



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД КРАСНОДАРСКОГО КРАЯ
ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
РЕШЕНИЕ**

**г. Краснодар
08 августа 2016 года**

Дело № А32-17124/2016

Резолютивная часть решения объявлена 02 августа 2016 года.
Полный текст решения изготовлен 08 августа 2016 года.

Арбитражный суд Краснодарского края в составе судьи Лесных А.В., при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Магулаевой М.Р., рассмотрев в судебном заседании заявление АО "Независимая энергосбытовая Компания Краснодарского края"
к УФАС по Краснодарскому краю
к ООО "РемСтройСервис"
к АО "НЭСК - электросети"

о признании недействительным решения от 20.02.2015

При участии в заседании:

от заявителя: Тешев С.Р. - доверенность;

от заинтересованного лица: не явка, уведомлен;

от ООО "РемСтройСервис" – Лавриненко С.В. – доверенность;

от АО «НЭСК – электросети» – Лях В.П., Денисенко А.Ю. - доверенность.

УСТАНОВИЛ:

АО "Независимая энергосбытовая Компания Краснодарского края" обратилось в суд с заявлением к УФАС по Краснодарскому краю, к ООО "РемСтройСервис", к АО "НЭСК - электросети" о признании недействительным решения от 20.02.2015.

Представитель заявителя настаивает на требованиях.

Заинтересованное лицо, уведомленное надлежащим образом о времени и месте проведения предварительного судебного заседания явку представителей в суд не обеспечил.

Представители АО "НЭСК - электросети" возражает против удовлетворения заявленных требований,

Представитель ООО «РемСтройСервис» предоставил суду отзыв.

Суд, изучив материалы дела, заслушав объяснения представителей, установил следующее.

В Краснодарское УФАС России поступило заявление ООО «РемСтройСервис» (далее - Заявитель) на действия ОАО «НЭСК» (далее - ГП), выразившиеся в нарушении порядка введения ограничения режима потребления электрической

энергии на Объекте -ТП-2221п (г. Краснодар, пос. Российский, ул. Бисерная, 19), установленного постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) Частичном ограничении режима потребления электрической энергии».

Приказом Краснодарского УФАС России от 05.10.2015 № 493 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства». Краснодарским УФАС России в отношении АО «НЭСК» возбуждено дело № 350/2015 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

По итогам рассмотрения дела № 350/2015 Комиссией Краснодарского У ФАС России принято решение от 20.02.2016, согласно которому в действиях АО «НЭСК», ущемляющих интересы ООО «РемСтройСервис», установлен факт нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении порядка, установленного пунктом 15 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии № 442 путем введения полного ограничения режима потребления электрической энергии на объект ТП-2221п, расположенный по адресу: г. Краснодар, п. Российский, ул. Бисерная, 19, на дату 29.06.2015, несоответствующую дате введения режима ограничения - 25.06.2015, указанной в уведомлении об ограничении режима электропотребления от 14.05.2015 № 15, а также в отсутствие надлежащего уведомления потребителя о предстоящем ограничении Объекта на дату 29.06.2015, а также передать материалы дела № 350/2015 по факту нарушения АО «НЭСК» пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по ст. 14.31 КоАП РФ.

Не согласившись с решением от 20.02.2015, заявитель обратился в суд с настоящим заявлением.

Принимая решение, суд руководствовался следующим.

В соответствии с частью 1 статьи 198 АПК РФ граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Анализ данной нормы позволяет сделать вывод о том, что для возникновения права на обращение в суд с требованием о признании незаконными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц необходима совокупность объективных обстоятельств:

1) несоответствующее их закону;

2) факт нарушения права или законного интереса лица в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (исполнение судебных актов находится вне взаимосвязи с осуществлением должником либо взыскателем предпри-

нимательской деятельности),

3) возникновение препятствий для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Основанием для вынесения оспариваемого решения послужили следующие обстоятельства.

Энергоснабжение Объекта ООО «РемСтройСервис» - ТП-2221п, расположенного по адрес): г. Краснодар, п. Российский, ул. Бисерная, 19 (далее - Объект), осуществляется на основании договора энергоснабжения от 22.11.2013 № 61407 (далее - Договор), заключенного с АО «НЭСК».

24.03.2015 при проведении проверки узла учета, установленного на Объекте, персоналом АО «НЭСК-электросети» выявлено отсутствие пломбы госповерителя, механические повреждения пломбы ЭСО и гарантийной пломбы завода-изготовителя, о чем составлен соответствующий Акт о неучтенном потреблении эл. энергии на Объекте от 24.03.2015 № 02020, а прибор учета выведен из расчетов.

На основании Акта о неучтенном потреблении эл. энергии на Объекте от 24.03.2015 № 02020 АО «НЭСК-электросети» составлен расчет безучетно потребленной эл. энергии - 96 584 кВт/ч. на сумму 254 015,92 руб.

Указанный расчет ООО «РемСтройСервис» не оспорен в судебном порядке.

В связи с образовавшейся задолженностью за потребленную электрическую энергию в размере 895 126,00 руб., в том числе: 43 006,0 руб. - недоплаты за период с 01.11.2014 по 31.01.2015. 852 120,0 руб. - начисление за период с 01.04.2015 по 30.04.2015 (отсутствие прибора учета, в связи с выявлением неучтенного потребления эл. энергии), 14.05.2015 АО «НЭСК» в адрес ООО «РемСтройСервис» направлено уведомление № 15 об ограничении режима электропотребления с 25.06.2015 (указанное уведомление согласно представленным АО «НЭСК» на обозрение Комиссии оригиналам квитанции об отправке, направлено на юр. адрес ООО «РемСтройСервис» 20.05.2015).

18.06.2015 АО «НЭСК» вручило директору ООО «РемСтройСервис» - Саргсян Э.А. под роспись извещение № 15-1 об ограничении режима электропотребления с 15.06.2015.

В связи с тем, что вопрос погашения вышеуказанной задолженности не был урегулирован Заявителем, АО «НЭСК» направило в адрес АО «НЭСК-электросети» заявку № 09955/О от 16.06.2015 на отключение объекта Заявителя с 25.06.2015. Заявка получена АО «НЭСК-электросети» 19.06.2015.

Заявка № 09955/О исполнена АО «НЭСК-электросети» - 29.06.2015. путем ведения полного ограничения режима потребления электрической энергии на Объект ООО «РемСтройСервис».

В ходе рассмотрения дела № 350/2015 АО «НЭСК-электросети». АО «НЭСК» не представлены документы, подтверждающие, что отключение осуществлено с нарушением срока, указанного в уведомлении (25.06.2015), по причине отсутствия доступа к Объекту Заявителя.

В связи с устранением ООО «РемСтройСервис» причин, послуживших основанием для введения режима ограничения потребления эл. энергии, АО «НЭСК-электросети» на основании заявки АО «НЭСК» от 03.007.2015 № 10094/П, возобновлена поставка электрической энергии на Объект, о чем составлен соответствующий Акт.

Основы регулирования отношений, связанных с введением полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии потребителя-

ми электрической энергии (мощности) - участниками оптового и розничных рынков электрической энергии (далее - потребители), в том числе его уровня (далее - ограничение режима потребления), которое предполагает прекращение подачи электрической энергии (мощности) потребителям или сокращение объемов потребления электрической энергии (мощности) в определенных случаях, установлены постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (далее - Постановление № 442).

В соответствии с п. 2 Постановления № 442, ограничение режима потребления электрической энергии вводится при наступлении, в том числе следующего обстоятельства:

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, а для граждан-потребителей за 2 расчетных периода, либо к образованию задолженности потребителя перед энергосбытовой, энергоснабжающей организацией или производителем электрической энергии (мощности) на розничном рынке, в размере, установленном в договоре (абзац 2 подпункта «б» пункта 2 Постановления № 442).

Ограничение режима потребления электрической энергии вводится по инициативе Гарантирующего поставщика в связи с наступлением, в том числе вышеуказанных обстоятельств, перед которым не исполнены обязательства по договору.

Пунктами 15, 17, 18 Постановления № 442 установлен порядок введения режима ограничения потребления электрической энергии, с учетом категории потребителей и наличия/отсутствия соответствующих обстоятельств.

В соответствии с п. 15 Постановления № 442, 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.

С учетом пункта 15 Правил № 442, а также представленных материалов, Комиссией установлено, что АО «НЭСК» при введении режима ограничения потребления электрической энергии на Объект ООО «РемСтройСервис» 29.06.2015, нарушен порядок введения режима ограничения потребления электрической энергии, путем несоблюдения сроков введения полного ограничения потребления электроэнергии на Объекте, согласно уведомлению от 14.05.2015 № 15 (дата отключения 25.06.2015) и отсутствие надлежащего уведомления потребителя о предстоящем ограничении Объекта на 29.06.2015.

Указанные несвоевременные действия АО «НЭСК» привели к нарушению законодательства об электроэнергетике, последствие которых стало отсутствие возможности со стороны ООО «РемСтройСервис», как управляющей организацией многоквартирных жилых домов в пос. Российский г. Краснодара, уведомить конечных потребителей о предстоящем ограничении на иную дату - 29.06.2015, чем было указано в уведомлении об ограничении режима потребления электрической энергии (25.06.2015) и принять меры по исполнению последним обязательств, связанных с поставкой электрической энергии конечным потребителям.

Довод АО «НЭСК» о том, что указанные действия по нарушению даты введения ограничения режима потребления электрической энергии на объект Заявителя совершены, в результате действий АО «НЭСК-электросети» и соответственно в действиях Сетевой организации содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства, правомерно отклонены Комиссией ввиду нижеследующего.

Взаимоотношения по ограничению режима потребления электрической энергии на объект Заявителя возникли исходя из имеющихся договорных отношений между ГП (АО «НЭСК») и потребителем (ООО «РемСтройСервис»). При таких об-

стоятельствах АО «НЭСК» несет ответственность перед потребителем, за действия, осуществленные в нарушение норм действующего законодательства. Взаимоотношения АО «НЭСК» с третьим лицом, в данном случае АО «НЭСК-электросети» (исполнителем заявки на введение ограничение), регулируются в самостоятельном порядке, и не распространяются на взаимоотношения с ООО «РемСтройСервис». При этом урегулирование отношений по передаче электрической энергии (начало/прекращение оказания услуг) в рамках заключенного договора, возложено на АО «НЭСК».

Вышесказанное подтверждается следующим, согласно п. 1.9 Регламента взаимодействия Продавца (АО «НЭСК») и Покупателя (АО «НЭСК-электросети») при ограничении режима электропотребления Потребителям Продавца (приложение к Дополнительному соглашению № 47 от 19.02.2014 к договору купли-продажи «электрической энергии, приобретаемой с целью компенсации фактической величины потерь электроэнергии при ее передаче по электрическим сетям ОАО «НЭСК-электросети» от 26.02.2008 № 2011570), ограничение режима электропотребления должно быть произведено Покупателем в указанную в Уведомлении-заявке дату.

В случае если ограничение режима электропотребления Потребителю, инициированное Продавцом, не было введено, Покупатель не позднее 2 рабочих дней со дня, когда такое ограничение должно было быть введено, направляет Продавцу Акт с указанием: причины, по которой не было введено ограничение на дату введения ограничения, указанную в Уведомлении - заявке.

Покупатель, не исполнивший или ненадлежащим образом исполнивший Уведомление - заявку Продавца, несет ответственность перед Продавцом.

Согласно п. 25 Правил ограничения № 442, Инициатор введения ограничения режима потребления или сетевая организация (если по ее инициативе вводится ограничение режима потребления) и исполнитель несут перед потребителем установленную гражданским законодательством Российской Федерации ответственность за несоблюдение ими установленного настоящими Правилами порядка введения ограничения режима потребления, а также за возникшие у потребителя в связи с этим убытки.

Указанные требования корреспондируются с нормой п. 26 Правил ограничения № 442, в соответствии с которой, Исполнитель (субисполнитель), не исполнивший или ненадлежащим образом исполнивший уведомление инициатора введения ограничения о необходимости введения ограничения режима потребления, несет ответственность перед инициатором введения ограничения в размере, равном стоимости электрической энергии (мощности), отпущенной потребителю после предполагаемой даты введения ограничения режима потребления, указанной в уведомлении.

Таким образом, исходя из вышеизложенного, неисполнение или ненадлежащее исполнение Сетевой организацией обязательств по введению полного ограничения электроснабжения на объект ООО «РемСтройСервис», в срок согласно заявке от 06.06.2015 № 09955/О, регулируются Регламентом взаимодействия между АО «НЭСК» и АО «НЭСК-электросети», последствия несоблюдения которого исключают прямую ответственность Покупателя перед потребителем ООО «РемСтройСервис».

Согласно требованиям пункта 4 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон), запрещаются действия (без-

действие) 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 следующие действия (бездействие) 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 рентабельности 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.

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.

Таким образом, в действиях АО «НЭСК», ущемляющих интересы ООО «Рем-СтройСервис», выразившихся в нарушении порядка, установленного пунктом 15 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии № 442 путем введения полного ограничения режима потребления электрической энергии на объект ТП-2221п, расположенный по адресу: г. Краснодар, п. Российский, ул. Бисерная, 19, на дату 29.06.2015, несоответствующую дате введения режима ограничения - 25.06.2015, указанной в уведомлении об ограничении режима электропотребления от 14.05.2015 № 15, а также в отсутствие надлежащего уведомления потребителя о предстоящем ограничении Объекта на дату 29.06.2015, установлен факт нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Аналогичная позиция изложена в постановлении Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 03.07.2015 № А32-37995/2014.

Пунктами 4, 5 статьи 200 АПК РФ установлено, что при рассмотрении дела об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц арбитражный суд осуществляет проверку оспариваемого акта или отдельных положений, решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

В соответствии с положениями пункта 2 статьи 201 АПК РФ основанием для признания ненормативных правовых актов недействительными, а также действий (бездействия) должностного лица неправомерными является несоответствие их закону и иному нормативному правовому акту, а также нарушение прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности.

Для признания ненормативного акта недействительным, решения и действия (бездействия) незаконными необходимо наличие одновременно двух условий:

несоответствие их закону или иному нормативному правовому акту и нарушение прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности, что также отражено в пункте 6 постановления Пленумов Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.07.1996 N 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой ГК РФ".

Доказательств, подтверждающих факт нарушения прав и законных интересов заявителя, а также несоответствия оспариваемого решения требованиям действующего законодательства, в материалах дела не имеется и заявителем не представлено, в связи, с чем у суда отсутствуют основания для признания решения незаконным.

На основании изложенного и руководствуясь статьями 167-170, 197-201 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении требований отказать.

Решение может быть обжаловано в Пятнадцатый арбитражный апелляционный суд в установленный Законом срок.

Судья

А.В. Лесных.