РЕШЕНИЕ

город Липецк

Резолютивная часть решения оглашена «17» января 2019 года

В полном объеме решение изготовлено «30» января 2019 года

Комиссия Липецкого УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

от ООО «Городская энергосбытовая компания» - представитель по доверенности № от 27.09.2018г.

от - представитель. по доверенности № от 25.12.2018г.,

при рассмотрении дела № 32 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ООО «Городская энергосбытовая компания» (далее – ООО «ГЭСК») (398024, г. Липецк, пр. Победы, 87А), выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением и ущемлении интересов в сфере предпринимательской деятельности путем прекращения заявителю подачи электроэнергии на объект по адресу: г. Липецк, ул. Московская, д.30Б, а именно автосалон с автосервисом (отапливаемые с помощью электроэнергии),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Липецкого УФАС России поступило заявление (далее – заявитель) по вопросу прекращения подачи электроэнергии на объект по адресу: г., а именно автосалон с автосервисом (отапливаемые с помощью электроэнергии) (далее – нежилое помещение).

С целью объективного и всестороннего рассмотрения данного заявления Липецким УФАС России была получена необходимая информация и документы, в результате анализа которых установлено следующее.

Между ООО «Городская энергосбытовая компания» (далее – ООО «ГЭСК») и Заявителем заключен договор на поставку электроэнергии №18694 от 06.08.2016г. по объекту «здание автосалона с автосервисом» расположенному по вышеуказанному адресу

По состоянию на 05.05.2018г. у Заявителя по условиям договора энергоснабжения №18694 имелась задолженность, в части предварительной оплаты за поставленную электроэнергию, в размере 18 620,60 руб.

В связи с имеющейся задолженностью ООО «ГЭСК» направил в адрес заявителя уведомление об ограничение режима поставки электроэнергии. Данное уведомление Заявитель получил 21.05.2018г. (датированное от 15.05.2018г.)

25.05.2018г. в отношении объекта заявителя а именно автосалон с автосервисом) введен режим прекращения электроснабжения.

Задолженность за электроэнергию, поставленную по договору энергоснабжения №18694, погашена в полном объеме 25.05.2018г.

26.05.2018г. возобновлена поставка электроэнергии по ранее указанному адресу.

В связи с данным отключением существует угроза ущемления интересов Заявителя в сфере предпринимательской деятельности.

Согласно п.9.3 договора энергоснабжения №18694 от 06.08.2016г. заключенный между ООО «ГЭСК» и, все уведомления и сообщения должны направляться в письменной форме. Уведомления, сообщения будут считаться исполненными надлежащим образом, если они имеют дату, регистрационный номер и будут посланы заказным письмом, по телеграфу, телетайпу, телексу, телефаксу или доставлено лично по юридическим (почтовым) адресом Сторон с получением под расписку лицам, уполномоченными на получение корреспонденции, а также принятые по электронной почте с подтверждением о его получении либо иными способами.

Пунктом 48 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии установлено право гарантирующего поставщика в связи с наступлением обстоятельств, указанных в Правилах полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 N 442, инициировать в установленном порядке введение полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии по договору.

Так согласно ст. 38 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон об электроэнергетике) 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.

В соответствие с пунктом 7 статьи 38 Закона об электроэнергетике Правительством Российской Федерации утверждается порядок полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии потребителями - участниками оптового и розничных рынков, в том числе его уровня, в случае нарушения своих обязательств потребителями.

Согласно пп. «а» п. 4 Проставления правительства РФ от 04.05.2012 №442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (далее - Правил полного и (или) частичного ограничения) ограничение режима потребления вводится в связи с наступлением обстоятельств, указанных в подпункте «а», абзацах втором, четвертом и пятом подпункта «б», в подпунктах «е», «ж» и «к» пункта 2 настоящих Правил, - по инициативе гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации, производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке), перед которым не исполнены обязательства или обязательства по договору с которым прекращаются.

В силу п. 5 Правил полного и (или) частичного ограничения ограничение режима потребления, инициированное в соответствии с пунктом 4 настоящих Правил, вводится сетевой организацией, оказывающей услуги по передаче электрической энергии в точке (точках) поставки потребителя, в отношении которого требуется введение ограничения режима потребления (далее - исполнитель).

Пунктом 8 Правил полного и (или) частичного ограничения предусмотрено, что ограничение режима потребления должно применяться индивидуально в отношении каждого потребителя при условии соблюдения прав и законных интересов иных потребителей, энергопринимающие устройства которых технологически присоединены к тем же объектам электросетевого хозяйства соответствующей сетевой организации.

Согласно п. 53 Основных положений №442 установлен общий порядок введения ограничения режима потребления электроэнергии, согласно которому 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 настоящего документа порядке.

Однако, как установлено материалами дела срок направления уведомления нарушен.

Согласно аналитическому отчету по анализу состояния конкуренции на розничном рынке электрической энергии (мощности), проведенного за 2017 год, ООО «Городская энергосбытовая компания» занимает доминирующее положение на рынке торговли (поставки) электрической энергии (мощности) в географических границах г. Липецк Липецкой области.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «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.

Действия ООО «ГЭСК» по прекращению подачи электроэнергии на объект Заявителя, в результате которого нанесен вред предпринимательской деятельности, прямо не предусмотрены ст. 38 Закона об электроэнергетике, постановление правительства РФ от 04.05.2012г. №442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии».

29.11.2019 г. комиссией, в связи с установлением в действиях ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства, принято заключение об обстоятельствах дела, копия которого была направлена лицам, участвующим в деле. Рассмотрение дела отложено на 17.01.2019 г. в 15.00.

В соответствии с п. 4 ст. 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

В Липецкое УФАС России от ООО «ГЭСК» поступило возражение на заключение об обстоятельствах дела № 32. В котором указывает, что на дату уведомления о введении ограничения режима потребления электроэнергии (05.05.2018г.), на дату планирования введения ограничения 23.05.2018г.) у. имелась задолженность, в части за поставленную электроэнергию в размере 18 620,60 руб.

В связи с имеющейся задолженностью потребитель был предупреждён о

прекращении подачи электроэнергии путем направления уведомления об ограничении заказным письмом.

Так же ООО «ГЭСК» прикладывает копию уведомления о введении ограничения режима электропотребления с сайта Почта России по отслеживанию отправлений «Регион – Курьер», в котором указано, дата отправки – 12.05.2018г, а дата отметки о доставки – 17.05.2018г.

Кроме того, со стороны АО «Липецкая городская энергетическая компания» далее – АО «ЛГЭК»), без соответствующего предупреждения ввели ограничение режима электропотребления 25.05.2018г., хотя согласно уведомлению о введении ограничения режима электропотребления от ООО «ГЭСК», сетевая организация была провести данное мероприятие 23.05.2018г.

Таким образом, по мнению ответчика, в рассматриваемом случае действия ООО «ГЭСК» по организации введения ограничения режима электропотребления потребителям – должникам не являются злоупотреблением доминирующим положением.

Однако, комиссия Липецкого УФАС России считает данные доводы ООО «ГЭСК» не обоснованными по следующим основаниям.

В соответствии с Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015г. №25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первого Гражданского кодекса Российской Федерации» бремя доказывания факта направления (осуществления) сообщения и его доставки адресату лежит на лице, направившем сообщение. Юридически значимое сообщение считается доставленным в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено, но по обстоятельствам зависящем от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним. Например, сообщение считается доставленным, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения. Риск неполучения поступившей корреспонденции несет адресат. Если в юридически значимом сообщении содержится информация об односторонней сделке, то при невручении сообщения по обстоятельствам, зависящим от адресата, считается, что содержание сообщения было им воспринято, и сделка повлекла соответствующие последствия.

Так же согласно п. 53 Основных положений №442 установлен общий порядок введения ограничения режима потребления электроэнергии, согласно которому 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 настоящего документа порядке.

Согласно представленной информации ООО «ГЭСК» дата отметки о доставке – 17.05.2018г. 23.05.2018г. считается датой планируемого введения ограничения режима потребления электроэнергии, фактически ограничение режима потребления электроэнергии было произведено 25.05.2018г.

Данные действия нарушают п. 53 Основных положений №442, так как уведомление потребителя было произведено не за 10 рабочих дней до заявляемых дат введения ограничения режима потребления электроэнергии.

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), помимо 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.

Следовательно, злоупотребление доминирующим положением характеризуется следующей совокупностью взаимосвязанных признаков:

1) доминирующее положение хозяйствующего субъекта;

2) совершение хозяйствующим субъектом действия (бездействия);

3) наступление или возможность наступления негативных последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности, либо неопределенного круга потребителей;

4) наличие объективной взаимосвязи между доминирующим положением, совершением деяния и его негативными последствиями либо возможностью наступления таких последствий.

Согласно аналитическому отчету, имеющемуся в материалах дела о нарушении антимонопольного законодательства, ООО «ГЭСК» занимает доминирующее положение на розничном рынке электрической (мощности) в географических границах г. Липецка.

Злоупотребление в данном случае выражается в действиях по введению режима ограничения потребления электроэнергии в отношении объектов. без соблюдения обязательной процедуры уведомления, потребителя о введении соответствующего режима.

Данные действия ущемляют права могут ухудшить ее экономическое положение и привести к фактической невозможности осуществления предпринимательской деятельности, т.к. гарантирующий поставщик, занимая доминирующее положение на рынке поставки электроэнергии, пользуясь своей рыночной властью, зная при этом о безальтернативности перехода потребителя к иному лицу - продавцу электроэнергии, возлагает на потребителя необоснованные и не разумные ограничения.

Указанные действия ООО «ГЭСК» состоят в прямой взаимосвязи между доминирующим положением общества, совершением им вышеуказанных действий и возможностью наступления негативных последствий для

Кроме того, Федеральным законом от 05.10.2015 № 275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» в статью 10 Закона о защите конкуренции внесен ряд изменений. В частности, конкретизированы положения относительно злоупотребления доминирующим положением в форме ущемления интересов других лиц.

Согласно позиции ФАС России, изложенной в разъяснениях № 8 от 07.07.12017 «О применении положений статьи 10 Закона о защите конкуренции», рассматриваемая форма злоупотребления доминирующим положением ограничена и разделена на два самостоятельных состава:

а) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности;

б) ущемление интересов неопределенного круга потребителей.

Применительно к ущемлению интересов хозяйствующих субъектов в сфере предпринимательской деятельности.

Исходя из рассматриваемой формулировки ущемляемые интересы должны непосредственно затрагивать именно предпринимательскую деятельность хозяйствующего субъекта.

Антимонопольным органом должно быть установлено в рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при доказывании такого последствия как нарушение прав хозяйствующего субъекта, что интересы хозяйствующего субъекта, которые ущемлены/могут быть ущемлены в результате злоупотребления доминирующим положением, относятся к сфере предпринимательской деятельности. При этом об отношении интереса к предпринимательской деятельности будет свидетельствовать его непосредственная взаимосвязь с производством и реализацией хозяйствующим субъектом товаров, выполнением работ, оказанием услуг.

Из материалов дела следует, что осуществляет предпринимательскую деятельность по адресу: (автосалон с автосервисом), что подтверждается материалами дела.

Таким образом, рассматриваемые действия ООО «ГЭСК» **напрямую затрагивают предпринимательскую деятельность Татариновой О.П., налагая на нее неразумные ограничения и, ставя перед Татариновой О.П. необоснованные условия реализации своих прав**, зная о том, что последний не имеет возможности отказаться от услуг гарантирующего поставщика, т.к. это неизбежно приведет к невозможности осуществления деятельности автосалона с автосервисом по адресу: Таким образом, Комиссия Липецкого УФАС России делает вывод о том, что ООО «ГЭСК», занимая доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электроэнергии в географических границах г. Липецка, злоупотребило своим доминирующим положением путем прекращения подачи электроэнергии на объект Заявителя, с нарушением установленного порядка, что привело к ущемлению (угрозе ущемления) прав заявителя, то есть ущемлению интересов хозяйствующих субъектов в сфере предпринимательской деятельности.

Оснований для прекращения рассмотрения дела № 32 о нарушении

антимонопольного законодательства в соответствие со статьей 48 Закона о защите конкуренции комиссией Липецкого УФАС России не установлено.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать наличие нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ООО «Городская энергосбытовая компания» выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением и ущемлении интересов в сфере предпринимательской деятельности путем прекращения заявителю подачи электроэнергии на объект по адресу: г. Липецк, ул. Московская, д.30Б, а именно автосалон с автосервисом (отапливаемые с помощью электроэнергии).
2. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства ООО «Городская энергосбытовая компания» не выдавать.
3. Передать материалы должностному лицу Липецкого УФАС России для принятия решения о привлечении виновных лиц к административной ответственности за допущенное правонарушение по ст. 14.31 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в установленном законом порядке.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 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.