

РЕШЕНИЕ¹

Резолютивная часть решения оглашена 06.06.2018г.
В полном объеме решение изготовлено 08.06.2018г.

г. Ростов-на-Дону

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: <.....> – заместитель руководителя управления – начальник отдела информационно-аналитического и взаимодействия с полномочным представителем Президента РФ.

Члены Комиссии: <.....> – заместитель начальника отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;
<.....> – старший специалист 2 разряда отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства,

в присутствии представителей:

АО «Донэнерго» - <.....>., действующий на основании доверенности,
ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» - <.....>., действующий на основании доверенности,
МП «Азовводоканал» - <.....>., действующий на основании доверенности,

рассмотрев дело № 2142/02 от 01.11.2017 года по признакам нарушения ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» (344022, г. Ростов-на-Дону, пер. Журавлева, 47) и МП «Азовводоканал» (346780, Ростовская обл., г. Азов, пер. Осипенко, 11) п.4 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

¹ Данное решение изготовлено в соответствии с формой утвержденной приложением № 6 к приказу Федеральной антимонопольной службы от 22.12.2006г. № 337.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) поступило письмо АО «Донэнерго» с указанием на неправомерность действий ПАО «ТНС Энерго Ростов-на-Дону» в отношении МП «Азовводоканал», в части инициирования прекращения электроснабжения сетей, вследствие которого может быть произведено ограничение водоснабжения для неопределенного круга лиц.

На деятельность ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» распространяются ограничения, установленные ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции) установлен запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением на товарном рынке.

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 2017 год на территории Ростовской области составила 78,12%.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, 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.

Таким образом, 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».

1. ПАО «ТНС Энерго Ростов-на-Дону» инициировало процедуру введения полного и (или) частичного ограничения поставки электроэнергии в отношении МП «Азовводоканал», в связи с ненадлежащим исполнением обязательств последнего.

Между ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» и МП «Азовводоканал» заключен договор купли-продажи электрической энергии № 2540КП от 01.02.2017 года, согласно которому, гарантирующий поставщик обязан отпускать электроэнергию (мощность) Потребителю в точку (точки) поставки на границе балансовой принадлежности электрических сетей в пределах максимальной мощности по каждой точке поставки, а потребитель в свою очередь, согласно п. 3.3.1 Договора, обязан надлежащим образом производить оплату потребленной электрической энергии и мощности, а также услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электроэнергией и мощностью, с соблюдением сроков, размеров и порядка оплаты, установленных Договором.

МП «Азовводоканал» обязательства по договору купли-продажи электрической энергии № 2540КП в части оплаты за потребленную энергию надлежащим образом не исполняло, в связи с чем у МП «Азовводоканал» образовалась задолженность в размере 9 291 816, 87 руб. по состоянию на 19.09.2017г.

В адрес АО «Донэнерго» поступило уведомление от 19.09.2017 № 477 Азовского межрайонного отделения ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» о введении частичного ограничения с 14:00 часов 10.10.2017 г. в отношении МП «Азовводоканал» до уровня аварийной брони по точкам поставки ПС 110/6кВ А-25 Ф 2502, Ф2510 ТП-093(ВНС-1). При этом 13.10.2017 поступила повторная заявка от 13.10.2017 № 516 на введение ограничения

подачи электрической энергии в отношении МП «Азовводоканал» 17.10.2017 г в 14:00.

В соответствии со [статьей 539](#) ГК РФ 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 энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

В силу абз. 2 [п. 2 ст. 546](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), 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.

К отношениям по договору энергоснабжения, не урегулированным настоящим Кодексом, применяются законы и иные правовые акты об энергоснабжении, а также обязательные правила, принятые в соответствии с ними ([пункт 3 статьи 539](#) ГК РФ).

Правовые основы экономических отношений в сфере электроэнергетики, а также основные права и обязанности субъектов электроэнергетики при осуществлении деятельности в сфере электроэнергетики и потребителей электрической энергии устанавливает Федеральный закон от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" (далее – Закон об электроэнергетике).

Согласно [ст. 3](#) Закона об электроэнергетике, гарантирующий поставщик электрической энергии (далее – гарантирующий поставщик) - коммерческая организация, которой в соответствии с законодательством Российской Федерации присвоен статус гарантирующего поставщика, которая осуществляет энергосбытовую деятельность и обязана в соответствии с настоящим Федеральным [законом](#) заключить договор энергоснабжения, договор купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности) с любым обратившимся к ней потребителем электрической энергии либо с лицом, действующим от своего имени или от имени потребителя электрической энергии и в интересах указанного потребителя электрической энергии и желающим приобрести электрическую энергию.

В соответствии с [п. 1 ст. 38](#) Закон об электроэнергетике, субъекты электроэнергетики, обеспечивающие поставки электрической энергии потребителям электрической энергии, в том числе энергосбытовые организации, гарантирующие поставщики и территориальные сетевые организации (в пределах своей ответственности), отвечают перед потребителями электрической энергии за надежность обеспечения их электрической энергией и ее качество в соответствии с требованиями технических регламентов и иными обязательными требованиями.

Право энергоснабжающей организации отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает юридическое лицо, при существенном нарушении этим лицом договора предусмотрено [статьей 546](#) ГК РФ. При этом в силу прямого указания названной [статьи](#) нарушение договора абонентом предполагается существенным в случае неоднократного нарушения сроков оплаты товаров.

Согласно [п. 4 ст. 539](#) ГК РФ к отношениям по договору снабжения электрической энергией правила [параграфа 6 главы 30](#) названного Кодекса (включая и [ст. 546](#) ГК РФ) применяются, если законом или иными правовыми актами не установлено иное.

Таким образом, при регулировании отношений по договору снабжения электрической энергией законодательно закреплена возможность устанавливать отличные от предусмотренных в названном [параграфе](#) ГК РФ правила не только в законе, но и в иных правовых актах, к которым в силу [п. 4 ст. 3](#) ГК РФ относятся постановления Правительства Российской Федерации.

Аналогичное положение закреплено и в [пункте 4 статьи 37](#) Закона об электроэнергетике определено, что отношения по договору энергоснабжения регулируются утверждаемыми Правительством Российской Федерации основными [положениями](#) функционирования розничных рынков в той части, в которой Гражданский [кодекс](#) Российской Федерации

допускает принятие нормативных правовых актов, регулирующих отношения по договору энергоснабжения.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 утверждены Основные [положения](#) функционирования розничных рынков электрической энергии (далее - Основные положения № 442) и [Правила](#) полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии (далее - Правила ограничения).

В соответствии с абз. 1 пп. «б» п. 2 Правил ограничения, ограничение режима потребления вводится при нарушении потребителем своих обязательств, выразившихся в неисполнение 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, если это привело к образованию задолженности потребителя перед гарантирующим поставщиком, энергосбытовой, энергоснабжающей организацией или производителем электрической энергии (мощности) на розничном рынке по основному обязательству, возникшему из договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), в том числе обязательству по предварительной оплате электрической энергии (мощности).

Подпунктом «а» п. 4 Правил ограничения, установлено, что 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 связи с ненадлежащим исполнением обязательств МП «Азовводоканал» по оплате электрической энергии, ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» инициировало процедуру введения полного и (или) частичного ограничения поставки электроэнергии в отношении МП «Азовводоканал».

В соответствии с пунктом 18 Правил ограничения (ред. от 28.07.2017), в отношении потребителей (в том числе в отношении отдельных используемых ими объектов), ограничение режима потребления которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям, относящимся к категориям потребителей согласно [приложению](#), частичное ограничение режима потребления вводится в соответствии с [пунктом 17](#) настоящих Правил не ниже уровня аварийной брони. Введение в отношении таких потребителей ограничения режима потребления ниже величины аварийной брони не допускается.

При отсутствии у такого потребителя акта согласования аварийной брони, величины аварийной брони определяются гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) по согласованию с исполнителем в размере не менее 10 процентов максимальной мощности соответствующих объектов такого потребителя, а потребитель несет ответственность за последствия, в том числе перед третьими лицами, вызванные применением к нему ограничения режима потребления в соответствии с настоящими Правилами.

Согласно п. 14 (2) Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 N 861, при осуществлении технологического присоединения к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств заявителей, ограничение режима потребления электрической энергии (мощности) которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям и категории которых определены в [приложении](#) к Правилам полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, составление акта согласования технологической и (или) аварийной брони является обязательным.

Аварийная и (или) технологическая броня определяется на основании содержащейся в проектной документации схемы электроснабжения энергопринимающих устройств заявителя.

Проект акта согласования технологической и (или) аварийной брони составляется заявителем в 2 экземплярах и направляется в сетевую организацию. Сетевая организация в течение 10 рабочих дней со дня получения от заявителя проекта акта согласования технологической и (или) аварийной брони обязана рассмотреть его, подписать и направить 1 экземпляр акта заявителю.

В связи с отсутствием проектной документации схемы электроснабжения МП «Азовводоканал» уровень аварийной брони был определен потребителем в размере 10 % от максимальной мощности соответствующих объектов МП «Азовводоканал» и согласован сетевой организацией.

Согласно акту о разграничении балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности между АО «Донэнерго» и МП «Азовводоканал» по ТП-093 составляет 2800 кВт.

В акте согласования технологической и аварийной брони электроснабжения от 31.07.2017 года по ТП-093 (ВНС-1) в столбцах «нагрузка линии в нормальном режиме и «аварийная броня» указано 10 % от максимальной мощности соответствующих объектов МП «Азовводоканал», что в свою очередь, составляет 280кВт.

Нагрузка линии 280кВт по точке поставки ТП-093 (ВНС-1) не отображает фактическую мощность, в соответствии с замерами АО «Донэнерго» из которых следует, что средняя нагрузка составляет 376,92 кВт.

Таким образом введение ограничения потребления электрической энергии по точке поставки ТП -093 (ВНС-1) до уровня аварийной брони приведет к полной остановке городского насоса и прекращению подачи холодной воды для населения г. Азов и Азовского района.

Приложением к Правилам установлены категории потребителей, ограничение режима потребления которых может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям, отнесены, в том числе, организации, осуществляющие эксплуатацию объектов централизованного водоснабжения и (или) канализации населенных пунктов.

МП «Азовводоканал» является коммерческой организацией, одной из целей создания которой является обеспечение холодного водоснабжения (снабжение питьевой водой) и водоотведения (приема и отведения сточных вод) с использованием соответствующих объектов коммунальной инфраструктуры.

Постановлением РСТ РО от 12.11.2015 N 63/16 предприятию установлены тарифы на питьевую воду, водоотведение, т.е. предприятие относится к субъектам, осуществляющим эксплуатацию объектов централизованного водоснабжения и канализации населенных пунктов.

Электроэнергия, поступающая на объекты водоснабжения и водоотведения, является необходимым элементом технологического процесса водоснабжения и водоотведения населения, социальных объектов, учреждений, предприятий, обслуживаемых МП «Азовводоканал».

Инициирование прекращения подачи электроэнергии на данные объекты исключает возможность обеспечения холодным водоснабжением большинства граждан, своевременно и добросовестно оплачивающих указанные коммунальные услуги, а также социально значимых объектов, что в целом создает угрозу возникновения и распространение инфекционных и массовых неинфекционных заболеваний, т.е. угрозу для жизни и здоровья граждан, причиняет вред публичным интересам и нарушает права неограниченного круга лиц на обеспечение нормативного уровня и режима обеспечения населения коммунальными услугами по водоснабжению и водоотведению.

В соответствии с частью 1 статьи 20, частью 1 статьи 41 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на охрану жизни и здоровья.

В соответствии со статьей 8 Федерального закона от 30.03.1999 №52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» граждане имеют право на благоприятную среду обитания, факторы которой не оказывают вредного воздействия на человека.

Следовательно, ограничение подачи электрической энергии исключает возможность обеспечения водой социальных объектов и жилых домов граждан, своевременно вносящих

необходимые платежи, может привести к нарушению прав граждан на охрану жизни и здоровья, предусмотренных частью 1 статьи 20, частью 1 статьи 41 Конституции Российской Федерации, статьями 8, 19 Закона № 52-ФЗ.

Так же стоит отметить, вне зависимости от того, что фактического прекращения подачи электрической энергии не происходило, описанные выше обстоятельства свидетельствуют о создании реальной угрозы ущемления интересов контрагента Общества по договору энергоснабжения и неопределенного круга граждан-потребителей коммунальных услуг, что является необходимым и достаточным условием для признания ПАО "ТНС энерго Ростов-на-Дону" злоупотребившим своим доминирующим положением на товарном рынке.

2. Уклонение МП «Азовводоканал» от оплаты электрической энергии приведет к ограничению холодного водоснабжения, вследствие чего может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям, тем самым нарушает запрет, установленный ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». Данный вывод обусловлен следующим:

В силу п. 60. Правил холодного водоснабжения утвержденных Постановлением Правительства РФ от 29.07.2013 № 644 организация водопроводно-канализационного хозяйства вправе временно прекратить или ограничить холодное водоснабжение и (или) водоотведение, транспортировку холодной воды и (или) сточных вод в случаях, указанных в [статье 21](#) Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении».

В соответствии со ст. 21 организация, осуществляющая горячее водоснабжение, холодное водоснабжение и (или) водоотведение, вправе временно прекратить или ограничить водоснабжение и (или) водоотведение, а также транспортировку воды и (или) сточных вод в следующих случаях:

1) из-за возникновения аварии и (или) устранения последствий аварии на централизованных системах водоснабжения и (или) водоотведения;

2) из-за существенного ухудшения качества воды, в том числе в источниках питьевого водоснабжения. [Критерии](#) существенного ухудшения качества питьевой воды, горячей воды устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим федеральный государственный санитарно-эпидемиологический надзор;

3) при необходимости увеличения подачи воды к местам возникновения пожаров;

4) при отведении в централизованную систему водоотведения сточных вод, содержащих материалы, вещества и микроорганизмы, отведение (сброс) которых запрещено;

5) из-за воспрепятствования абонентом допуску (не допуск) представителей организации, осуществляющей водоотведение, или по ее указанию представителей иной организации к контрольным канализационным колодцам для отбора проб сточных вод.

Отношения, связанные с предоставлением услуг по холодному водоснабжению населению, регулируются Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011г. № 354 (далее – Правила № 354).

Так, потребителем в соответствии с Правилами № 354 является лицо, пользующееся на праве собственности или ином законном основании помещением в многоквартирном доме, жилым домом, домовладением, потребляющее коммунальные услуги, которому в соответствии с п.3 Правил № 354 должно быть обеспечено бесперебойное водоснабжение жилого помещения, т.е. Правила № 354 не предусматривают возможность приостановления или прекращения предоставления услуги холодного водоснабжения даже в случае неполной оплаты коммунальных услуг потребителем или при наличии задолженности по оплате.

Статья 10 ФЗ «О защите конкуренции» запрещает хозяйствующему субъекту, занимающему доминирующее положение экономически или технологически не обоснованное 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.

Таким образом, действия МП «Азовводоканл» являются нарушением п.4 ч.1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

3. В соответствии с ч. 1 ст. 50 ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику по делу.

Поскольку на момент рассмотрения настоящего дела в материалы дела не было представлено доказательств отзыва ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» уведомлений, направленных в адрес АО «Донэнерго» о необходимости введения частичного ограничения электроэнергии в отношении МП «Азовводоканал», то Комиссия по рассмотрению настоящего дела пришла к выводу о необходимости выдачи ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, ч.1 ст. 49, статьей 50 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА

1. Признать ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» нарушившим п.4 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

2. Признать МП «Азовводоканал» нарушившим п.4 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

3. На основании пункта 1 настоящего решения выдать ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону» предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

4. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства МП «Азовводоканал» не выдавать

5. Передать материалы дела специалисту Ростовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении ПАО «ТНС энерго Ростов-на-Дону»

6. Передать материалы дела специалисту Ростовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении МП «Азовводоканал».

Председатель Комиссии: <.....>

Члены Комиссии: <.....>

<.....>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 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.