ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону»

344022, г. Ростов-на-Дону

пер. Журавлева, 47

МУП «РТК»

344025, г. Ростов-на-Дону

ул. 36-я Линия, 1

ПАО «МРСК-Юга»

344002, г. Ростов-на-Дону,

ул. Б.Садовая, 49

АО «Донэнерго»

344006, г. Ростов-на-Дону

Ул. Пушкинская, 162

Решение

- часть решения оглашена: 23.08.2017г. город Ростов-на-Дону

В полном объеме решение изготовлено: 30.08.2017г.

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

Председатель Комиссии: Батурин С.В. – заместитель руководителя управления – начальник отдела информационно-аналитического и взаимодействия с полномочным представителем Президента РФ.

Члены Комиссии: Алексенко И.В. – заместитель начальника отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;

Стрижакова Г.В. – главный специалист - эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело № 176/02 от 06.02.2017 г. по признакам нарушения Публичным акционерным обществом «ТНС энерго Ростов-на-Дону» (344022, г. Ростов-на-Дону, пер. Журавлева, 47) и Муниципальным унитарным предприятием «Ростовская транспортная компания» (344025, г. Ростов-на-Дону, ул. 36-я Линия, 1) ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»), руководствуясь ст. 48.1 ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В связи с информацией, размещенной в СМИ, о прекращении работы общественного городского электротранспорта в г. Ростове-на-Дону в период с 14.12.2016 г. по 20.12.2016 г. в связи с задолженностью МУП «РТК» за потребленную электроэнергию и на основании ст. 25 Федерального Закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции», Ростовским УФАС России по собственной инициативе были направлены запросы в ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону», а также МУП «РТК» для получения пояснений и документов по вопросу правомерности ограничения электроснабжения городского электротранспорта.

Кроме того, в Ростовское УФАС России поступило обращение (вх. 107 от 10.01.2017 г.) Муниципального унитарного предприятия «Ростовская транспортная компания» (далее - МУП «РТК») о неправомерных действиях ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону», выразившихся в ограничении энергоснабжения предприятия, в результате чего 15.12.2016 г. была приостановлена работа городского электрического транспорта.

Как установлено, между МУП «РТК» и ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» заключен договор энергоснабжения № 381 от 01.01.2008 г.

По состоянию 25.11.2016 г. в связи с неоплатой потребленной электроэнергии у МУП «РТК» перед ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» образовалась задолженность в размере 18 374 244, 25 руб.

Согласно пояснениям ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону», данная задолженность сложилась за период август (частично) – ноябрь (авансы) 2016 г.

28.11.2016 г. в адрес МУП «РТК» ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» направило уведомление о планируемом введении ограничения режима потребления электроэнергии (исх. 26/009-115/404/2 от 25.11.2016 г.), которое содержало информацию о дате введения ограничения и информацию о размере задолженности.

28.11.2016 г. в адрес ПАО «МРСК Юга» - «Ростовэнерго» и в адрес АО «Донэнерго» ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» направило заявки на ограничение режима энергоснабжения МУП «РТК».

В связи с тем, что МУП «РТК» не были предприняты меры по оплате задолженности в указанный срок, а также в связи с отсутствием направления соглашения МУП «РТК» в адрес ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону», 15.12.2016 г. в 14.00 ПАО «МРСК Юга» - «Ростовэнерго» по заявке ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» произвело ограничение режима потребления электрической энергии.

Согласно пояснениям ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону», только после введения ограничения МУП «РТК» 15.12.2016 г. обратилось в ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» для заключения соглашения о реструктуризации задолженности.

Электроснабжение было возобновлено 15.12.2016 г. в 16 ч. 30 мин.

16.12.2016 г. было заключено соглашение о реструктуризации задолженности со сроком погашения задолженности до 12.04.2017 г.

Как следует, из документов, по состоянию на момент ограничения режима потребления энергоснабжения (15.12.2016 г.) в связи с неоплатой потребленной электроэнергии у МУП «РТК» перед ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» задолженность уже составляла 23 997 684 руб. 99 коп.

МУП «РТК» является единственным перевозчиком в г. Ростове-на-Дону, осуществляющим перевозку пассажиров городским электрическим транспортом – трамваями по следующим улицам: Горького, Станиславского, Закруткина, 26 линия, 28 линия, Сиверса, Собино, 3-я Кольцевая, Осипенко, Крепостной.

В результате введенного 15.12.2016 г. ограничения режима энергоснабжения, движение трамваем по вышеуказанным улицам было временно прекращено.

Данное ограничение привело к невозможности для МУП «РТК» в период с 14ч. 00 мин. До 16ч. 30 мин. 15.12.2016 г. осуществлять социально значимую деятельность по перевозке пассажиров, нарушению прав и законных интересов МУП «РТК» и ущемлению прав населения.

При этом, как следует из Определения Верховного Суда Российской Федерации от 05.06.2009 N 35-ф09-21 что подобные действия энергоснабжающей организации следует расценивать как злоупотребление правом и доминирующим положением (статья 10 Гражданского кодекса Российской Федерации и статья 10 ФЗ «О защите конкуренции»).

Рассмотрев доводы участвующих в деле лиц, Комиссия установила следующие обстоятельства:

1. Статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации установлен запрет на использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Согласно ч. 1 ст. 5 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «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. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара превышает 50%, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

Доминирующим признается также положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

В соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке (далее по тексту – Порядок), утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 года № 220, Ростовским УФАС России проведен анализ товарного рынка электрической энергии (мощности) за 2015 год на территории Ростовской области.

Так, доля ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» на розничном рынке услуг по купле-продаже электрической энергии) за 2015 год на территории Ростовской области составила 77,51%.

ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» занимает доминирующее положение на рынке услуг по реализации электрической энергии в границах Ростовской области, соответственно на деятельность общества на рынке услуг по реализации

электрической энергии распространяются ограничения, установленные ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, в силу части 1 статьи 5 Федерального закона "О защите конкуренции" данная организация занимает доминирующее положение на розничном рынке продажи электрической энергии (без ее передачи и распределения) на территории Ростовской области (за исключением зон деятельности иных гарантирующих поставщиков). В силу своего доминирующего положения ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» обязано соблюдать запреты, установленные в статье 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

В силу п. 4 ч. 1 ст. 10 Федерального 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, в том числе, экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено 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.

Согласно п. 1 ст. 539 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 электрических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

В силу п. 2 ст. 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 п. 7 ст. 38 Федерального закона от 26.03.2003г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» закреплены принципы и основы, в соответствии с которым осуществляется полное и (или) частичное ограничение режима потребления электрической энергии. К таковым относятся: обязательность предварительного (не менее чем за десять дней) предупреждения о возможном введении полного и (или) частичного ограничения режима потребления, содержащего информацию о состоянии задолженности потребителя за электрическую энергию, а также о предполагаемом сроке введения ограничений режима потребления; обязательность введения предварительного частичного ограничения режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, перед полным ограничением режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня; запрет на нарушение прав иных потребителей в связи с вводимым ограничением режима потребления электрической энергии, в том числе его

уровня; ответственность за нарушение порядка ограничения режима потребления электрической энергии, в том числе его уровня, повлекшее за собой причинение убытков потребителям и (или) продавцам электрической энергии.

Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 г. № 442 утверждены Правила полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии (далее - Правила ограничения, Правила).

Согласно пп. "б" п. 2 Правил ограничение режима потребления электрической энергии вводится при нарушении своих обязательств потребителем, выразившихся в неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, в том числе обязательств по предварительной оплате в соответствии с установленными договором сроками платежа, если это привело к образованию задолженности потребителя перед гарантирующим поставщиком в размере, соответствующем денежным обязательствам потребителя не менее чем за один период между установленными договором сроками платежа; возникновение у потребителя услуг по передаче электрической энергии задолженности по оплате услуг по передаче электрической энергии, соответствующей одному периоду между установленными договором сроками платежа.

При этом, согласно имеющейся информации, ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» уже после введения ограничения электроснабжения МУП «РТК» обратилось в Арбитражный суд Ростовской области с иском о взыскании с МУП «РТК» задолженности за потребленную электроэнергию.

Таким образом, у ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» по состоянию на 15.12.2016 г. имелась возможность для защиты своих прав обратиться в суд, однако воспользовавшись другим способом защиты своих нарушенных прав – введя ограничение электроснабжения, в результате которого было нарушено право пассажиров на пользование городским электрическим транспортом – трамваями, ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» злоупотребило своим правом, в следствие чего и своим доминирующим положением на рынке услуг по поставке электрической энергии в г. Ростове-на-Дону.

Кроме того, в результате данных действий, МУП «РТК», имеющее зависимое от поставщика электроэнергии положение, было вынужденно заключить с ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» соглашение о реструктуризации долга на явно невыгодных условиях.

Так, как следует из данного соглашения, размер процентной ставки в три раза превышает размер ключевой ставки, установленной ЦБ РФ, при средних процентных ставках, сложившихся на рынке кредитования в коммерческих банках – 15% -17%, и составляет 31 %, что составляет сумму в размере 1 934 720 руб. 59 коп.

Из вышеуказанного следует, что ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» нарушило положения, установленные ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

2. Приказом Федеральной службы по тарифам Российской Федерации (далее - ФСТ) от 16.06.2008 года № 208-э ПАО «МРСК Юга» - «Ростовэнерго» включено в

раздел I (услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии) Реестра субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе.

В этой связи на деятельность ПАО «МРСК Юга» - «Ростовэнерго» распространяются ограничения, установленные ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

ПАО «МРСК Юга» - «Ростовэнерго» незаконно было введено ограничение режима энергоснабжения ООО «Межмуниципальный Неклиновский водопровод», в результате которого были ущемлены интересы потребителей ООО «Межмуниципальный Неклиновский водопровод», добросовестно оплачивающих коммунальные услуги по водоснабжению и теплоснабжению на территории Неклиновского района Ростовской области, в том числе, среди которых были детские сады, школы, объекты здравоохранения и др. социально-значимые объекты Неклиновского района.

Согласно п. 5, 6 Правил 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), а в случаях, предусмотренных частью 4 статьи 26 Федерального закона «Об электроэнергетике» и пунктом 6 настоящих Правил, - при участии указанных в пункте 6 настоящих Правил субисполнителей.

Если энергопринимающие устройства потребителя, в отношении которого вводится ограничение режима потребления, технологически не присоединены к объектам электросетевого хозяйства исполнителя, то действия по введению ограничения режима потребления осуществляются на основании письменного уведомления исполнителя о необходимости введения ограничения режима потребления субисполнителем, которым является:

сетевая организация, к объектам электросетевого хозяйства которой технологически присоединены энергопринимающие устройства (объекты электросетевого хозяйства) потребителя, или сетевая организация, имеющая техническую возможность снижения объема электрической энергии, подаваемой такому потребителю;

лицо, не оказывающее услуги по передаче электрической энергии, к объектам электросетевого хозяйства (энергетическим установкам) которого технологически присоединены энергопринимающие устройства (объекты электросетевого хозяйства) потребителя.

Следовательно, ПАО «МРСК Юга» - «Ростовэнерго» является исполнителем в соответствии с Правилами ограничения.

28.11.2016 года письмом № 25/009-115/407 от 25.11.2016 г. ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону», направило требование ПАО «МРСК Юга» - «Ростовэнерго» о необходимости введения ограничения режима потребления электрической энергии потребителю МУП «РТК» с 15.12.2016 г.

20.09.2016 года ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» повторно направило в адрес ПАО «МРСК Юга» - «Ростовэнерго» требование о введении ограничении (исх. №

28/2902/10300) с 13 часов 00 минут 21.09.2016 года.

Согласно представленным Актам, ограничение энергоснабжения было введено ПАО «МРСК Юга» - «Ростовэнерго» 15.12.2016 г.

Пунктом 8 Правил ограничения, установлено, что ограничение режима потребления, кроме вводимого в связи с наступлением обстоятельств, указанных в подпунктах "г" и "з" пункта 2 настоящих Правил, 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.

Если ограничение режима потребления, вводимое в отношении одного потребителя, может привести к ограничению или прекращению подачи электрической энергии другим потребителям, не имеющим задолженности по оплате электрической энергии (мощности), услуг по передаче электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, и исполняющим иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства, либо может повлечь за собой технологические нарушения на объектах электроэнергетики, то:

исполнитель обязан в течение 1 рабочего дня со дня получения уведомления инициатора о необходимости введения ограничения режима потребления уведомить об этом инициатора введения ограничения (а в случае, если ограничение режима потребления вводится субисполнителем, то субисполнитель обязан в течение 1 рабочего дня с даты получения соответствующего письменного уведомления исполнителя уведомить об этом исполнителя, который не позднее следующих суток обязан уведомить об этом инициатора введения ограничения);

исполнитель (а в случае, если ограничение режима потребления вводится субисполнителем на основании письменного уведомления исполнителя о необходимости введения ограничения режима потребления, - то исполнитель совместно с субисполнителем) обязан не позднее 3 рабочих дней со дня получения соответствующего уведомления инициатора о необходимости введения ограничения режима потребления разработать дополнительные организационно-технические меры, позволяющие ввести ограничение режима потребления в отношении одного потребителя при обеспечении поставки электрической энергии другим потребителям без ограничения режима потребления.

Если введение ограничения режима потребления в отношении лица, владеющего объектами электросетевого хозяйства, к которым присоединены энергопринимающие устройства (объекты электросетевого хозяйства) потребителей, не имеющих задолженности по оплате электрической энергии (мощности), услуг по передаче электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, и исполняющих иные предусмотренные законодательством Российской Федерации и соглашением сторон обязательства, может привести к ограничению или прекращению подачи электрической энергии таким потребителям, то такое лицо обязано обеспечить поставку электрической энергии таким потребителям без ограничения режима их потребления, в том числе

обеспечить подачу электрической энергии таким потребителям в объеме их потребления по соглашению с гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией), и уведомить об этом инициатора введения ограничения до даты и времени введения в его отношении ограничения режима потребления.

До реализации соответствующих организационно-технических мер, позволяющих ввести ограничение режима потребления в отношении одного потребителя при обеспечении поставки электрической энергии другим потребителям без ограничения режима их потребления, ограничение режима потребления не вводится.

В силу ч. 1 ст. 38 Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ «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.

Таким образом, вышеуказанными нормами права императивно установлена необходимость реализации организационно-технических мер, позволяющих ввести ограничение режима потребления в отношении одного потребителя при обеспечении поставки электрической энергии другим потребителям, не имеющим задолженности по оплате электрической энергии (мощности), чего ПАО «МРСК Юга» - «Ростовэнерго» сделано не было.

Кроме того, в абз. 1 п. 11 Правил ограничения установлено, что при невыполнении потребителем действий по самостоятельному ограничению режима потребления в срок, установленный в уведомлении об ограничении режима потребления, и отсутствии технической возможности введения ограничения режима потребления, в том числе в случаях, указанных в пунктах 8 и 9 настоящих Правил, исполнитель вправе потребовать от потребителя осуществления им действий по самостоятельному ограничению режима потребления в принадлежащих ему энергопринимающих устройствах (на объектах электросетевого хозяйства) в присутствии исполнителя (в случае введения ограничения режима потребления субисполнителем - в присутствии исполнителя совместно с субисполнителем либо только субисполнителя, если исполнитель отказался от участия в указанных мероприятиях).

Как следует из материалов дела, указанное право ПАО «МРСК Юга» - «Ростовэнерго» реализовано не было. Обществом также не была представлена информация о проведенном контроле со стороны ПАО «МРСК Юга» - «Ростовэнерго» по самостоятельному частичному ограничению потребления энергоснабжения МУП «РТК».

В соответствии с п. 15 Правил ограничения, введение ограничения режима потребления в связи с наступлением обстоятельств, указанных в абзацах втором и третьем подпункта "б", подпункте "д" пункта 2 настоящих Правил, осуществляется в следующем порядке:

а) обязательное предварительное письменное уведомление потребителя о планируемом введении ограничения режима потребления (подписывается

инициатором введения ограничения или сетевой организацией, если по ее инициативе вводится ограничение режима потребления, и вручается потребителю под расписку либо направляется заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении, если иной способ уведомления не предусмотрен договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договором оказания услуг по передаче электрической энергии) с указанием:

размера задолженности по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям;

даты предполагаемого введения частичного ограничения режима потребления, которая не может наступить ранее истечения 10 дней со дня получения уведомления потребителем;

даты полного ограничения режима потребления, подлежащего введению в случае невыполнения потребителем требования о погашении задолженности в указанном в уведомлении размере после введения частичного ограничения;

б) в случае невыполнения потребителем требования о погашении задолженности в размере и в срок, установленные в уведомлении о планируемом введении ограничения режима потребления:

введение частичного ограничения режима потребления в соответствии с пунктом 9 или пунктом 11 настоящих Правил на указанный в уведомлении срок;

введение полного ограничения режима потребления по истечении 3 дней со дня введения частичного ограничения режима потребления (по истечении 3 дней с указанной в уведомлении даты планируемого введения частичного ограничения режима потребления (если введение частичного ограничения невозможно по технической причине) либо по истечении 3 дней с даты составления акта об отказе в доступе (если введение частичного ограничения невозможно по причине, указанной в пункте 11 настоящих Правил). Отдельное уведомление о планируемом введении полного ограничения режима потребления не направляется;

в) соблюдение иных условий, связанных с действиями сторон при введении ограничения режима потребления и определенных договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договором оказания услуг по передаче электрической энергии.

Как следует из абз. 1 п. 10 Правил ограничения, полное ограничение режима потребления предполагает прекращение подачи электрической энергии потребителю путем осуществления переключений на объектах электросетевого хозяйства исполнителя (субисполнителя) или в энергопринимающих устройствах потребителя либо путем отсоединения энергопринимающих устройств потребителя от объектов электросетевого хозяйства.

Таким образом, Правила ограничения последовательно регламентируют действия как инициатор введения ограничения потребления электроэнергии (ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону»), так и исполнителя такого ограничения (ПАО «МРСК Юга» - «Ростовэнерго»), при этом данные Правила устанавливают необходимость

соблюдения права и законных интересов добросовестных потребителей, в частности путем введения предварительного частичного ограничения потребителям либо реализация соответствующих организационно-технических мер исполнителем до введения полного ограничения потребителю.

При этом пп. (г) п. 27 Правил ограничения установлено, что исполнитель (субисполнитель) не несет ответственности перед инициатором введения ограничения за неисполнение или ненадлежащее исполнение уведомления о необходимости введения ограничения режима потребления в случае, если такое неисполнение или ненадлежащее исполнение произошло вследствие невозможности введения исполнителем (субисполнителем) ограничения режима потребления, в том числе в указанные в уведомлении о необходимости введения ограничения режима потребления сроки, вследствие отсутствия возможности проведения организационно-технических мероприятий по обеспечению введения ограничения режима потребления, обеспечивающих соблюдение прав и законных интересов третьих лиц, в указанных в пункте 8 настоящих Правил случаях.

Следовательно, ПАО «МРСК Юга» - «Ростовэнерго» являясь исполнителем по инициированному ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» введению ограничения режима потребления электроэнергии МУП «РТК» могло и обязано было предпринять все необходимые меры по обеспечению соблюдения прав и законных интересов добросовестных потребителей МУП «РТК» либо в противном случае не исполнять направленное уведомление ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» по причине, установленной в п. 27 Правил ограничения.

Учитывая изложенное, принимая во внимание социальную значимость надлежащего обеспечения потребителей услугой по трамвайной перевозке, Комиссия приходит к выводу, что действия ПАО «МРСК Юга» - «Ростовэнерго» по введению ограничения режима потребления электроэнергии, инициированное гарантирующим поставщиком до реализации организационно-технических мер, позволяющих ввести ограничение режима потребления в отношении потребителей имеющих задолженность за потребленную электроэнергию при обеспечении поставки электрической энергии добросовестным потребителям является нарушением ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Данный вывод также нашел свое отражение в судебной практике – Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 21.10.2014 года по делу № А56-61778/2013.

3. В соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке (далее по тексту – Порядок), утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 года № 220, Ростовским УФАС России проведен анализ товарного рынка перевозки пассажиров городским электрическим транспортом – трамваями в период с 01.01.2016г. по 31.12.2016г. в границах г.Ростова-на-Дону.
Установлено, что МУП «РТК» занимает доминирующее положение на рынках перевозки пассажиров городским электрическим транспортом – трамваями в период с 01.01.2016г. по 31.12.2016г. в границах г.Ростова-на-Дону.

Как указывалось ранее и подтверждается представленными документами, МУП «РТК» является единственным перевозчиком в г. Ростове-на-Дону, осуществляющим перевозку пассажиров городским электрическим транспортом – трамваями по

следующим улицам: Горького, Станиславского, Закруткина, 26 линия, 28 линия, Сиверса, Собино, 3-я Кольцевая, Осипенко, Крепостной.

Из указанного следует, что в целях исполнения основного вида деятельности и, обладая парком электрического транспорта - трамваями, муниципальное предприятие оказывает транспортные услуги населению г. Ростова-на-Дону, что приносит МУП «РТК» доход.

Из представленных документов видно, что МУП «РТК» заблаговременно обладало информацией о наличии задолженности и о планируемом введении ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» ограничения энергоснабжения объектов МУП «РТК».

Кроме того, МУП «РТК» не могло не знать, что в результате введенного ограничения электроснабжения, работа городского электрического транспорта – трамваев будет прекращена, что приведет к невозможности осуществления перевозок и ущемлению интересов пассажиров, которые не могут заменить пользование трамваями иными видами городского транспорта.

Однако с 28.11.2016 г. МУП «РТК» не предприняло никаких действий для предотвращения введения ограничения электроснабжения своих объектов.

Кроме того, с момента получения уведомления до даты введения ограничения (с 28.11.2016 г. по 15.12.2016 г.) размер имеющейся задолженности значительно увеличился, что свидетельствует о явном нежелании МУП «РТК» погашать задолженность и об игнорировании МУП «РТК» негативных социальных последствиях, которые могли возникнуть после введения ограничения энергоснабжения и прекращении работы городского электрического транспорта – трамваев.

Данный факт подтверждается и тем, что МУП «РТК» обратилось в ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» для заключения соглашения уже после введенного ограничения режима потребления электроэнергии.

При этом, действия МУП «РТК», которое финансируется в том числе из городского и областного бюджета, по заключению данного соглашения на очевидно финансово-невыгодных условиях, являются спорными в виду следующего:

МУП «РТК», заблаговременно располагая информацией о размере задолженности за потребленную электрическую энергию и о дате планируемого введения ограничения, имело возможность обратиться в кредитную организацию для получения коммерческого кредита на более выгодных условиях для муниципального предприятия. Однако это не было сделано, напротив, МУП «РТК» заключило с ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» соглашение о реструктуризации задолженности, согласно которому обязуется оплатить ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» проценты в размере 31% годовых за пользование коммерческим кредитом (что составляет 1 934 720 руб. 59 коп.), что намного превышает размер процентной ставки в кредитных организациях.

ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» пояснило, что у МУП «РТК» на момент ограничения энергоснабжения имелась возможность использовать резервный источник электроэнергии – 826 фидер.

Согласно пояснениям, ПАО «МРСК-Юга» (вх. 8341 от 02.06.2017 г.) «…28.11.2016 г. в

ПАО «МРСК Юга» поступила заявка ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» от 25.11.2016 г. № 25/009-115/407 о необходимости введения ограничения режима потребления электрической энергии в отношении МУП «РТК» 15.12.2016 г, в том числе путем отключения фидера № 826. Отключение фидера № 826 не производилась, поскольку по указанному фидеру отсутствовала нагрузка со стороны потребителя».

При этом, согласно пояснениям МУП «РТК» - данный фидер находится в аварийном состоянии и его использование не возможно.

Таким образом, бездействие МУП «РТК» по погашению задолженности привело к введению ограничения энергоснабжения 15.12.2016 г.

Кроме того, МУП «РТК», как собственник фидера № 826, являющегося аварийным, не обеспечило его надлежащее техническое состояние.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что действия (бездействие) МУП «РТК» по непринятию мер по погашению задолженности перед ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону», являются нарушением ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

При этом, согласно п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» следует обратить внимание, что исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ 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.

Также надлежит иметь в виду, что 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 ГК РФ, 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 отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

4. Приказом Федеральной службы по тарифам Российской Федерации от 22.02.2001 г. № 11/3 ГУП «Донэнерго» включено в подраздел Реестра субъектов естественной монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль – «Реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергитическом комплексе» по виду деятельности «Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии».

АО «Донэнерго» было создано в результате реорганизации ГУП «Донэнерго».

Учитывая требования части 5 статьи 58 Гражданского кодекса Российской Федерации, согласно которой при образовании юридического лица одного вида в юридическое лицо другого вида (изменении организационно-правовой формы) к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

АО «Донэнерго» осуществляет деятельность на рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В соответствии с пунктом 5 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции», доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Таким образом, АО «Донэнерго» является субъектом естественной монополии и занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии, в соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 года №147-ФЗ «О естественных монополиях».

Согласно представленным документам и пояснениям, АО «Донэнерго» 28.11.2016 г. получило уведомление от ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» № 26/009-26425 о необходимости введения полного ограничения режима потребления электроэнергии МУП «РТК» с 15.12.2016 г.

Однако, 16.12.2016 г. АО «Донэнерго» получило уведомление № 26/009-28136 от 15.12.2016 г. об отмене полного ограничения режима потребления электроэнергии МУП «РТК».

Из представленных документов следует и не опровергается всеми сторонами по настоящему делу, что АО «Донэнерго» не производило введение ограничения режима потребления электроэнергии в отношении МУП «РТК» ни 15.12.2016 г. (согласно уведомления), ни 16.12.2016 г.

Таким образом, Комиссия в действиях АО «Донэнерго» не усматривает нарушения антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 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», Комиссия

РЕШИЛА:

. 1 Признать ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» нарушившим пункт 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Признать ПАО «МРСК Юга» нарушившим пункт 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Признать МУП «РТК» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» не выдавать.

4. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства ПАО «МРСК Юга» не выдавать.

5. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства МУП «РТК» не выдавать.

6. Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении АО «Донэнерго» в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях (бездействии).

7. Передать материалы дела специалисту Ростовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях в отношении ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону», ПАО «МРСК-Юга» и МУП «РТК».

Председатель Комиссии: С.В. Батурин

Члены Комиссии:

И.В. Алексенко

Г.В. Стрижакова

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Ростовской области в течение трех месяцев со дня его принятия.