорный период, а АО «Донэнерго» было известно о ведущихся мероприятиях по заключению договора купли-продажи электроэнергии (мощности), то потребление электроэнергии со стороны ООО «Тандем-ВП» в указанный период не может считаться бездоговорным.

Следовательно, по мнению Комиссии, оснований для полного ограничения режима потребления электроэнергии в отношении ООО «Тандем-ВП», у АО «Донэнерго» не имелось, поскольку отсутствовал факт бездоговорного потребления электрической энергии.

В связи с добровольным возобновлением поставки электроэнергии в отношении ООО «Тандем-ВП», Комиссия Ростовского УФАС России по рассмотрению настоящего дела пришла к выводу - предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства АО «Донэнерго» не выдавать.

На основании изложенного, и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, ч.1 ст. 49, статьей 50 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА

1. Признать АО «Донэнерго» нарушившим п.4 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства АО «Донэнерго» не выдавать

3. Передать материалы дела специалисту Ростовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении АО «Донэнерго»

Председатель Комиссии:

<.....>

Члены

Комиссии:

<.....>

<.....>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

(1) Данное решение изготовлено в соответствии с формой утвержденной приложением № 6 к приказу Федеральной антимонопольной службы от 22.12.2006г. № 337.