

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ),
КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

11.11.2021 г.

г. Новосибирск

Федеральной антимонопольной службы России в рамках осуществления контроля за соблюдением антимонопольного законодательства при проведении внеплановой выездной проверки АО «Новосибирскэнергосбыт» в соответствии с приказом ФАС России от 17.03.2021 № 231/21 были установлены обстоятельства, которые могут свидетельствовать о нарушении антимонопольного законодательства в действиях АО «Новосибирскэнергосбыт».

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области во исполнение поручения Федеральной антимонопольной службы России от 30.07.2021 № ВК/63588/21, руководствуясь п.4 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331, а также приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15 были рассмотрены действия АО «Новосибирскэнергосбыт» на предмет нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в частности выставлен! ;я потребителям платы за неустойку по заключенным договорам купли-продажи (энергоснабжения) электрической энергии (мощности).

Согласно представленной АО «Новосибирскэнергосбыт» типовой форме договора энергоснабжения в части условий оплаты абонентом потребленной мощности, превышающей установленную максимальную величину, абонент оплачивает гарантирующему поставщику неустойку за такое превышение, которая рассчитывается за соответствующий месяц в виде произведения двух величин: цены за мощность, сложившейся для расчетов за данный месяц, и разницы между фактически потребляемой мощностью и разрешенной (максимальной).

В соответствии с положениями пункта 66 ранее действовавших Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 № 530 (далее - Основные положения №530), гарантирующий поставщик при заключении договора энергоснабжения (купли-продажи) с потребителем на розничном рынке был вправе предусмотреть порядок компенсации стоимости отклонений фактического объема потребления электрической энергии от договорного объема потребления для случаев, предусмотренных Основными

положениями №530.

Таким образом, включение в договор энергоснабжения положений о компенсации потребителем за превышение фактически потребленной мощности над разрешенной величиной было возможно в период действия Основных положений №530.

С момента вступления в законную силу Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 (далее - Основные положения № 442) перечень существенных условий договора изменился включает в себя в том числе:

- порядок определения объема покупки электрической энергии (мощности) по договору за расчетный период, в соответствии с требованиями Основных положений №442;
- условия о порядке учета электрической энергии (мощности) с использованием приборов учета и порядке взаимодействия сторон договора в процессе такого учета.

Так, согласно пункту 44 Основных положений №442 определение объема покупки электрической энергии (мощности), поставленной гарантирующим поставщиком в точках поставки по договору энергоснабжения за расчетный период, осуществляется на основании данных об объемах потребления электрической энергии (мощности), определенных в соответствии с разделом X Основных положений №442.

В рамках X раздела Основных положений №442 установлено, что определение объема потребления электрической энергии (мощности) на розничных¹ рынках осуществляется на основании показаний приборов учета или, при их отсутствии, путем применения расчетных способов.

В силу статьи 330 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Абзацем 10 пункта 40 Основных положений №442 к существенным условиям договора энергоснабжения отнесена также ответственность потребителя (покупателя) за нарушение порядка оплаты.

Порядок оплаты потребленной электрической энергии регламентирован пунктом 82 Основных положений №442.

Порядок начисления указанной неустойки определяется в соответствии с гражданским законом дательством Российской Федерации и фиксируется в форме специального соглашения.

Таким образом, начиная с апреля 2012 г., гарантирующий поставщик, руководствуясь Основными положениями №442, осуществляет взаиморасчет с потребителями электрической энергии (мощности) в рамках заключенных

договоров энергоснабжения (купли-продажи) по фактическим значениям потребленного объема электроэнергии (мощности), определяемым по показаниям приборов учета или, за неимением которых, при помощи расчетных способов, регламентированных Основными положениями №442.

В соответствии с пунктом 5 статьи 426 ГК РФ условия публичного договора, не соответствующие требованиям, установленным пунктами 2 и 4 указанной статьи, ничтожны.

Так, пункт 2 указанной статьи указывает на необходимость применения в договоре для потребителей соответствующей категории одинаковой цены товаров, работ или услуг, за исключением случаев, если законом или иными правовыми актами допускается предоставление льгот отдельным категориям потребителей.

Пунктом 4 названной статьи 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 (типовые договоры, положения и т.п.).

В соответствии со статьей 310 ГК РФ одностороннее изменение условий гражданско-правового договора не допускается, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Применительно к правоотношениям, вытекающим из публичного договора энергоснабжения, такие исключения установлены, что соответствует положениям пункта 4 статьи 426 ГК РФ.

Так, подпунктом «а» пункта 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 установлено, что настоящее постановление применяется к отношениям, вытекающим из публичных договоров, ранее заключенных на розничных рынках электрической энергии (далее — розничные рынки), в части прав и обязанностей, которые возникнут после вступления в силу указанного постановления.

Таким образом, ранее заключенные на розничных рынках электрической энергии договоры энергоснабжения (купли-продажи) действуют автоматически в части, не противоречащей вступающему в силу акту.

Таким образом, начиная с 2012 года возможность включения в договор энергоснабжения (купли-продажи) с гарантирующим поставщиком положений о компенсации объема потребления электроэнергии, превышающего фактическую мощность над мощностью в договоре, не предусмотрена ни положениями Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», ни Основными положениями №442.

Вместе с тем, согласно имеющимся данным за рассматриваемый период с 2018 по 2020 год АО «Новосибирскэнергосбыт» заключены договоры энергоснабжения (купли-продажи), согласно положениям которых абонент, в случае превышения им потребления разрешенной (максимальной) мощности, обязуется платить гарантирующему поставщику неустойку в размере равной произведению цены на мощность, сложившейся для расчетов за текущий месяц, и разницы между

фактически потребляемой мощностью и разрешенной (максимальной).

В связи с наличием в действиях (бездействии) АО «Новосибирскэнергосбыт» (юридический адрес: ул. Орджоникидзе, 32, г. Новосибирск, 630099),

выразившихся во включении в типовую форму договора энергоснабжения (купли-продажи) с гарантирующим поставщиком положений о компенсации объема потребления электроэнергии, превышающего фактическую мощность над мощностью в договоре, не предусмотренных ни положениями Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», ни Основными положениями №442, признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Новосибирское УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предупреждает о необходимости прекращения данных действий (бездействия) путем приведения в соответствие действующему законодательству в сфере электроэнергетики положений договоров энергоснабжения (купли-продажи), заключенных с потребителями, а также о необходимости согласования с Новосибирским УФАС России типовой формы договора энергоснабжения АО «Новосибирскэнергосбыт» в целях определения правовой конструкции взаимодействия лиц, имеющих намерение заключить соответствующий договор с гарантирующим поставщиком, в срок до **20.12.2021г.**

О выполнении предупреждения необходимо сообщить в Новосибирское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.