

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/01/10-18399/2020 о нарушении

антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 20 января 2021 года.

В полном объеме решение изготовлено 04 февраля 2021 года.

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- председателя - <...>, заместителя руководителя;
Комиссии
- <...>., начальника отдела антимонопольного контроля;
- членов Комиссии - <...>, заместителя начальника отдела
антимонопольного контроля;
- <...>., ведущего специалиста-эксперта отдела
антимонопольного контроля,

с участием представителей сторон посредством системы видеоконференц-связи:

- АО - Назаровой Е.С., действующей на основании доверенности от 25.11.2020 № Д-103-310,

«Мосэнергосбыт»

- Телишевского М.И., действующего на основании

ООО «Атлантис» доверенности от 18.11.2020 № 1/19,

рассмотрев дело № 077/01/10-18399/2020 по признакам нарушения АО «Мосэнергосбыт» (адрес: г. Москва, адрес: 117312, Вавилова ул., д. 9, ИНН: 7736520080) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в составлении акта о неучтенном потреблении электрической энергии потреблении электрической энергии от 10.04.2019 № 23Ю-0475401 и выставления **счета от 30.04.2019 № Э-15/03-6342 за апрель 2019 с включением стоимости объема безучетного потребления электрической энергии** в отсутствие на то оснований, предусмотренных Основными положениями, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 **(в редакции, действовавшей на момент возникновения спорных отношений)** (далее — Основные положения), что привело к ущемлению интересов ООО «**Атлантис**»,

руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

Московским УФАС России была проведена плановая выездная проверка деятельности АО «Мосэнергосбыт» (адрес: 117312 Вавилова ул., д. 9, г. Москва), по результатам которой составлен акт проверки от 06.12.2019 № НП/66518/19. Таким образом, основанием для возбуждения дела являются результаты проверки, при проведении которой выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, зафиксированные в указанном акте проверки (пункт 5 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции)).

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 077/01/10-18399/2020 (далее - Комиссия) о нарушении антимонопольного законодательства установила следующее.

АО «Мосэнергосбыт» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утверждённого общим

собранием акционеров АО «Мосэнергосбыт» (протокол от 09.04.2018 № 28).

В соответствии с пунктом 3.2. Устава АО «Мосэнергосбыт» занимается реализацией (продажей) электрической энергии на оптовом и розничном рынках электрической энергии (мощности) потребителям.

В силу распоряжения Министерства энергетики Московской области от 30.01.2015 № 05-Р «Об определении границ зон деятельности гарантирующих поставщиков Московской области» АО «Мосэнергосбыт» является гарантирующим поставщиком электрической энергии в пределах административных границ Московской области, за исключением территорий, соответствующих зонам деятельности иных гарантирующих поставщиков.

Доля АО «Мосэнергосбыт» в пределах административных границ Московской области, за исключением территорий, соответствующих зонам деятельности иных гарантирующих поставщиков, в которых АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, на рынке розничной реализации электрической энергии более пятидесяти процентов.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Закон 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 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, АО «Мосэнергосбыт» занимает доминирующее положение на рынке реализации электрической энергии в пределах административных границ Московской области на территории, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий

поставщик электрической энергии.

Энергоснабжение объекта ООО «Атлантис», расположенного по адресу: Московская область, Наро-Фоминский район, п. Селятино, Больничная ул., д. 5А, осуществляется на основании договора энергоснабжения от 29.11.2010

№ 38284015 (далее - Объект), заключенного между АО «Мосэнергосбыт» и ООО «Атлантис» в отношении Объекта (далее - Договор).

Учет потребленной электрической энергии на указанном Объекте производится на основании прибора учета электрической энергии № 32315591.

В силу пункта 167 Основных положений субъекты электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в том числе гарантирующие поставщики (энергосбытовые, энергоснабжающие организации) и сетевые организации, в соответствии с указанным пунктом проверяют соблюдение потребителями (производителями электрической энергии (мощности) на розничных рынках) требований Основных положений, определяющих порядок учета электрической энергии, условий заключенных договоров энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, договоров оказания услуг оперативно-диспетчерского управления, а также проводят проверки на предмет выявления фактов безучетного и бездоговорного потребления электрической энергии.

Пунктом 2 Основных положений безучетное потребление определено как потребление электрической энергии с нарушением установленного договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), договором оказания услуг по передаче электрической энергии) и Основными положениями порядка учета электрической энергии со стороны потребителя (покупателя), выразившимся во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета), обязанности по обеспечению целостности и сохранности которого (которой) возложена на потребителя (покупателя), в том числе в нарушении (повреждении) пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета (систему учета), в несоблюдении установленных договором сроков извещения об утрате (неисправности) прибора учета (системы учета), а также в совершении потребителем (покупателем) иных действий (бездействий), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности).

В соответствии с пунктом 172 Основных положений проверки расчетных приборов учета осуществляются сетевой организацией, к объектам электросетевого хозяйства которой непосредственно или опосредованно присоединены энергопринимающие устройства (объекты по производству электрической энергии (мощности)), в отношении которых установлены подлежащие проверке расчетные приборы учета, если иное не установлено в договоре оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенном такой сетевой организацией с другой сетевой организацией.

Проверки расчетных приборов учета включают визуальный осмотр схемы подключения энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности)) и схем соединения приборов учета, проверку соответствия приборов учета требованиям настоящего документа, проверку состояния прибора учета, наличия и сохранности контрольных пломб и знаков визуального контроля, а также снятие показаний приборов учета. Указанная проверка должна проводиться не реже 1 раза в год и может проводиться в виде инструментальной проверки.

Соглашением между сетевой организацией и гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) может быть определено, что проверка расчетных приборов учета осуществляется гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) в отношении всех или части точек поставки.

В случае если в отношении каких-либо точек поставки сетевой организацией не были проведены проверки расчетных приборов учета в соответствии с планом-графиком, указанным в пункте 173 настоящего документа, а также если в отношении каких-либо точек поставки за прошедшие 12 месяцев сетевой организацией не были проведены проверки приборов учета, то проверки приборов учета в отношении соответствующих точек поставки вправе провести гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация), который в отношении таких точек поставки осуществляет продажу электрической энергии.

В указанных случаях гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация) осуществляет проверки приборов учета в порядке, аналогичном установленному в разделе X Основных положений «Правила организации учета электрической энергии на розничных рынках» порядку для их проведения сетевой организацией.

Гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая

организация) участвует в проведении проверок приборов учета в соответствии с пунктами 173 - 177 Основных положений.

Результатом проверки является заключение о пригодности расчетного прибора учета для осуществления расчетов за потребленную (произведенную) на розничных рынках электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги по передаче электрической энергии, о соответствии (несоответствии) расчетного прибора учета требованиям, предъявляемым к такому прибору учета, а также о наличии (об отсутствии) безучетного потребления или о признании расчетного прибора учета утраченным.

Согласно данным, представленным АО «Мосэнергосбыт», 10.04.2019 гарантирующим поставщиком проведена проверка узла учета электроэнергии на Объекте.

Пунктом 176 Основных положений определено, что результаты проверки приборов учета сетевая организация оформляет актом проверки расчетных приборов учета, который подписывается сетевой организацией и лицами, принимавшими участие в проверке. Акт составляется в количестве экземпляров по числу лиц, принимавших участие в проверке, по одному для каждого участника. При отказе лица, принимавшего участие в проверке, от подписания акта, в нем указывается причина такого отказа.

Согласно пункту 172 Основных положений проверки расчетных приборов учета включают визуальный осмотр схемы подключения энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности)) и схем соединения приборов учета, проверку соответствия приборов учета требованиям настоящего документа, проверку состояния прибора учета, наличия и сохранности контрольных пломб и знаков визуального контроля, а также снятие показаний приборов учета. Указанная проверка должна проводиться не реже 1 раза в год и может проводиться в виде инструментальной проверки.

По результатам указанной проверки АО «Мосэнергосбыт» был составлен акт проверки узла учета от 10.04.2019, согласно которому при снятии клеммной крышки прибора учета, выяснилось, что напряженческие провода не заведены в клеммную колодку.

При этом, целостность пломб, которыми опечатаны прибор учета электроэнергии (ТГМ 826921), на момент проведения данной проверки нарушены не были.

На основании выявленного факта гарантирующим поставщиком составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии от 10.04.2019 № 23Ю-0475401-04/30 (далее - Акт) в отношении Объекта.

Согласно пункту 195 Основных положений стоимость электрической энергии в определенном в соответствии с пунктом 195 Основных положений объеме безучетного потребления включается гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) в выставленный потребителю (покупателю) счет на оплату стоимости электрической энергии (мощности), приобретенной по договору, обеспечивающему продажу электрической энергии (мощности), за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления и составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии. Указанный счет также должен содержать расчет объема и стоимости безучетного потребления. Потребитель (покупатель) обязан оплатить указанный счет в срок, определенный в договоре, обеспечивающем продажу электрической энергии (мощности).

В соответствии с абзацем 16 пункта 84 Основных положений стоимость электрической энергии (мощности) в объеме выявленного безучетного потребления электрической энергии рассчитывается и взыскивается гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) с потребителя по договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) на основании акта о неучтенном потреблении электрической энергии, составленного в соответствии с разделом X Основных положений.

АО «Мосэнергосбыт» направило в адрес ООО «Атлантис» счет от 30.04.2019 № Э-15/03-6342 за апрель 2019 с включением стоимости объема безучетного потребления электрической энергии, который был полностью оплачен ООО «Атлантис».

В соответствии с пунктом 154 Основных положений в ходе процедуры допуска прибора учета в эксплуатацию проверке подлежат место установки и схема подключения прибора учета (в том числе проверка направления тока в электрической цепи), состояние прибора учета (наличие или отсутствие механических повреждений на корпусе прибора учета и пломб поверителя) и измерительных трансформаторов (при их наличии), а также соответствие вводимого в эксплуатацию прибора учета требованиям раздела X Основных положений в части его метрологических характеристик.

По окончании проверки в местах и способом, которые определены в соответствии с законодательством Российской Федерации об

обеспечении единства измерений и о техническом регулировании, подлежит установке контрольная одноразовая номерная пломба (далее - контрольная пломба) и (или) знаки визуального контроля.

Контрольная пломба и (или) знаки визуального контроля устанавливаются сетевой организацией, а в случае если сетевая организация не явилась в согласованные дату и время проведения процедуры допуска прибора учета в эксплуатацию, контрольная пломба и (или) знаки визуального контроля устанавливаются гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией), участвующим в процедуре допуска.

При этом, наличие установленных на приборе учета пломб свидетельствует о надлежащем вводе указанного прибора учета в эксплуатацию в качестве коммерческого и соответствия его требованиям раздела X Основных положений.

Так, АО «Мосэнергосбыт» не представило доказательств факта нарушения ООО «Атлантис» порядка учета электрической энергии, выразившегося во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета), также в совершении иных действий (бездействия), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности), что было установлено АО «Мосэнергосбыт» в результате проведенной проверки прибора учета № 32315591, расположенного на Объекте, по результатам которой был выявлен факт безучетного потребления электрической энергии Объектом ООО «Атлантис».

Таким образом, принимая во внимание то, что целостность контрольных пломб ООО «Атлантис» нарушена не была, каких-либо факторов, свидетельствующих о вмешательстве заявителя в работу прибора учета, не выявлено, возможности потребителя самостоятельно выявить неисправность прибора учета, не срывая контрольной пломбы, также из представленных материалов не следует.

Исходя из изложенного, Комиссией установлено, что факт безучетного потребления электрической энергии по Акту не доказан.

Безучетное потребление влечет значительную финансовую нагрузку для абонента, поскольку порядок расчета стоимости безучетного потребления, установленный пунктом 195 Основных положений и предусматривающий расчет объема исходя из максимальной мощности энергопринимающих устройств абонента и количества часов в расчетном периоде, который не тождественен обычному порядку

расчетов за потребленную электроэнергию, определенному по показаниям прибора учета, отражающим фактическое потребление электроэнергии.

Таким образом, при необоснованном составлении актов о неучтенном потреблении электрической энергии АО «Мосэнергосбыт» получает коммерческую выгоду.

Об этом свидетельствуют тенденции, нашедшие свое отражение в судебных актах Верховного Суда Российской Федерации, судов Московского округа, по делам, связанным с безосновательным выявлением, фиксацией безучетного (и бездоговорного) потребления и дальнейшим воздействием со стороны сетевых и энергосбытовых организаций на абонентов с целью получения от последних денежных средств (что, как правило, объективно выражено в ограничении режима потребления электроэнергии в случае неоплаты абонентом стоимости безучетного потребления): дела №№ А40-238616/17, А40-168946/17, А40-3007/18, А40-251484/16, А40-81516/18, А40-81507/18, А40-48087/18, А40-80015/18, А40-30443/18, А40-95201/18 и др.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о том, что абонент, в силу специфики работы прибора учета, непрофессионального статуса, не имел возможности выявить наличие у себя безучетного потребления и уведомить об этом профессиональных субъектов электроэнергетики. Позиция АО «Мосэнергосбыт», в свою очередь, основана на безосновательном возложении на абонента обязанности по предположению наличия у себя безучетного потребления.

Таким образом, при выявлении безучетного потребления сбытовая организация злоупотребляет правом путем безосновательного выявления такого потребления, которое ведет к нарушению прав абонента путем возникновения у него значительного денежного обязательства, неисполнение которого влечет ограничение режима потребления электроэнергии.

Так, действия АО «Мосэнергосбыт» по составлению Акта в нарушение пункта 192 Основных положений привели к ущемлению интересов ООО «Атлантис».

В соответствии с частью 1 статьи 10 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 (хозяйствующих субъектов) в

сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

АО «Мосэнергосбыт» представило возражения на заключение об обстоятельствах дела (вх. от 28.12.2020 № НП/75545/20) № 077/01/10-18399/2020. Доводы, изложенные в возражениях АО «Мосэнергосбыт», отклоняются Комиссией, позиция Комиссии по указанным доводам отражена в настоящем решении по делу № 077/01/10-18399/2020.

На основании изложенного Комиссией сделан вывод о нарушении АО «Мосэнергосбыт» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившемся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке реализации электрической энергии в пределах административных границ Московской области на территории, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем составления в отношении Объекта акта о неучтенном потреблении электрической энергии потреблении электрической энергии от 10.04.2019 № 23Ю-0475401 и выставления **счета от 30.04.2019 № Э-15/03-6342 за апрель 2019 с включением стоимости объема безучетного потребления** в отсутствие оснований, предусмотренных Основными положениями, что привело к ущемлению интересов **ООО «Атлантис»**.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Оснований для прекращения дела не установлено.
2. Установить в действиях АО «Мосэнергосбыт» факт нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившемся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке реализации электрической энергии в пределах административных границ Московской области на территории, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем составления в отношении Объекта Акта и направлении счета на оплату безучетного потребления в отсутствие оснований, предусмотренных Основными положениями, что привело к ущемлению интересов **ООО «Атлантис»**.
3. Выдать АО «Мосэнергосбыт» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

4. Передать материалы должностному лицу Московского УФАС России для рассмотрения вопроса о применении мер реагирования в соответствии с положениями КоАП РФ.

Председатель Комиссии

<...>

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

<...>