

## РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения объявлена «27» декабря 2017

Полный текст решения изготовлен «28» декабря 2017

Коллегиальный орган Федеральной антимонопольной службы — Апелляционная коллегия Федеральной антимонопольной службы (далее — Коллегия ФАС России) в составе: (...)

(уведомление о дате, времени и месте рассмотрения жалобы размещено 19.12.2017 на официальном сайте ФАС России [www.fas.gov.ru](http://www.fas.gov.ru) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»),

### УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела № 9 послужило заявление ООО «ГУК «Стахановская» от 07.04.2017 № 253-01-17, по вопросу нарушения ООО «Городская энергосбытовая компания» (далее - ООО «ГЭСК») части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) путем направления уведомления о введении самоограничения режима потребления электроэнергии в отношении мест общего пользования многоквартирных домов, расположенных по адресам: г. Липецк, ул. Московская, д. 71, г. Липецк, ул. Московская, д. 73, г. Липецк, пр. 60 СССР, д. 23, г. Липецк, пр. 60 СССР, д. 23А (далее - многоквартирные дома).

В ходе рассмотрения материалов предоставленных по запросу в Липецкое УФАС России, было установлено, что в связи с возникновением на 27.03.2017г. задолженности ООО «ГУК «Стахановская» по оплате за электроэнергию перед ООО «ГЭСК» по договору № 18943 от 01.12.2016г. в размере 1 559 861,16 рублей, гарантирующий поставщик направил в адрес ООО «ГУК «Стахановская» уведомление о введении самоограничения режима потребления

электрической энергии от 27.03.2017 г., о введении 11.04.2017г. частичного ограничения подачи электрической энергии, а в случае невведения самоограничения - полное прекращение подачи электроэнергии.

ООО «ГЭСК» является гарантирующим поставщиком (Приказ Федеральной службы по тарифам № 16-э от 09.02.2007), в соответствии с постановлением Управления энергетики и тарифов Липецкой области от 29.01.2015 № 4/1 установлено, что зоны деятельности гарантирующего поставщика ООО «Городская энергосбытовая компания»: часть территории г. Липецка и Липецкого района (кроме части территории, находящейся в зоне деятельности гарантирующего поставщика ОАО «Оборонэнергосбыт»), на которой потребители непосредственно или опосредованно (через электрические сети других организаций, за исключением электрических сетей филиала ПАО «МРСК Центра» - «Липецкэнерго» и филиала «Юго - Западный» ОАО «Оборонэнерго») присоединены к электрическим сетям АО «Липецкая городская энергетическая компания», а также на которой АО «Липецкая городская энергетическая компания» выступает в качестве потребителя электрической энергии.

ООО «ГЭСК» письмом № 11166-18-01 от 02.12.2016 г. попросило ООО «ГУК «Стахановская» подписать договор ресурсоснабжения для покупки электрической энергии, используемой в целях содержания общего имущества в многоквартирном доме.

ООО «ГУК «Стахановская» письмом № 667-01-16 от 13.12.2016 г. попросило ООО «ГЭСК» внести изменения в приложение № 1 к договору по каждому дому.

ООО «ГЭСК» письмом № 972-18-01 от 04.02.2017 г. попросило ООО «ГУК «Стахановская» подписать договоры энергоснабжения на поставку электроэнергии, используемой в целях содержания общего имущества в многоквартирных домах.

ООО «ГУК «Стахановская» письмом № 149-01-17 от 07.03.2017 г. направило в ООО «ГЭСК» протокол разногласий к договору.

ООО «ГЭСК» письмом № 3112-18-01 от 31.03.2017 г. направило в ООО «ГУК «Стахановская» дополнительные соглашения к договору в связи с внесением изменений.

ООО «ГЭСК» письмом № 3205-18-01 от 02.04.2017 г. направило в ООО «ГУК «Стахановская» протокол согласования разногласий к договору.

ООО «ГУК «Стахановская» письмом № 262-01-17 от 11.04.2017 г. сообщило ООО «ГЭСК» о том, что в соответствии с Правилами, обязательными при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2012 г. № 124, договор энергоснабжения считается заключенным на условиях, предложенных ООО «ГУК «Стахановская».

ООО «ГУК «Стахановская» не заключало (не подписывало) договор № 18943 от 01.12.2016г., указанный в уведомлении о введении самоограничения режима потребления электрической энергии от 27.03.2017г. Доказательств понуждения ООО «ГУК «Стахановская» заключить указанный договор в судебном порядке со стороны ООО «ГЭСК» не представлено.

Липецким УФАС России установлено, что введение ООО «ГУК «Стахановская» ограничения поставки электроэнергии в местах общего пользования многоквартирных домов неизбежно приведет к нарушению прав и законных интересов собственников помещений в указанных домах, являющихся добросовестными потребителями и исправно оплачивающими электроэнергию, это повлечет обоснованные требования жителей к ООО «ГУК «Стахановская» в части ненадлежащего обеспечения жителей услугами по содержанию общего имущества в многоквартирных домах, а именно отсутствие электроэнергии в местах общего пользования приведет к обязанности ООО «ГУК «Стахановская» произвести перерасчет платы за содержание и ремонт общего имущества в порядке предусмотренном действующим законодательством, возникновение у управляющей организации убытков в виде понесенных расходов на возмещение убытков собственникам помещений в многоквартирных домах, в соответствии с Правилами и заключенными договорами управления, что приведет к ущемлению интересов ООО «ГУК «Стахановская» в сфере предпринимательской деятельности.

На основании вышеизложенного, решением Липецкого УФАС России и ООО «Городская энергосбытовая компания» признано нарушившим часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в результате совершения действий по направлению в адрес ООО «ГУК «Стахановская» уведомления о введении самоограничения режима потребления электрической энергии от 27.03.2017 г., результатом которого могло явиться ущемление интересов ООО «ГУК «Стахановская» в сфере предпринимательской деятельности; предписание о прекращении нарушения антимонопольного

законодательства ООО «Городская энергосбытовая компания» не выдать в связи с отзывом уведомления о введении самоограничения режима потребления электрической энергии от 27.03.2017г.

**Изучив жалобу ООО «ГЭСК» на решение Липецкого УФАС России от 08.09.2017 по делу № 9, материалы дела № 9, Коллегия ФАС России приходит к следующим выводам.**

Согласно уведомлению о введении самоограничения режима потребления электрической энергии от 27.03.2017, направленного в адрес ООО «ГУК «Стахановская» (далее - уведомление), ООО «ГЭСК» сообщала о наличии задолженности за оплату электрической энергии (на 27.03.2017 в размере 1 559 861,16 руб.) и требовании о введении самоограничения режима потребления в местах общего пользования в многоквартирных домах по адресу:

- г. Липецк, ул. Московская, д. 71;
- г. Липецк, ул. Московская, д. 72;
- г. Липецк, ул. 60-летия СССР, д. 23;
- г. Липецк, ул. 60-летия СССР, д. 23а.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее — Закон об электроэнергетике), субъекты электроэнергетики, обеспечивающие поставку электрической энергии потребителям электрической энергии, в том числе энергосбытовые организации, гарантирующие поставщики и территориальные сетевые организации (в пределах своей ответственности), отвечают перед потребителями электрической энергии за надежность обеспечения их электрической энергией и ее качество в соответствии с требованиями технических регламентов и иными обязательными требованиями.

Запрещается ограничение режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, в отношении потребителей электрической энергии, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии и исполняющих иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства.

За исключением случаев возникновения аварийных электроэнергетических режимов, веерные отключения потребителей электрической энергии, не имеющих задолженности по оплате

электрической энергии и исполняющих иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства, запрещаются.

Полное или частичное ограничение режима потребления электрической энергии, вводится инициатором введения ограничения в строгом соответствии с Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее — Правила).

Согласно пункту 2 Правил, ограничение режима потребления электрической энергии вводится, в том числе в случае неисполнение или ненадлежащее исполнение 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).

Пунктом 7 Правил установлено, что потребитель, в отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики которого вводится ограничение режима потребления, обязан осуществить самостоятельно полное ограничение режима потребления указанными энергопринимающими устройствами и (или) объектами электроэнергетики на дату, которая указана в уведомлении об ограничении режима потребления, а если это ограничение вводится в отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики потребителя, ограничение режима потребления электрической энергии которого может привести к экономическим, экологическим или социальным последствиям, в день, следующий за датой, в которую этим потребителем в соответствии с пунктом 16(1) Правил должны быть выполнены мероприятия по обеспечению готовности к введению полного ограничения режима потребления.

В случае если в отношении энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики потребителя вводится частичное ограничение режима потребления, этот потребитель обязан осуществить самостоятельно частичное ограничение режима потребления указанными энергопринимающими устройствами и (или)

объектами электроэнергетики на дату и до уровня, которые указаны в уведомлении об ограничении режима потребления.

Таким образом, Правила предусматривают возможность введения ограничения потребления электрической энергии путем самостоятельного ограничения режима потребления.

В соответствии с пунктом 3 Правил ограничение режима потребления, за исключением вводимого в связи с наступлением обстоятельств, указанных в подпунктах «з» и «и» пункта 2 Правил, должно применяться индивидуально в отношении каждого потребителя при условии соблюдения прав и законных интересов иных потребителей, энергопринимающие устройства и (или) объекты электроэнергетики которых технологически присоединены к тем же объектам электросетевого хозяйства сетевой организации или иного лица, к которым присоединены энергопринимающие устройства и (или) объекты электроэнергетики потребителя, в отношении которых вводится ограничение режима потребления, либо к энергопринимающим устройствам и (или) объектам электроэнергетики этого потребителя.

В случае если введение ограничения режима потребления в отношении лица, владеющего энергопринимающими устройствами и (или) объектами электроэнергетики, к которым присоединены энергопринимающие устройства и (или) объекты электроэнергетики иных потребителей, может привести к ограничению или прекращению подачи электрической энергии таким потребителям, это лицо обязано обеспечить переток электрической энергии таким потребителям в объеме их потребления.

При этом в уведомлении ООО «ГЭСК» не определено, в отношении каких именно энергопринимающих устройств необходимо ввести самоограничение. Исполнение данного уведомления может привести к прекращению энергоснабжения в отношении имущества общего пользования жителей многоквартирного дома, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии.

Отношения по предоставлению коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах, собственникам и пользователям жилых домов, в том числе отношения между исполнителями и потребителями коммунальных услуг, а также порядок определения размера платы за коммунальные услуги с использованием приборов учета и при их отсутствии регулируются Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 №

354 (далее — Правила предоставления коммунальных услуг).

Пунктом 121 Правил предоставления коммунальных услуг определено, что ограничение или приостановление исполнителем предоставления коммунальной услуги, которое может привести к нарушению прав на получение коммунальной услуги надлежащего качества потребителем, полностью выполняющим обязательства, установленные законодательством Российской Федерации и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг, не допускается, за исключением случаев поименованных в подпунктах «а», «б» и «д» пункта 115 и подпункта «б» пункта 117 Правила предоставления коммунальных услуг (данные исключения не относятся к случаям возникновения задолженности по оплате электрической энергии).

Кроме того, пунктом 122 Правил предоставления коммунальных услуг установлено, что действия по ограничению или приостановлению предоставления коммунальных услуг не должны приводить к:

а) повреждению общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме;

б) нарушению прав и интересов потребителей, пользующихся другими помещениями в этом многоквартирном доме и полностью выполняющих обязательства, установленные законодательством Российской Федерации и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг;

в) нарушению установленных требований пригодности жилого помещения для постоянного проживания граждан.

Таким образом, действия ООО «ГЭСК» по направлению уведомления о введении самоограничения режима потребления электрической энергии в местах общего пользования от 27.03.2017 в адрес ООО «ГУК «Стахановская» нарушают положения части 1 статьи 38 Закона об электроэнергетике, пункта 3 Правил и пунктов 121 и 122 Правил предоставления коммунальных услуг.

Согласно аналитическому отчету, имеющемуся в материалах дела, доля ООО «ГЭСК» на розничном рынке электрической (мощности) в географических границах г. Липецка (в зоне деятельности гарантирующего поставщика, на которой потребители непосредственно или опосредованно присоединены к электрическим сетям ОАО «ЛГЭК») в 2016 году составила 99,2%.

Таким образом, в соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального

закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» ООО «ГЭСК» занимает доминирующее положение на рынке торговли (поставки) электрической энергии (мощности) с долей более 50 % в географических границах г. Липецк Липецкой области.

В соответствии с пунктом 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» установлено, что исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

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 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона 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.

Таким образом, при квалификации действия (бездействия) гарантирующего поставщика необходимо исходить из достаточности его действия в части урегулирования отношений по вопросу оплаты фактически потребленной электрической энергии. Злоупотребление в данном случае может выражаться в необоснованном введении ограничения потребления электрической энергии.

Данные действия могут ухудшить экономическое положение управляющей компании и привести к фактической невозможности осуществления энергоснабжения имущества общего пользования многоквартирного дома, а также привести к риску ненадлежащего энергоснабжения конечных потребителей.

Таким образом, действия гарантирующего поставщика в части введения ограничения потребления электрической энергии в отношении

имущества общего пользования многоквартирных домов могут свидетельствовать о нарушении антимонопольного законодательства.

Таким образом, Коллегия ФАС России пришла к выводу, что решение Липецкого УФАС России от 08.09.2017 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 9 не нарушает единообразие применения антимонопольного законодательства антимонопольными органами.

**На основании изложенного, руководствуясь частью 10 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Коллегия ФАС России**

### **РЕШИЛА:**

оставить жалобу ООО «ГЭСК» на решение Липецкого УФАС России от 08.09.2017 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 9 без удовлетворения.

Согласно части 15 статьи 23 Закона о защите конкуренции решение коллегиального органа, принятое по результатам пересмотра решения и (или) предписания территориального антимонопольного органа, вступает в силу с момента его размещения на официальном сайте федерального антимонопольного органа в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет".

В соответствии с частью 1.1 статьи 52 Закона о защите конкуренции решение о рассмотрении жалобы на решение и (или) предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.