

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу- Югре по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-мансийскому автономному округу-Югре (далее – Управление) поступило обращение <.....> о возможных нарушениях антимонопольного законодательства со стороны Акционерного общества «Газпром энергосбыт Тюмень» (628403, ХМАО-Югра, г. Сургут, пр-т Мира, д 43, ИНН 8602067215), выразившихся в злоупотреблении доминирующим положением путем отступления АО «Газпром энергосбыт Тюмень» от согласованного порядка расчета за потребленную электрическую энергию, ухудшающего положение <.....> и фактического навязывания указанному лицу обременительных и ухудшающих его правовое положение условий расчетов за потребленную электроэнергию.

Между <.....> и АО «Газпром энергосбыт Тюмень» заключен договор энергоснабжения <.....>.

В период до 01.07.2020 начисление за потребленную электроэнергию производилось исходя из показаний общего прибора учета с применением дифференциации по времени суток (день, ночь).

С 01.07.2020 выставление счетов производится без учета дифференциации по времени суток, несмотря на функциональную возможность общего прибора учета дифференцировать показания потребленной электроэнергии по времени суток.

Письмом (исх. от 22.07.2020 № 18/2790) АО «Газпром энергосбыт Тюмень» в адрес <.....> было направлено дополнительное соглашение <.....> к договору энергоснабжения <.....>, содержащие положения, позволяющие применить в отношении <.....> одноставочный тариф. От подписания вышеназванного соглашения <.....> отказалось, мотивируя свой отказ наличием функциональной возможности общего прибора учета дифференцировать показания потребленной электроэнергии по времени суток (исх. 38/20 от 30.07.2020).

Однако до настоящего момента начисление за потребленную электроэнергию производится без учета дифференциации по времени суток, что соответственно приводит к увеличению счетов за электроэнергию.

Пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции установлен 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, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные 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 требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Как установлено Управлением и следует из материалов обращения, АО «Газпром энергосбыт Тюмень» является гарантирующим поставщиком электрической энергии в административных границах Ханты-Мансийского автономного округа – Югры за исключением границ зон деятельности гарантирующих поставщиков: <.....> и занимает доминирующее положение на территории Ханты-Мансийского автономного округа-Югры.

Доля АО «Газпром энергосбыт Тюмень» в административных границах Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, в котором АО «Газпром энергосбыт Тюмень» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, на рынке розничной реализации электрической энергии составляет более пятидесяти процентов.

При этом, поскольку АО «Газпром энергосбыт Тюмень» в силу п. 1 ч. 1 ст. 5 Закона о защите конкуренции занимает доминирующее положение на рынке реализации электрической энергии в пределах административных границ Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, в границах которой АО «Газпром энергосбыт Тюмень» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, в отношении него относятся запреты, предусмотренные ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

В силу п. 4 ст. 421 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Согласно п. 1 ст. 422 ГК РФ, договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Пунктом 4 ст. 426 ГК РФ установлено, что в случаях, предусмотренных законом, Правительство Российской Федерации, а также уполномоченные Правительством Российской Федерации федеральные органы исполнительной власти могут издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров.

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 (розничная торговля,

перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.) (п. 1 ст. 426 ГК РФ).

В соответствии с пунктом 8 (5) Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (далее - Правила № 861), в случае технологического присоединения энергопринимающих устройств, принадлежащих гражданам, осуществляющим ведение садоводства на земельных участках в границах территории садоводства, заявка на технологическое присоединение подается в сетевую организацию садоводческим некоммерческим товариществом, а технологическое присоединение указанных энергопринимающих устройств осуществляется к сетям сетевой организации непосредственно или с использованием имущества общего пользования садоводческого или огороднического некоммерческого товарищества.

Верховным Судом РФ, рассматривавшим дело о законности вышеуказанного положения Правил № 861, в апелляционном определении от 14.01.2020 №АПЛ 19-478 сделан вывод, что некоммерческое товарищество выступает в качестве единого субъекта в вопросах взаимодействия с организациями, осуществляющими снабжение электрической энергией как членов товарищества, так и лиц, занимающихся садоводством или огородничеством на садовых или огородных земельных участках, расположенных в границах территории садоводства или огородничества, без участия в товариществе.

В силу пункта 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 №861 (далее - Правила недискриминационного доступа), документами, подтверждающими надлежащее технологическое присоединение, являются акты об осуществлении технологического присоединения, акты разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон.

Между АО «Газпром энергосбыт Тюмень» и <.....> заключен договор энергоснабжения <.....>, которым подтверждается технологическое присоединение<.....> по одной точке присоединения, учитывающей потребление объектов общего пользования <.....> и всех его членов.

Согласно ч. 5 ст. 13 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее — Закон об энергосбережении) до 1 июля 2012 года, а для Республики Крым и города федерального значения Севастополя до 1 января 2019 года собственники жилых домов, за исключением указанных в части 6 статьи 13 статьи Закона об энергосбережении, собственники помещений в многоквартирных домах, введенных в эксплуатацию на день вступления в силу Закона об энергосбережении, обязаны обеспечить оснащение таких домов приборами учета используемых воды, тепловой энергии, электрической энергии, а также ввод установленных приборов учета в эксплуатацию. При этом многоквартирные дома в указанный срок должны быть оснащены коллективными (общедомовыми) приборами учета используемых воды, тепловой энергии, электрической энергии, а

также индивидуальными и общими (для коммунальной квартиры) приборами учета используемых воды, электрической энергии.

В соответствии с п. 145 постановления Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (далее - Основные положения), что обязанность по обеспечению оснащения энергопринимающих устройств потребителей, объектов по производству электрической энергии (мощности) производителей электрической энергии (мощности) на розничных рынках, объектов электросетевого хозяйства сетевых организаций приборами учета, а также по обеспечению допуска установленных приборов учета в эксплуатацию возлагается на собственника энергопринимающих устройств, объектов по производству электрической энергии (мощности) и объектов электросетевого хозяйства соответственно.

Кроме того, положениями ч. 9 ст. 13 Закона об энергосбережении, п. 146 Основных положений установлено, что если собственник не обеспечил оснащение многоквартирного дома приборами учета используемых энергетических ресурсов, то такие приборы учета устанавливает сетевая организация.

Таким образом, при неисполнении собственниками помещений в жилых домах обязанности по оснащению жилых домов коллективными (общедомовыми) приборами учета электрической энергии данная обязанность возложена на сетевую организацию.

Установленный в <.....> прибор учета электроэнергии, являющийся расчетными по ранее заключенному договору энергоснабжения, запрограммирован в двухтарифный режим, позволяющий учитывать объем потребления электроэнергии по зонам суток.

В силу подп. «д» п. 17 Правил № 124, к существенным условиям договора ресурсоснабжения относится порядок определения цены договора исходя из установленных на соответствующий период регулирования тарифов (применяемых в соответствующем расчетном периоде цен) на соответствующий коммунальный ресурс, используемый для предоставления коммунальной услуги собственникам (пользователям) жилых и нежилых помещений и (или) потребляемый при содержании общего имущества в многоквартирном доме, в том числе в зависимости от режима его потребления, если установленные приборы учета позволяют определять объем потребления дифференцированно по времени суток или по иным критериям, отражающим степень использования коммунального ресурса, и порядок определения стоимости поставленного коммунального ресурса.

В соответствии с п. 70 Основ ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 № 1178, регулируемые цены (тарифы) для поставки электрической энергии населению и приравненным к нему категориям потребителей устанавливаются регулирующим органом одновременно в двух вариантах: одноставочная цена (тариф) и одноставочная цена (тариф), дифференцированная по двум и по трем зонам суток.

АО «Газпром энергосбыт Тюмень» и <.....> согласован Порядок определения

объема и расчета стоимости поставленной электрической энергии (мощности), согласно которого электрическая энергия (мощность) поставляется Абоненту по регулируемым ценам (тарифам), дифференцированным по зонам суток.

При таких данных, согласовав порядок определения объема и расчета стоимости поставленной электрической энергии (мощности) по регулируемым ценам (тарифам), дифференцированным по зонам суток, гарантирующий поставщик обязан соблюдать договорные условия и не допускать ущемления прав и законных интересов абонента.

В то же время, <.....> указывает на наличие в полученных от АО «Газпром энергосбыт Тюмень» с 01.07.2020 счетах сведений о порядке расчета за потребленную электроэнергию по прибору учета с применением одноставочной цены (тарифа), то есть с применением однотарифного режима.

Таким образом, АО «Газпром энергосбыт Тюмень», принимая установленные сетевой организацией прибор учета в качестве расчетного, перевело потребителя <.....> на новый тарифный расчет без дифференциации по времени суток, что не соответствует порядку, согласованному в Договоре энергоснабжения.

В то же время, отступление в настоящем случае АО «Газпром энергосбыт Тюмень» от согласованного порядка расчета за потребленную электрическую энергию, ухудшающее положение более слабой и зависимой стороны в правоотношении (<.....>), не соответствует ни стабильности и определенности его статуса, ни основным принципам гражданского и публичного права.

Действия гарантирующего поставщика по одностороннему изменению порядка определения стоимости поставленной электрической энергии, предусматривающего расчет по регулируемым ценам (тарифам), дифференцированным по трем зонам суток, на порядок, предусматривающий расчет без дифференциации по зонам суток, путем направления дополнительного соглашения от 22.07.2020 к Договору и начала осуществления расчетов в соответствии с указанным дополнительным соглашением, привели к ущемлению прав и законных интересов <.....>.

Согласно п. 44 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям в многоквартирных домах и жилых домах, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 установлено, что в случае если общедомовый (коллективный) и все индивидуальные (квартирные) приборы учета имеют одинаковые функциональные возможности по определению объемов потребления коммунальной услуги дифференцированно по времени суток или по иным критериям, отражающим степень использования коммунальных ресурсов, то объемы коммунальной услуги, предоставленной за расчетный период на общедомовые нужды, определяются отдельно по каждому времени суток или иному критерию и размер платы за каждый из таких объемов коммунальной услуги распределяется между потребителями в соответствии с абзацем первым настоящего пункта. В иных случаях объем коммунальной услуги, предоставленной за расчетный период на общедомовые нужды, определяется и распределяется между потребителями в многоквартирном доме без учета дифференциации этого объема по времени суток или по иным критериям, отражающим степень использования коммунальных ресурсов, если иное не установлено договором, содержащим положения о

предоставлении коммунальных услуг.

Ссылаясь на положения указанной нормы права и одновременно на различный тарифный режим <.....> и некоторых членов <.....>, АО «Газпром энергосбыт Тюмень» указывает на правомерность со своей стороны распределяется между потребителями в <.....> без учета дифференциации этого объема по времени суток.

В то же время, приведенная нормы права содержит оговорку относительно использования подобных расчетов только в случае, если иное не установлено договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг.

Положениями заключенного между АО «Газпром энергосбыт Тюмень» и <.....> договора энергоснабжения <.....> установлен дифференцированный тарифный режим, ввиду чего положения приведенной нормы права к рассматриваемым правоотношениям в настоящем случае неприменимы.

Выставление АО «Газпром энергосбыт Тюмень» счетов без учета дифференциации по времени суток, несмотря на предусмотренный договором энергоснабжения <.....> дифференцированный тарифный режим по времени суток, функциональную возможность общего прибора учета дифференцировать показания потребленной электроэнергии по времени суток, а также навязывание <.....> дополнительного соглашения к договору энергоснабжения <.....>, позволяющие применить в отношении <.....> одноставочный тариф, противоречит Правилам предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям в многоквартирных домах и жилых домах, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354.

В связи с наличием в действиях (бездействии) Акционерного общества «Газпром энергосбыт Тюмень» (628403, ХМАО-Югра, г. Сургут, пр-т Мира, д 43, ИНН 8602067215), выразившихся в злоупотреблении доминирующим положением путем одностороннего изменения АО «Газпром энергосбыт Тюмень» порядка определения стоимости поставленной электрической энергии несмотря на наличие договорных отношений с <.....>, предусматривающих иной порядок учета потребления электроэнергии в случае, если такое изменение порядка определения стоимости прямо не предусмотрен 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, признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), Управлением, на основании статей 23, 39.1 Закона о защите конкуренции, п. 6.1.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23 июля 2015 № 649/15, выдано предупреждение о необходимости прекращения указанных действий (бездействий), в срок до 30 августа 2021 года путем отзыва дополнительного соглашения от 20.07.2020 № 16 к договору энергоснабжения от 01.03.2016 № 1506СЮ, заключенного между <.....> и АО «Газпром энергосбыт Тюмень», а также непринятия к расчетам показаний приборов учета в период с 01.01.2020 до приведения тарифного режима указанных приборов в соответствие с Порядком определения объема и расчета стоимости поставленной электрической

энергии и с учетом настоящего предупреждения.

В срок до 30.08.2021 в адрес Управления не поступила информация об исполнении предупреждения.

Таким образом, предупреждение от 16.06.2021 № 2 АО «Газпром энергосбыт Тюмень» не выполнено.

Согласно части 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Таким образом, в действиях АО «Газпром энергосбыт Тюмень» содержатся признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного, издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу- Югре от 10.09.2021 №82/21 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения АО «Газпром энергосбыт Тюмень» (628403, ХМАО-Югра, г. Сургут, пр-т Мира, д 43, ИНН 8602067215) пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь ч.13 ст.44 Федерального закона от 26 июля 2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**ОПРЕДЕЛИЛ:**

Назначить дело о нарушении антимонопольного законодательства № 086/01/10-1398/2021 к рассмотрению на 01.10.2021 в 14 часов 30 минут, по адресу: г. Ханты-Мансийск, ул. Мира, 27;

Лица, участвующие в рассмотрении дела вправе представить на рассмотрение письменную аргументированную позицию по обстоятельствам рассматриваемого дела, с приложением подтверждающих позицию документов, а также любую иную информацию и документы, касающиеся предмета рассмотрения дела.

Все представленные материалы должны быть надлежащим образом заверены.

Явка ответчика по делу, заинтересованного лица, заявителя и (или) их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Центральный аппарат и территориальные органы ФАС России обеспечивают реализацию прав на участие в рассмотрении жалоб на нарушение процедуры проведения торгов в дистанционном режиме, без очного участия представителей

заинтересованных сторон.

В связи с неблагополучной эпидемиологической ситуацией и ростом заболеваемости в округе, заседания Комиссий Ханты-Мансийского УФАС России проходят в режиме видеоконференцсвязи посредством плагина «True Conf».

Чтобы принять дистанционное участие в рассмотрении дела стороны заранее должны направить ходатайство об участии на заседании в формате ВКС, а также документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении, а также документы и информацию, которые стороны обязаны или вправе представить на рассмотрение. Такие документы и информация должны быть подписаны ЭЦП, за исключением случаев ее отсутствия по уважительной причине. В случае направления стороной документов, не подписанных ЭЦП, в ходе рассмотрения жалобы, информации, обращения о включении в реестр представитель такой стороны обязан продемонстрировать членам комиссии ФАС России оригиналы указанных документов и в ходе своего выступления подтвердить (озвучить под аудиозапись), что копии таких документов направлены от имени этой Стороны.

Участником конференции может стать лицо, получившее приглашение от ФАС России и его территориального органа. Представителям сторон, получившим такие приглашения, необходимо до начала заседания комиссии направлять на адрес электронной почты ФАС России, указанный в уведомлении, документы, подтверждающие полномочия, а на заседании комиссии в дистанционном режиме продемонстрировать членам комиссии оригинал доверенности и документ, удостоверяющий личность (например, служебное удостоверение, паспорт, военный билет и т.п.).

Интернет-видеоконференции проходят непосредственно в браузере, на веб-странице портала видеоконференций, либо с использованием приложения для мобильных телефонов.

Ссылка для подключения, а также инструкция по участию в рассмотрении жалобы в формате видеоконференцсвязи будет направлена дополнительно.