

АО «Мосэнергосбыт»

Вавилова ул., д. 9,

г. Москва, 117312

info@mosenergosbyt.ru

nazarova_es@mosenergosbyt.ru

ОАО «Московская типография № 11»

Угрешская ул., д. 12, г. Москва,

115088

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/01/10-10487/2020 о нарушении

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 16 сентября 2020 года.

В полном объеме решение изготовлено 22 сентября 2020 года.

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

председателя Комиссии <...>

членов Комиссии <...>

<...>

<...>

в присутствии представителей:

АО «Мосэнергосбыт» <...>

рассмотрев дело № 077/01/10-10487/2020 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 от 26.09.2018 № 23Ю-045111-033 в отсутствие оснований, предусмотренных Основными положениями, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее — Основные положения), что привело к ущемлению интересов ОАО «Московская типография № 11»,

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 № 077/01/10-10487/2020 (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 приказа Департамента экономической политики и развития города Москвы от 14.11.2017 № 256-ТР «Об изменении границ зон деятельности гарантирующих поставщиков электрической энергии на территории города Москвы» АО «Мосэнергосбыт» является гарантирующим поставщиком электрической энергии в пределах административных границ города Москвы, за исключением территорий, соответствующих зонам деятельности иных гарантирующих поставщиков.

Доля АО «Мосэнергосбыт» в пределах административных границ города Москвы, 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 города Москвы на территории, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии.

Энергоснабжение нежилого помещения, расположенного по адресу: г. Москва, Угрешская ул., д.12 (далее - Объект), осуществляется на основании договора энергоснабжения от 29.12.2006 № 42204001, заключенного между АО «Мосэнергосбыт» и ОАО «Московская типография № 11» (далее - Договор).

На Объекте ОАО «Московская типография № 11» учет потребленной электрической энергии производится на основании, в том числе данных прибора учета № 24463384.

Согласно пункту 2 Основных положений в редакции, действовавшей на момент возникновения спорных отношений, 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 167 Основных положений субъекты электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в том числе гарантирующие поставщики (энергосбытовые, энергоснабжающие организации) и сетевые организации, в соответствии с настоящим разделом 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.

В силу пункта 192 Основных положений факт безучетного потребления электрической энергии может быть выявлен, в том числе при проведении проверки состояния приборов учета, а также в ходе проведения осмотра прибора учета перед его демонтажем.

ПАО «Россети Московский регион» (прежнее наименование до 24.07.2020 - ПАО «МОЭСК») 05.07.2018 в присутствии представителя ОАО «Московская типография № 11» проведена проверка приборов учета Объекта.

По результатам указанной проверки ПАО «Россети Московский регион» был составлен акт проверки узла учета от 05.07.2018, согласно которому ПАО «Россети Московский регион» не выявлено нарушений.

При этом, целостность пломб, которыми опечатан прибор учета согласно акту проверки узла учета от 05.07.2018 не была нарушена.

Позднее АО «Мосэнергосбыт» 14.09.2018 в присутствии представителя ОАО «Московская типография № 11» также проведена проверка приборов учета Объекта.

По итогу указанной проверки АО «Мосэнергосбыт» был составлен акт проверки узла учета от 14.09.2018, согласно которому АО «Мосэнергосбыт» выявлена неисправность прибора учета № 24463384, выразившаяся в напряжении по фазе № 1 в 140 Вольт.

ОАО «Московская типография № 11» было уведомлено о составлении акта о неучтенном потреблении актом проверки узла учета от 14.09.2018 № 24463384.

По результатам проверки от 14.09.2018, проведенной

АО «Мосэнергосбыт», 26.09.2018 составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии № 23Ю-045111-033 в отношении прибора учета электрической энергии № 24463384.

Согласно акту о неучтенном потреблении от 26.09.2018 № 23Ю-045111-033 нарушение выразилось в совершении потребителем (покупателем) иных действий (бездействия), которые привели к искажению данных об объеме электрической энергии (мощности), а именно прибор учета неисправен (напряжение по фазе № 1 составляет 140 Вольт).

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 выставляемый 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 ОАО «Московская типография № 11» счет от 30.09.2018 № Э-68-52938 на оплату стоимости безучетного потребления электрической энергии на сумму 494 184,39 рублей.

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.

Таким образом, наличие установленных на приборе учета № 24463384, а также на трансформаторах тока, на испытательной коробке пломб и (или) знаков визуального контроля свидетельствуют о надлежащем вводе указанного прибора учета в эксплуатацию в качестве коммерческого и соответствия его требованиям раздела X Основных положений.

Из представленных документов Комиссией установлено, что целостность контрольных пломб ОАО «Московская типография № 11» нарушена не была, каких-либо факторов, свидетельствующих о вмешательстве потребителя в работу приборов учета, не выявлено, оснований для проведения технического обслуживания приборов учета электрической энергии № 24463384 также не установлено. Кроме того, возможность потребителя самостоятельно выявить неисправность прибора учета № 24463384, не срывая контрольных пломб, также из представленных документов не следует.

Учитывая изложенное, АО «Мосэнергосбыт» не представило доказательств факта нарушения ОАО «Московская типография № 11» порядка учета электрической энергии, указанного в акте проверки узла учета электроэнергии от 14.09.2018.

Исходя из изложенного, Комиссией установлено, что факт безучетного потребления электрической энергии по акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 30.09.2018 № Э-68-52938 АО «Мосэнергосбыт» 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, 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.

Так, действия АО «Мосэнергосбыт» по составлению акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 30.09.2018 № Э-68-52938 в нарушение пункта 192 Основных положений привели к ущемлению интересов ОАО «Московская типография № 11».

АО «Мосэнергосбыт» представило возражения на заключение об обстоятельствах дела № 077/01/10-10487/2020 о нарушении антимонопольного законодательства. Доводы, изложенные в данных возражениях, отклоняются Комиссией, позиция Комиссии по указанным доводам отражена в настоящем решении по делу № 077/01/10-10487/2020.

При этом, АО «Мосэнергосбыт» указало на то, что общество осуществило перерасчет потребленной электрической энергии ОАО «Московская типография № 11», а также исключило рассчитанную в соответствии с Актом стоимость безучетного потребления.

Вместе с тем после оплаты счета от 30.09.2018 № Э-68-52938 ОАО «Московская типография № 11» обратилось в Арбитражный суд города Москвы с исковым заявлением о взыскании с АО «Мосэнергосбыт» неосновательного обогащения (№ А40-302209/2018).

В рамках рассмотрения указанного дела арбитражным судом установлено, что прибор учета электрической энергии № 24463384 был направлен завода-изготовителю на техническое исследование, по результатам которого было установлено, что указанный прибор учета имел скрытый дефект в микроконтроллере, проявивший себя при эксплуатации.

На основании чего арбитражный суд пришел к выводу, что некорректность измерения параметров связана с заводским дефектом электросчетчика, которая не могла быть установлена ОАО «Московская типография № 11» самостоятельно.

Таким образом, исковые требования ОАО «Московская типография № 11» к АО «Мосэнергосбыт» были удовлетворены в полном объеме.

Решение арбитражного суда по делу № А40-302209/2018 от 22.04.2019 было оставлено в силе постановлениями Девятого Арбитражного апелляционного суда от 24.07.2019 и Арбитражного суда Московского округа от 13.11.2019.

В связи с тем, что действия АО «Мосэнергосбыт» по перерасчету потребленной электроэнергии ОАО «Московская типография № 11» и исключению стоимости безучетного потребления по Акту были произведены только лишь после завершения судебного разбирательства по делу № А40-302209/2018, указанные действия не могут быть признаны Комиссией добровольным устранением обстоятельств, приведших к ущемлению интересов ОАО «Московская типография № 11».

Кроме того, действия, совершенные АО «Мосэнергосбыт» во исполнение решения суда не исключает факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

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.

Руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия пришла к выводу о необходимости квалификации действий АО «Мосэнергосбыт», выразившихся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке реализации электрической энергии в пределах административных границ города Москвы на территории, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем составления в отношении Объекта актов о неучтенном потреблении электрической энергии от 30.09.2018 № Э-68-52938 и направлении счета на оплату безучетного потребления в отсутствие оснований, предусмотренных Основными положениями, что привело к ущемлению интересов ОАО «Московская типография № 11».

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, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке реализации электрической энергии на территории города Москвы, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем составления в отношении Объекта актов о неучтенном потреблении электрической энергии **от 30.09.2018 № Э-68-52938** и направлении счета на оплату безучетного потребления в отсутствие оснований, предусмотренных Основными положениями, что привело к ущемлению интересов ОАО «Московская типография № 11».
3. Не 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.