

Общество с ограниченной  
ответственностью

«ТНС Энерго Великий Новгород»

ул. Псковская, д. 13, Великий Новгород ,  
173015

Исх. №3244/02 от 11.06.2021

#### ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 4

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

В связи с наличием в действиях (бездействии) Общества с ограниченной ответственностью «ТНС Энерго Великий Новгород» (место нахождения: ул. Псковская, д. 13, Великий Новгород, 173015) (далее – ООО «ТНС Энерго Великий Новгород», Гарантирующий поставщик) признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), Управление Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России) сообщает следующее.

В Новгородское УФАС России обратилось Государственное областное бюджетное учреждение здравоохранения «Новгородская областная станция переливания крови» (далее – ГОБУЗ «НОСПК», Учреждение) с заявлением, в котором просит дать оценку соответствия требованиям антимонопольного законодательства действий Гарантирующего поставщика.

Из заявления и представленных по запросам Управления документов усматривается следующее.

Между Учреждением и ООО «ТНС Энерго Великий Новгород» на основании пункта 29 части 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 №

44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) заключен государственный контракт № 53010000758 от 01.02.2021 (далее – Контракт), предметом которого является осуществление продажи электрической энергии (мощности) Гарантирующим поставщиком, а также самостоятельное или через привлеченных третьих лиц оказание услуг по передаче электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии в адрес Учреждения (далее также – Потребитель). Потребитель обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги в сроки и на условиях, предусмотренных Контрактом.

Учреждение неоднократно обращалось к Гарантирующему поставщику с протоколами разногласий письмами исх. от 29.01.2021 № 41, исх. от 17.02.2021 № 86, от 05.04.2021 № 183.

Письмами исх. от 09.02.2021 № 01-06/7534, от 03.03.2021 № 01-06/11831, от 14.04.2021 № 01-06/21100 Гарантирующий поставщик (далее также – ГП) отказал в принятии спорных положений Контракта в редакции Учреждения.

Разногласия относительно положений Контракта касались, в частности, следующих его положений: пункт 5.4 Контракта, пункт 6.5 Контракта.

В соответствии с пунктом 4 статьи 421 Гражданского кодекса условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Согласно статье 422 Гражданского кодекса договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

В соответствии с частью 5 статьи 38 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», договор, заключаемый гарантирующим поставщиком с потребителем электрической энергии, является публичным.

Таким образом, условия публичного договора и существующие правоотношения должны соответствовать императивным нормам, регулирующим данные правоотношения.

Вышеизложенные положения Контракта, навязываемые Гарантирующим поставщиком, не соответствуют требованиям действующего законодательства ввиду следующего.

Относительно пункта 5.4 Контракта.

Порядок введения ограничения электрической энергии предусмотрен Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 (далее - Правила ограничения).

Согласно пункту 5.4 Контракта, ГП в сроки, установленные Правилами ограничения, направляет Потребителю уведомление о введении ограничения любым из следующих способов, выбранным на усмотрение ГП:

а) посредством направления сообщения (уведомления) в электронной форме по телекоммуникационным каналам связи через оператора электронного документооборота с использованием квалифицированной электронной подписи в случае заключения с Потребителем соглашения об использовании электронного документооборота и/или направления сообщения (уведомления) в виде электронного образа документа в одном из форматов графических файлов: PDF- Portable, Document Format, JPEG - Joint Photographic Experts Group, TIFF - Tagged Image File Format, PNG - portable network graphics, на указанный в разделе 8 настоящего Договора адрес электронной почты, предназначенный для направления уведомлений о введении ограничения режима потребления электрической энергии. При направлении уведомления о введении ограничения режима электрической энергии посредством электронной почты Потребитель считается уведомленным надлежащим образом в день направления повторного уведомления при условии, что ГП направил Потребителю повторное уведомление в течение 2 (двух) дней, но не ранее истечения 24 (двадцати четырех) часов со времени направления первого уведомления. При направлении уведомления о введении ограничения режима потребления электрической энергии через оператора электронного документооборота, Потребитель считается уведомленным надлежащим образом в день направления указанного уведомления в электронном виде Оператором электронного документооборота. Уведомление о введении ограничения режима потребления электрической энергии направляется Потребителю через Оператора электронного документооборота однократно;

б) посредством направления короткого текстового сообщения (далее – смс-сообщение) на номер мобильного телефона, предназначенный для направления уведомлений о введении ограничения режима потребления электрической энергии, указанный в разделе 8 настоящего Договора. В данном случае Потребитель считается уведомленным надлежащим образом в день направления повторного смс-сообщения при условии, что ГП направил Потребителю повторное смс-сообщение в течение 2 (двух) дней, но не ранее истечения 24 (двадцати четырех) часов со времени направления первого смс-сообщения;

в) посредством направления уведомления на номер факса, предназначенный для направления уведомлений о введении ограничения режима потребления электрической энергии, указанный в разделе 8

настоящего Договора. В данном случае Потребитель считается уведомленным надлежащим образом в день направления уведомления на номер факса;

г) посредством передачи Потребителю голосовой информации по сети телефонной связи с записью разговора. В данном случае Потребитель считается уведомленным надлежащим образом в момент принятия голосовой информации по сети телефонной связи;

д) посредством публикации на официальном сайте ГП в сети «Интернет». В данном случае Потребитель считается уведомленным надлежащим образом в день публикации соответствующего уведомления;

е) посредством включения текста уведомления в счет на оплату потребленной электрической энергии (мощности). В данном случае Потребитель считается уведомленным надлежащим образом в день доставки (получения) соответствующего счета;

ж) посредством опубликования сообщения в периодическом печатном издании, являющемся источником официального опубликования нормативных правовых актов органов государственной власти соответствующего субъекта Российской Федерации, в котором расположены энергопринимающие устройства и (или) объекты электроэнергетики Потребителя. В данном случае Потребитель считается уведомленным надлежащим образом в день опубликования соответствующего сообщения (уведомления);

з) посредством направления уведомления почтовым отправлением. В данном случае Потребитель считается уведомленным надлежащим образом в день доставки (получения) Потребителем соответствующего уведомления. По истечении контрольных сроков пересылки письменной корреспонденции уведомления, направленные указанным способом, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не находится по указанному адресу;

и) посредством вручения уведомления нарочным способом. В данном случае Потребитель считается уведомленным надлежащим образом в день вручения (получения) соответствующего уведомления;

к) посредством использования систем мгновенного, в реальном времени через сеть «Интернет», обмена сообщениями (мессенджерами), в том числе обмена видео- и фото- сообщениями. В данном случае Потребитель считается уведомленным надлежащим образом в день направления повторного уведомления при условии, что ГП направил Потребителю повторное уведомление в течение 2 (двух) дней, но не ранее истечения 24 (двадцати четырех) часов со времени направления первого уведомления;

л) или любым, позволяющим подтвердить доставку указанного уведомления, способом.

Потребитель уведомляется о введении ограничения режима потребления однократно. В случае, если в отношении энергопринимающих устройств Потребителя введено частичное ограничение режима потребления, при дальнейшем введении в отношении его энергопринимающих устройств и (или) объектов электроэнергетики полного или частичного до уровня аварийной брони ограничения режима потребления отдельное уведомление ГП не направляется.

Отказ Потребителя от признания задолженности, указанной в уведомлении о введении ограничения режима потребления, не является препятствием для введения ограничения режима потребления.

В пункте 2 Правил ограничения причислены обстоятельства, по которым возможно введение гарантирующим поставщиком ограничения режима потребления электрической энергии в отношении потребителя.

Так, на основании пункта 8 Правил ограничения уведомление потребителя о введении ограничения режима потребления осуществляется способом, определенным договором энергоснабжения, договором купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), договором оказания услуг по передаче электрической энергии, в том числе посредством направления короткого текстового сообщения (далее - смс-сообщение) на номер мобильного телефона, указанный в соответствующем договоре для направления потребителю уведомления о введении ограничения режима потребления, посредством направления сообщения на адрес электронной почты, указанный в соответствующем договоре для направления потребителю уведомления о введении ограничения режима потребления, посредством публикации на официальном сайте инициатора введения ограничения в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее - сеть «Интернет»), зарегистрированном в качестве средства массовой информации, посредством включения текста уведомления в счет на оплату потребленной электрической энергии (мощности), оказанных услуг по передаче электрической энергии и (или) услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, а если указанными договорами ни один из данных способов не определен, посредством опубликования в периодическом печатном издании, являющемся источником официального опубликования нормативных правовых актов органов государственной власти соответствующего субъекта Российской Федерации, или любым позволяющим подтвердить доставку указанного уведомления способом.

В случае уведомления потребителя о введении ограничения режима потребления, путем публикации на официальном сайте инициатора введения ограничения в сети «Интернет», зарегистрированным в качестве СМИ или

посредством опубликования в периодическом печатном издании, являющемся источником официального опубликования нормативных правовых актов органов государственной власти соответствующего субъекта Российской Федерации, потребитель считается надлежащим образом уведомленным о введении ограничения режима потребления в день публикации соответствующего уведомления.

Таким образом, в силу пункта 8 Правил ограничения, условие, содержащееся в пункте 5.4 Контракта, в части уведомления о введении ограничения режима потребления, посредством публикации на официальном сайте ГП в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», предусматривает возможность использования такой формы уведомления при условии, что этот Интернет - сайт зарегистрирован в качестве средства массовой информации.

Из информации, представленной ООО «ТНС Энерго Великий Новгород» в адрес Новгородского УФАС России (исх. от 26.05.2021 № 01-01/2/27842), следует, что официальным сайтом Гарантирующего поставщика является сайт информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://novgorod.tns-e.ru>, данный сайт не зарегистрирован в качестве СМИ в установленном законом порядке.

Таким образом, Гарантирующим поставщиком навязываются невыгодные, противоречащие императивным требованиям законодательства, условия Контракта.

Относительно пункта 6.5 Контракта.

Согласно пункту 6.5 Контракта, ГП и Сетевая организация несут ответственность перед Потребителем за надежность снабжения его электрической энергией и ее качество в пределах границ балансовой принадлежности объектов электросетевого хозяйства Сетевой организации, в том числе, в случае, если энергопринимающее устройство Потребителя технологически присоединено к объектам электросетевого хозяйства Сетевой организации опосредованно через энергопринимающие устройства, объекты по производству электрической энергии (мощности), объекты электросетевого хозяйства лиц, не оказывающих услуги по передаче.

Основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии утверждены Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 (далее – Основные положения).

В соответствии с абзацем 1 пункта 30 Основных положений в рамках договора энергоснабжения гарантирующий поставщик несет перед

потребителем (покупателем) ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору, в том числе за действия сетевой организации, привлеченной для оказания услуг по передаче электрической энергии, а также других лиц, привлеченных для оказания услуг, которые являются неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям.

Согласно абзацу 3 пункта 30 Основных положений, если энергопринимающее устройство потребителя технологически присоединено к объектам электросетевого хозяйства сетевой организации опосредованно через энергопринимающие устройства, объекты по производству электрической энергии (мощности), объекты электросетевого хозяйства лиц, не оказывающих услуги по передаче, то гарантирующий поставщик и сетевая организация несут ответственность перед потребителем за надежность снабжения его электрической энергией и ее качество в пределах границ балансовой принадлежности объектов электросетевого хозяйства сетевой организации. Наличие оснований и размер ответственности гарантирующего поставщика перед потребителем определяются в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации и законодательством Российской Федерации об электроэнергетике.

Таким образом, Основными положениями допускается единственная возможность возникновения у потребителя по договору энергоснабжения обязательств по урегулированию отношений непосредственно с сетевой организацией – в том случае, когда соблюдено условие, предусмотренное абзацем 3 пункта 30 Основных положений (имеет место опосредованное технологическое присоединение).

Договор энергоснабжения, заключенный гарантирующим поставщиком с потребителями, не может содержать условия о том, что ответственность перед потребителями несет оказывающая услуги передачи электрической энергии сетевая организация.

В силу абзаца 4 пункта 30 Основных положений, гарантирующий поставщик в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации имеет право обратного требования (регресса) к лицам, за действия (бездействия) которых он несет ответственность перед потребителем (покупателем) по договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)).

Таким образом, именно гарантирующий поставщик несет ответственность перед потребителями за действия сетевой организации, указанной обязанности корреспондирует его право обратного требования, в частности, к сетевой организации.

Формулировка же, использованная Гарантирующим поставщиком в вышеуказанном пункте, свидетельствует о том, что он разделяет

ответственность перед Потребителем с Сетевой организацией и в иных случаях, не предусмотренных Основными положениями, а не несет ее самостоятельно, что недопустимо.

11.06.2021 г. в ходе осмотра Интернет-сайта ООО «ТНС Энерго Великий Новгород» (акт осмотра Интернет-сайта от 11.06.2021 г.) установлено, что идентичное по содержанию условие имеется в формах типовых договоров энергоснабжения ООО «ТНС Энерго Великий Новгород», размещенных на официальном Интернет-сайте Общества, а именно:

в пункте 6.3 договора энергоснабжения с энергосбытовой компанией;

в пункте 6.5 договора энергоснабжения для бюджетных потребителей;

в пункте 6.5 договора энергоснабжения для объединений граждан;

в пункте 6.5 договора энергоснабжения для прочих потребителей;

в пункте 6.3 договора энергоснабжения с энергосбытовой компанией (в случае предоставления банковской гарантии);

в пункте 6.5 контракта энергоснабжения для бюджетных потребителей.

Тем самым общество неправомерно включает в типовые формы договоров энергоснабжения условия, возлагающие на потребителя обязательства по урегулированию отношений с сетевой организацией в рамках договора энергоснабжения, а также неправомерно навязывает пункт 6.5 Контракта ГОБУЗ «НОСПК».

Из проведенного Управлением анализа состояния конкуренции на розничном рынке электрической энергии (мощности) на территории Новгородской области следует, что ООО «ТНС Энерго Великий Новгород» является гарантирующим поставщиком и занимает доминирующее положение на данном товарном рынке.

Общество навязывает ГОБУЗ «НОСПК» редакцию Контракта с условием об уведомлении Потребителя о введении в отношении него ограничения режима потребления электрической энергии посредством публикации на официальном сайте общества в сети Интернет, который не зарегистрирован в качестве средства массовой информации, при том, что в настоящее время указанное исключено из типовой формы договоров с соответствующей категорией потребителей (пункт 5.4 Контракта); а также навязывает редакцию Контракта с условиями, возлагающими на потребителя обязательства по урегулированию отношений с сетевой организацией в рамках договора энергоснабжения (пункт 6.5 Контракта).

Согласно пункту 3 статьи 10 Закона о защите конкуренции, запрещается злоупотребление доминирующим положением путем навязывания 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).

В соответствии с пунктом 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства», исходя из содержания запрета, установленного пунктами 3, 8 части 1 статьи 10 Закона, пресечение антимонопольного нарушения в форме навязывания невыгодных и не относящихся к предмету договора условий и (или) установления дискриминационных условий допускается как до, так и после заключения договора, в который включается подобное условие.

В связи с наличием в вышеуказанных действиях (бездействии) ООО «ТНС Энерго Великий Новгород», выразившихся в навязывании контрагенту невыгодных условий договора, признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, Новгородское УФАС России предупреждает о необходимости прекращения указанных действий (бездействия) и с этой целью в течение 15 дней со дня получения настоящего предупреждения:

- прекратить навязывание контрагенту – ГОБУЗ «НОСПК» невыгодных условий договора путем принятия мер (со стороны Гарантирующего поставщика) к внесению изменений в пункты 5.4, 6.5 Контракта в обозначенной в настоящем предупреждении части;

- осуществить внесение изменений в ранее разработанные формы договоров энергоснабжения, указанные на стр. 7 (абз. 3 – 8) и размещенные на официальном сайте Гарантирующего поставщика, в соответствии с пунктом 30 Основных положений, исключив положения об ответственности перед Потребителем Сетевой организации, за исключением случаев, предусмотренных абзацем 3 пункта 30 Основных положений.

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

Руководитель Управления

Государственный советник РФ 1 класса

<...>

Примечание:

В соответствии с частью 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение **не подлежит административной ответственности** за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

В соответствии с частью 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.