

**Ответчик:**

**Заявитель:**

ООО «АСТРА Торг»

ул. М. Худякова, д. 7, лит. 9, г. Казань,  
Республика Татарстан, 420021

ПАО «ТНС энерго Марий Эл»

ул. Йывана Кырли, д. 21 «В», г. Йошкар-Ола, РМЭ

Заинтересованное лицо:

**АО «Энергия»**

ул. Зарубина, д. 51, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, 424003

**РЕШЕНИЕ**

**о нарушении антимонопольного законодательства по делу № 03-24/33-2018**

Резолютивная часть решения оглашена 22 апреля 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 24 апреля 2019 года

Комиссией Марийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации в составе:

Чернова В.В. – заместитель руководителя-начальник отдела, председатель Комиссии;

Ерошкина О.В. – заместитель руководителя - начальник отдела, член Комиссии,

Антропова Э.В. – специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, член Комиссии,

рассмотрев дело № 03-24/33-2018, возбужденное в отношении ПАО «ТНС энерго Марий Эл» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 - ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в одностороннем расторжении договора энергоснабжения с ООО «АСТРА Торг», в присутствии:

- представителя ООО «АСТРА Торг» по доверенности;

- представителей ПАО «ТНС энерго Марий Эл» по доверенности, по

доверенности,

установила:

Марийским УФАС России в отношении ПАО «ТНС энерго Марий Эл» возбуждено дело № 03-24/33-2018 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закон о защите конкуренции, выразившегося в одностороннем расторжении договора энергоснабжения с ООО «АСТРА Торг».

На заседании Комиссии Марийского УФАС России ООО «АСТРА Торг» указало, что общество является собственником социально-значимого объекта: автомобильная газонаполнительная компрессорная станция. 15.12.2017 между обществом и ПАО «ТНС энерго Марий Эл» заключен договор поставки электрической энергии. 26.05.2018 в связи с образованием задолженности по оплате электрической энергии ПАО «ТНС энерго Марий Эл» в одностороннем порядке расторгло вышеуказанный договор, что привело к дополнительным финансовым затратам. Кроме того, общество указало, что обязательность заключения публичного договора при наличии возможности предоставить соответствующие услуги означает недопустимость одностороннего отказа исполнителя от исполнения обязательств по договору энергоснабжения. По мнению общества действия по одностороннему отказу от исполнения договора ущемляют права и интересы ООО «АСТРА Торг».

На заседании Комиссии Марийского УФАС России ПАО «ТНС энерго Марий Эл» факт нарушения антимонопольного законодательства не признало. Дополнительно пояснило, что на момент направления уведомления о расторжении договора задолженность общества составила 328154 рублей 19 копеек за период с марта по май 2018 год. В связи с ненадлежащим исполнением обязательств по договору энергоснабжения, руководствуясь пунктом 53 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (далее – Правила № 442) гарантирующий поставщик в одностороннем порядке расторг договор энергоснабжения. 29.06.2018 в адрес гарантирующего поставщика поступило заявление общества о заключении договора. Так, ПАО «ТНС энерго Марий Эл», рассмотрев данное обращение, 19.07.2018 заключило с ООО «АСТРА Торг» договор энергоснабжения. Поставка электрической энергии возобновлена 03.08.2018 в соответствии с п. 46 Правил № 442 после погашения обществом задолженности. Дополнительно общество пояснило, что объект, эксплуатируемый ООО «АСТРА Торг», не относится к категории социально-значимых объектов. При реализации права на односторонний отказ от

исполнения договора энергоснабжения гарантирующим поставщиком процедура отказа от исполнения договора не нарушена.

Из письменных пояснений АО «Энергия» следует, что общество осуществило ограничение потребления электрической энергии в точке поставки ООО «АСТРА Торг» с центров питания. Основанием для ограничения энергоснабжения послужило направление в адрес потребителя уведомления ПАО «ТНС энерго Марий Эл» о расторжении договора энергоснабжения и необходимости осуществления мер, предусмотренных действующим законодательством, в целях недопущения бездоговорного потребления электрической энергии.

Комиссия Марийского УФАС России, рассмотрев материалы дела и выслушав пояснения лиц, участвующих в деле, установила следующее.

В силу 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.

**Приказом Министерства промышленности, экономического развития и торговли Республики Марий Эл от 23.01.2017 №4Т «О согласовании границы зон деятельности гарантирующего поставщика электрической энергии на территории Республики Марий Эл» ПАО «ТНС энерго Марий Эл» присвоен статус гарантирующего поставщика на территории Республики Марий Эл».**

Согласно проведенному Марийским УФАС России анализу состояния конкурентной среды на розничном рынке электрической энергии (мощности) на территории Республики Марий Эл от 03.10.2018 и 25.03.2019 ПАО «ТНС энерго Марий Эл» занимает доминирующее положение с долей 73,53 % - за период с 01.09.2017 по 31.08.2018 и 79,34 - в 2018 г.

Таким образом, ПАО «ТНС энерго Марий Эл» занимает доминирующее положение на товарном рынке на товарном рынке купли-продажи (поставки) электрической энергии и на общество возложена обязанность по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Марийским УФАС России установлено, что ООО «АСТРА Торг» и ПАО «ТНС энерго Марий Эл» заключило договор энергоснабжения № 12100000323 от 15.12.2017. По условиям данного договора, гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности), а

также самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, а Потребитель обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги.

Точка поставки электрической энергии согласована между сторонами договора в приложении № 2 к договору: Медведевский район, п. Куяр, АГНКС (ЗТП № 20 Ф. 607), Медведевский район, п. Куяр, АГНКС (ЗТП № 20 Ф.610).

В соответствии с п. 4.4 договора энергоснабжения оплата электрической энергии (мощности) осуществлялась Потребителем самостоятельно с учетом следующего порядка и сроков оплаты:

Периоды платежа:	Размер платежа:
До 10-го числа расчетного месяца	30% стоимости электрической энергии (мощности) в подлежащем оплате объеме покупки в расчетном месяце
До 25-го числа расчетного месяца	40% стоимости электрической энергии (мощности) в подлежащем оплате объеме покупки в расчетном месяце
18 числа, следующего за месяцем, за который осуществляется оплата	Окончательный расчет- на основании показаний приборов учета (расчетных способов) с учетом применения фактических нерегулируемых цен на электроэнергию

Марийским УФАС России установлено, что с 15.12.2017 гарантирующий поставщик обязанность по поставке электрической энергии в рамках заключенного договора энергоснабжения исполнял надлежащим образом, что подтверждается выставленными счет-фактурами за декабрь 2017 г. на сумму 139 203 руб. 37. коп. январь 2018 г. - 153 132 руб. 25 коп., февраль 2018 г. - 142 205 руб. 82 коп., март 2018 г. - 154 381 руб. 97 коп, апрель 2018 г.- 131 911 руб. 73 коп, май 2018 г.- 138 905 коп. 49 коп. Всего в рамках заключенного договора энергоснабжения № 12100000323 от 15.12.2017 гарантирующий поставщик обществу поставил электрическую энергию на сумму 859 741 руб. 23 коп. ООО «АСТРА Торг» фактически оплачено за потребленную электрическую энергию - 531 587 руб. 04 коп.

ООО «АСТРА Торг» указало, что общество принадлежит к категории социально значимого объекта в связи заявлением Президента РФ Путина В.В., указанным на заседании Правительства РФ 18.04.2018 «О реализации приоритетных направлениях развития страны, а именно расширения использования природного газа в качестве моторного топлива во всех регионах, создающим конкурентную экономику».

В силу пункта 18 Правила № 442 в отношении потребителей (в том числе в

отношении отдельных используемых ими объектов), ограничение режима потребления которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям, относящимся к определенным категориям потребителей частичное ограничение режима потребления вводится в соответствии с пунктом 17 данных правил не ниже уровня аварийной брони. Введение в отношении таких потребителей ограничения режима потребления ниже величины аварийной брони не допускается.

К социально-значимым объектам согласно Правил № 442 в отношении, которых не допускается ограничение режима потребления не ниже величины аварийной брони относятся:

- государственные органы, в том числе Федеральная служба безопасности Российской Федерации, Министерство внутренних дел Российской Федерации, Федеральная служба охраны Российской Федерации, Служба внешней разведки Российской Федерации, Главное управление специальных программ Президента Российской Федерации, медицинские учреждения, государственные учреждения ветеринарии, а также организации связи - в отношении объектов сетей связи.

- организации, осуществляющие эксплуатацию объектов централизованного водоснабжения и (или) канализации населенных пунктов, - в отношении этих объектов.

- угольные и горнорудные предприятия - в отношении объектов вентиляции, водоотлива и основных подъемных устройств, а также метрополитен - в отношении объектов, используемых для обеспечения перевозки пассажиров.

- воинские части Министерства обороны Российской Федерации, Министерства внутренних дел Российской Федерации, Федеральной службы безопасности Российской Федерации, Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий и Федеральной службы охраны Российской Федерации.

- учреждения, исполняющие уголовные наказания, следственные изоляторы, образовательные учреждения, предприятия и органы уголовно-исполнительной системы.

- федеральные ядерные центры и объекты, работающие с ядерным топливом и материалами.

- организации, выполняющие государственный оборонный заказ с использованием объектов производства взрывчатых веществ и боеприпасов с непрерывным технологическим процессом, - в отношении таких объектов.

- организации железнодорожного, водного и воздушного транспорта - в отношении объектов систем диспетчерского управления, блокировки,

сигнализации и защиты железнодорожного, водного и воздушного транспорта, а также субъекты электроэнергетики - в отношении диспетчерских центров субъектов оперативно-диспетчерского управления в электроэнергетике и центров управления объектами электросетевого хозяйства.

Автомобильная газонаполнительная компрессорная станция, расположенная по адресу: Республика Марий Эл, Медведевский район, 8-й км Казанского тракта, не относится к категории таких потребителей. На основании изложенного, в связи с наличием задолженности, ПАО «ТНС энерго Марий Эл» правомерно в рамках действия договора энергоснабжения от 15.12.2017 направляло в адрес ООО «АСТРА Торг» уведомления об ограничении режима потребления электрической энергии 15.03.2018, 13.04.2018.

ПАО «ТНС энерго Марий Эл» в возражении на заключение об обстоятельствах дела № 03-24/33-2018 (вх. № 2181 от 25.02.2019) указало, что покупатель производил оплату в следующем порядке:

- за период «декабрь 2017 г.» ООО «АСТРА Торг» по платежным поручениям № 35 от 30.01.2018 на сумму 70 000 рублей 00 копеек и № 38 от 31.01.2018 на сумму 69203 рублей 97 копеек;

- за период «январь 2018 г.» ООО «АСТРА Торг» по платежным поручениям № 66 от 28.02.2018 на сумму 83132 рублей 25 копеек и № 106 от 26.03.2018 на сумму 70 000 рублей 00 копеек;

- за период «февраль 2018 г.» ООО «АСТРА Торг» по платежным поручениям № 118 от 02.04.2018 на сумму 50 000 рублей 00 копеек и № 136 от 06.04.2018 на сумму 52205 рублей 82 копеек, № 162 от 26.04.2018 на сумму 37 045 рублей 00 копеек, № 165 от 26.04.2018 на сумму 2955 рублей 00 копеек;

- за период «март 2018г.» ООО «АСТРА Торг» по платежным поручениям № 165 от 26.04.2018 на сумму 47045 рублей 00 копеек и № 192 от 21.05.2018 на сумму 50 000 рублей 00 копеек, № 309 от 03.08.2018 на сумму 57336 рублей 97 копеек;

- за период «апрель 2018 г.» ООО «АСТРА Торг» по платежному поручению № 309 от 03.08.2018 на сумму 131911 рублей 73 копеек;

- за период «май 2018 г.» ООО «АСТРА Торг» по платежному поручению № 309 от 03.08.2018 на сумму 138905 рублей 49 копеек.

Таким образом, по договору энергоснабжения № 12100000323 от 15.12.2017 ООО «АСТРА Торг» производило ежемесячную частичную оплату за электрическую энергию. Соответственно, общество не отказывалось в полном объеме от исполнения обязательств по договору энергоснабжения, и намеревалось в дальнейшем приобретать электрическую энергию.

Вместе с тем, ПАО «ТНС энерго Марий Эл», руководствуясь пунктом 53

Правил № 442, а также статьей 450 ГК РФ 08.05.2018 (исх. 05-17/3955) направило в адрес ООО «АСТРА Торг» уведомление об отказе от исполнения договора энергоснабжения № 12100000323 от 15.12.2017 с 23 часов 59 минут 25 мая 2018 в отношении всех точек поставки электрической энергии. Кроме того, общество сообщило, что в целях недопущения бездоговорного потребления необходимо осуществить меры, предусмотренные действующим законодательством.

Также гарантирующий поставщик письмом от 22.05.2018 №08-21/425, руководствуясь п. 126 Правил № 442, уведомил АО «Энергия» 22.05.2018 о расторжении договора энергоснабжения № 12100000323 от 15.12.2017 с 23 часов 59 минут 25.05.2018, а также о прекращении снабжения электрической энергии по данному договору энергоснабжения с 23 часов 59 минут 25.05.2018 и необходимости исключить сетевой организацией при определении объема электрической энергии, приобретаемой для компенсации потерь в электрических сетях, точки поставки ООО «АСТРА Торг».

АО «Энергия» в отсутствие потребителя осуществлено полное ограничение режима потребления электрической энергии в отношении точек учета электрической энергии: Медведевский район, п. Куяр, АГНКС (ЗТП №20, ф. 607), Медведевский район, п. Куяр, АГНКС (ЗТП №20 ф. 610), что подтверждается актом ограничения режима потребления электрической энергии от 26.05.2018.

В результате полного ограничения поставки режима потребления электрической энергии произошла некорректная работа узла аварийного отключения автоматики запуска компрессора и возникло короткое замыкание в группе безопасности запуска компрессора, как следствие произошел взрыв счетчика. ООО «АСТРА Торг» понесло финансовые затраты на замену счетчика (копия счет-фактуры №ЦБ-136 от 04.09.2018). Кроме того, обществом предоставлен расчет убытков от простоя на общую сумму недополученной прибыли и потерь в размере 108 400 руб. 97 коп., в том числе претензию ООО «Птицефабрика Акашевская» на сумму убытков в размере 23 594 руб. 09 коп.

ООО «АСТРА Торг» полагая, что гарантирующим поставщиком совершены действия по одностороннему расторжению договора энергоснабжения, обратилось в ПАО «ТНС энерго Марий Эл» (исх. № 24/06 от 21.06.2018), с целью заключения договора энергоснабжения на спорный объект, а также провести реструктуризацию имеющейся задолженности.

19.07.2018 между ПАО «ТНС энерго Марий Эл» и ООО «АСТРА Торг» повторно заключен договор энергоснабжения № 12100000466 на условиях ранее заключенного договора.

ПАО «ТНС энерго Марий Эл» после погашения обществом задолженности возобновило поставку электрической энергии, о чем предоставило акт

возобновления режима потребления электроэнергии от 03.08.2018 в рамках действия нового договора энергоснабжения № 12100000466 от 19.07.2018.

С 26.05.2018 гарантирующим поставщиком фактически действия, свидетельствующие о продолжении исполнения обязательств по договору энергоснабжения № 12100000323 от 15.12.2017 не совершало. ПАО «ТНС энерго Марий Эл» не направляло в адрес ООО «АСТРА Торг» платежные документы на оплату электрической энергии по договору энергоснабжения по причине того, что по мнению гарантирующего поставщика, договор энергоснабжения № 12100000323 от 15.12.2017 считался расторгнутым.

Кроме того, Марийским УФАС России установлено, что до инициирования отказа от исполнения договора энергоснабжения гарантирующий поставщик, руководствуясь абзацем вторым подпункта «б» пункта 2 Правил № 442 неоднократно направлял в адрес общества уведомления о введении самостоятельного ограничения режима потребления электроэнергии в полном объеме в отношении спорных точек. Вместе с тем, самостоятельные действия по ограничению режима потребления электроэнергии ООО «АСТРА Торг» не предприняты. Доступ сетевой организации к объектам электропотребления был не обеспечен, в связи с чем ПАО «ТНС энерго Марий Эл» предоставлены акты недопуска от 30.03.2018 № 198, от 25.04.2018 б/н.

Сетевой организацией на основании уведомления ПАО «ТНС энерго Марий Эл» от 22.05.2018 из договора купли/продажи электрической энергии для компенсации потерь в электрических сетях от 01.01.2013 №02/13 были исключены точки поставки электрической энергии ООО «АСТРА Торг»: ЗТП №20 ф-607, 610.

Однако ПАО «ТНС энерго Марий Эл» при совершении действий по одностороннему отказу от исполнения договора энергоснабжения не учтены следующие обстоятельства.

**Так, в соответствии с частью 1 статьи 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.**

Приведенный в указанной норме перечень действий (бездействия), которые могут быть признаны нарушением антимонопольного законодательства, не является исчерпывающим.

Из системного толкования статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) и статьи 10 Закона о защите конкуренции следует, что для квалификации действий (бездействия) как

злоупотребляющих доминирующим положением достаточно любого из перечисленных последствий, а именно ограничения конкуренции или ущемления прав лиц.

Следовательно, для состава указанного правонарушения необходимы следующие условия: действие хозяйствующего субъекта, его доминирующее положение на соответствующем товарном рынке и наступление последствий в виде ущемления интересов других лиц.

Материалами дела установлено, что договор энергоснабжения № 12100000323 от 15.12.2017 в силу пункта 1 статьи 426 Гражданского кодекса Российской Федерации относится к публичным договорам.

Так, согласно [части 1 статьи 426](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) публичным договором признается договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится).

Аналогичная позиция содержится в пункте 5 статьи 38 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закона об электроэнергетике).

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.

К отношениям по договору энергоснабжения, не урегулированным Гражданским кодексом Российской Федерации, применяются законы и иные правовые акты об энергоснабжении, а также обязательные правила, принятые в соответствии с ними (пункт 3 статьи 539 ГК РФ).

В пункте 4 статьи 37 Закона об электроэнергетике определено, что отношения по договору энергоснабжения регулируются утверждаемыми Правительством Российской Федерации основными положениями функционирования розничных рынков в той части, в которой Гражданский кодекс Российской Федерации допускает принятие нормативных правовых актов, регулирующих отношения по договору энергоснабжения.

Так Правила № 442 предусматривают порядок заключения договоров между потребителями электрической энергии и гарантирующими поставщиками и

правила их исполнения.

Согласно пункту 28 Правил № 442 по договору энергоснабжения гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности), а также самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, а потребитель (покупатель) обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги. При этом договор энергоснабжения, заключаемый с гарантирующим поставщиком, является публичным.

[Частью 1 статьи 546](#) Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает юридическое лицо, энергоснабжающая организация вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке по основаниям, предусмотренным [статьей 523](#) настоящего Кодекса, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

[Частью 3 статьи 523](#) Гражданского кодекса Российской Федерации в качестве основания одностороннего отказа продавца от договора установлено неоднократное нарушение покупателем сроков оплаты товара.

Согласно [части 4 статьи 523](#) Гражданского кодекса Российской Федерации договор поставки считается измененным или расторгнутым с момента получения одной стороной уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора полностью или частично, если иной срок расторжения или изменения договора не предусмотрен в уведомлении либо не определен соглашением сторон.

В силу [части 2 статьи 546](#) Гражданского кодекса Российской Федерации прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом - юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии.

В силу пункта 53 Основных положений № 442 в случае если по договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), заключенному с гарантирующим поставщиком, потребителем (покупателем) не исполняются или исполняются ненадлежащим образом обязательства по оплате, то гарантирующий поставщик вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора полностью, уведомив такого потребителя (покупателя) об этом за 10 рабочих дней до заявляемой им даты отказа от договора. При этом в случае если гарантирующий поставщик по указанным основаниям в одностороннем порядке полностью отказывается от исполнения договора, заключенного с

энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией, исполнителем коммунальных услуг, то для обеспечения бесперебойного энергоснабжения потребителей энергосбытовой (энергоснабжающей) организации, исполнителя коммунальных услуг гарантирующий поставщик обязан обеспечить принятие их на обслуживание, организованное в установленном разделом II указанного документа порядке.

Из буквального толкования пункта 53 Основных положений во взаимосвязи с указанными нормами Гражданского кодекса Российской Федерации следует, что гарантирующий поставщик вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора энергоснабжения, заключенного с юридическим лицом, вне зависимости от характера его деятельности, при условии соблюдения процедуры отказа от исполнения от договора, предусмотренной действующим законодательством.

Вместе с тем, специфика договора энергоснабжения, специальный статус ПАО «ТНС энерго Марий Эл» как гарантирующего поставщика и хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на соответствующем товарном рынке, проявляется в особом характере его прав и обязанностей как стороны по договору.

Из определения Конституционного Суда Российской Федерации от 06.06.2002 № 115-О следует, что обязательность заключения публичного договора при наличии возможности предоставить соответствующие услуги означает и недопустимость одностороннего отказа исполнителя от исполнения обязательств по договору, если у него имеется возможность исполнить свои обязательства (предоставить лицу соответствующие услуги), поскольку в противном случае требование закона об обязательном заключении договора лишалось бы какого бы то ни было смысла и правового значения. Такое ограничение свободы договора, учитывающее существенное фактическое неравенство сторон в договоре и особый характер предмета договора, направлено на защиту интересов потребителя как экономически более слабой стороны в этих правоотношениях.

ПАО «ТНС энерго Марий Эл» не представлено доказательств, препятствующих оказанию услуг по поставке электрической энергии ООО «АСТРА Торг» в спорный период, с заявлением о расторжении договора энергоснабжения № 12100000323 от 15.12.2017, заключенного с ООО «АСТРА Торг», гарантирующий поставщик в судебном порядке не обращался.

Совершая действия по одностороннему отказу от исполнения договора № 12100000323 от 15.12.2017 гарантирующий поставщик, руководствовался статьей 450 ГК РФ.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 1 статьи 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено данным Кодексом, другими законами или договором.

По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только: 1) при существенном нарушении договора другой стороной; 2) в иных случаях, предусмотренных ГК РФ, другими законами или договором ([пункт 2 статьи 450](#) ГК РФ).

При этом, порядок расторжения договора энергоснабжения определен пунктом 7.2 договора энергоснабжения № 12100000323 от 15.12.2017.

Так в силу п. 7.2. договора энергоснабжения № 12100000323 от 15.12.2017 любые изменения, дополнения, а также расторжение договора производятся по соглашению сторон в письменной форме путем подписания дополнительных соглашений к договору, если иное не предусмотрено договором или законодательством Российской Федерации.

Таким образом, расторгая договор энергоснабжения требуется волеизъявление двух сторон. Вместе с тем, Марийским УФАС России установлено, что ПАО «ТНС энерго Марий Эл» совершая действия по одностороннему отказу от исполнения договора совершены действия по расторжению договора энергоснабжения в одностороннем порядке.

Более того, Марийское УФАС России придерживается правовой позиции, в соответствии с которой различаются понятия «отказ от исполнения обязательства» (ст. 310 ГК РФ) и «отказ от договора» (ст. 450.1 ГК РФ) и считает недопустимым их отождествление. Нормы статьи 310 ГК РФ регулируют обязательства, то есть правоотношения, субъектами которых являются кредитор и должник, в то время как нормы пункта 2 ст. 450.1 ГК РФ регулируют договор в значении юридического факта, то есть договора-сделки.

При одностороннем отказе от исполнения обязательства объектом отказа является обязательство (пункта 1 статьи 307 ГК РФ), в то время как при одностороннем отказе от договора объектом отказа является договор как юридический факт (пункт 1 статьи 420 ГК РФ). Объектом одностороннего отказа от договора не могут быть договорные обязательства, возникшие на основании договора-сделки, так как прекращение обязательства не влечет такого правового последствия, как расторжение договора.

В случае одностороннего отказа от договора, договор считается расторгнутым именно потому, что объектом отказа является договор-сделка, а не обязательства, возникшие из него. В противном случае при одностороннем отказе от исполнения договорного обязательства (ст. 310 ГК РФ) наступало бы расторжение договора.

Последствия после расторжения договора энергоснабжения и отказа гарантирующего поставщика от исполнения договора энергоснабжения в одностороннем порядке различны, поскольку, в случае расторжения договора - с даты расторжения договора при продолжении потребления электрической энергии будет иметь место бездоговорное потребление

электрической энергии; при этом, в случае одностороннего отказа от исполнения договора, договорные отношения сохраняются.

Соответственно, поскольку законом от неправомерных действий потребителей (в том числе, не оплачивающих стоимость потребленной энергии), предусмотрены иные, способы защиты, в том числе: односторонний отказ от исполнения договора, введение режима ограничения потребления энергии, взыскание задолженности в судебном порядке и т.д., основания у гарантирующего поставщика от расторжения договора энергоснабжения в одностороннем порядке отсутствовали.

Вместе с тем, ответчик неоднократно направлял в адрес общества уведомления об ограничении поставки электроэнергии с последующим расторжением договора в одностороннем порядке, что послужило основанием для введения в отношении объекта, эксплуатируемого обществом, ограничения поставки электроэнергии.

Следовательно, предусмотренные пунктом 53 Правил № 442, а также пунктом 2.2.2. договора энергоснабжения положения об отказе от исполнения договора предусматривают лишь возможность отказаться от исполнения обязательств по договору, а не отказаться от исполнения договора как следствие привести к расторжению договора энергоснабжения.

Таким образом, в данном случае одностороннее расторжение договора энергоснабжения, являющегося публичным договором, со стороны гарантирующего поставщика действующим законодательством не предусмотрено. Такое право может быть реализовано только в судебном порядке.

Кроме того, в случае если договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) заключен с конечным потребителем электрической энергии, то односторонний отказ от исполнения договора со стороны гарантирующего поставщика действующим законодательством не допускается (письма ФАС России от 29.07.2016 №ВК/51883/16, от 03.04.2019 № ВК/26882/19).

Однако представленными сторонами материалами и пояснениями подтверждено, что иные потребители к точкам учета поставки электроэнергии опосредованно не присоединены к объекту: Республика Марий Эл, Медведевский район, 8-ой км. Казанского тракта, соответственно ООО «АСТРА Торг» является конечным потребителем электрической энергии.

Также, в рассматриваемом случае действия ответчика при одностороннем отказе от исполнения договора энергоснабжения создали реальную угрозу ущемления интересов его контрагента ООО «АСТРА Торг». В письмах от 11.09.2018 вх. 9664, от 26.11.2018 вх. № 12727, представленных ООО «АСТРА Торг» в Марийское УФАС России следует о недополученной прибыли и

потерях, в том числе о возникновении дополнительных затрат, которые общество понесло в результате действий гарантирующего поставщика.

Следовательно, действия ПАО «ТНС энерго Марий Эл» по одностороннему расторжению договора нарушают права общества на получение электроснабжения, что свидетельствует об ущемлении интересов и о злоупотреблении гарантирующим поставщиком своим доминирующим положением и данные действия нарушают ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Реализация ответчиком права на получение оплаты за потребленную электрическую энергию была осуществлена без соблюдения общих норм действующего законодательства в пределах осуществления гражданских прав (применена крайняя мера, односторонний отказ от исполнения договора энергоснабжения), включая нормы о недопустимости злоупотребления доминирующим положением на рынке.

В соответствии со статьями 23 и 50 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган по результатам рассмотрения материалов дела, если нарушение антимонопольного законодательства со стороны ответчиков продолжается вправе выдать предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

В материалы дела представлена копия договора энергоснабжения от 19.07.2018 № 12100000466 и акта о возобновлении режима потребления электрической энергии от 03.08.2018, лицами, участвующими в деле также подтверждено, что в настоящее время договор энергоснабжения действует, поставка электрической энергии не ограничена.

Таким образом, Комиссия Марийского УФАС России в соответствии с представленными документами и пояснениями лиц, участвующих в деле считает, что в настоящее время отсутствуют основания для выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 10, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

## **Р Е Ш И Л А:**

Признать в действиях публичного акционерного общества «ТНС энерго Марий Эл» (ул. Й. Кырля, д. 21, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, 424019,

ИНН 1215099739, КПП 121501001) факт нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в одностороннем расторжении договора энергоснабжения с ООО «АСТРА Торг»

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