

АО «Мосэнергосбыт»

РЕШЕНИЕ

Бавилова ул., д. 9, г. Москва, 117312

по делу № 077/01/10-22861/2020 о
нарушении

антимонопольного законодательства

nazarova_es@mosenergosbyt.ru;
info@mosenergosbyt.ru

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 17 марта
2021 года.

В полном объеме решение изготовлено 31 марта
2021 года.

ООО «Новый континент»

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

Лихачевский проезд, пом. 5-6, г.
Долгопрудный, Московская
область, 141701

nov.kont@yandex.ru

председателя - <...>, заместителя руководителя;
Комиссии

- <...>, начальника отдела антимонопольного контроля;

членов
Комиссии

- <...>., заместителя начальника отдела
антимонопольного контроля;

- <...>., главного государственного инспектора отдела
антимонопольного контроля;

- <...>., ведущего специалиста-эксперта отдела
антимонопольного контроля,

в отсутствие представителя ООО «Новый континент», уведомленного
надлежащим способом, с участием представителей сторон
посредством системы видеоконференц-связи:

«Мосэнергосбыт» - <...>., действующей на основании доверенности от 25.11.2020 № Д-103-138;

рассмотрев дело № 077/01/10-22861/2020 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 злоупотреблении доминирующим положением на рынке реализации электрической энергии на территории Московской области, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем нарушения порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии, предусмотренного пунктом 195 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442, в редакции, действовавшей в момент возникновения спорных отношений (далее — Основные положения), и, как следствие, осуществления неверного расчета стоимости безучетного потребления электрической энергии объектом ООО «Новый Континент», расположенным по адресу: **Московская область, г. Долгопрудный, ул. Восточная, д. 7 (далее - Объект)**, по акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 07.05.2019 № 23Ю-0475653 (№ 3) при направлении счета на оплату безучетного потребления от 31.05.2019 № Э-11/03-6973, что привело к ущемлению интересов ООО «Новый Континент»,

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 № 077/01/10-22861/2020 (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 Закона 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 «Сервис Град плюс» осуществляется на основании договора энергоснабжения от 29.08.2017 № 40875723 (далее - Договор), заключенного между АО «Мосэнергосбыт» и ООО «Сервис Град плюс».

Письмом от 27.11.2018 № 67 ООО «Сервис Град плюс» уведомило АО «Мосэнергосбыт» об изменении наименования юридического лица ООО «Сервис Град плюс» на ООО «Новый Континент».

В соответствии с актом допуска прибора учета в эксплуатацию от 26.04.2019 учет потребленной электрической энергии на Объекте производится на основании прибора учета электрической энергии № 05515783.

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.

Согласно пункту 2 Основных положений «безучетное потребление» - 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), обязанность 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.

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 данным, представленным АО «Мосэнергосбыт» в рамках Проверки (вх. от 18.11.2019 № 66799/19), 26.04.2019 АО «Мосэнергосбыт» проведена проверка узла учета электроэнергии, в результате которой на объекте ООО «Новый Континент» выявлено безучетное потребление электрической энергии.

Пунктом 172 Основных положений определено, что 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.

Актом проверки узла учета электроэнергии от 26.04.2019

АО «Мосэнергосбыт» зафиксировало следующее нарушение: «Прибор учета демонтирован из щита учета 0,4 кВ на фасаде здания и установлен в шкафу учета 0,4 кВ в подъезде жилого дома № 7 по улице Восточная. Пломба на клеммной крышке отсутствует».

По результатам проведенной проверки гарантирующим поставщиком составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии от 07.05.2019 № 23Ю-0475653 (№ 3) (далее — Акт от 07.05.2019 № 3).

В соответствии с пунктом 195 Основных положений объем безучетного потребления электрической энергии (мощности) определяется с даты предыдущей контрольной проверки прибора учета (в случае если такая проверка не была проведена в запланированные сроки, то определяется с даты, не позднее которой она должна была быть проведена в соответствии с настоящим документом) до даты выявления факта безучетного потребления электрической энергии (мощности) и составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии.

Таким образом, в соответствии с пунктами 172, 195 Основных положений период безучетного потребления должен быть установлен с даты проведения предыдущей проверки либо с даты заключения договора энергоснабжения по 26.04.2019 (акт проверки узла учета электрической энергии от 26.04.2019).

В Акте от 07.05.2019 № 3 период безучетного потребления электрической энергии Объектом определен с 26.04.2018 по 25.04.2019.

Проверки в 2018 году на Объекте сетевой и сбытовой организацией не проводились.

Вместе с тем ранее на объекте ООО «Новый Континент» была проведена проверка узла учета электрической энергии, что подтверждается актом допуска прибора(ов) учета в эксплуатацию от 29.11.2017 (далее — Акт допуска от 29.11.2017).

Так, согласно абзацу 8 пункта 136 Основных положений под допуском прибора учета в эксплуатацию в целях применения Основных положений понимается процедура, в ходе которой проверяется и определяется готовность прибора учета к его использованию при осуществлении

расчетов за электрическую энергию (мощность) и которая завершается документальным оформлением результатов допуска.

Таким образом, проведение процедуры допуска прибора учета предполагает проведение гарантирующим поставщиком и (или) сетевой организацией мероприятий по визуальному осмотру схемы подключения энергопринимающих устройств, а также объектов по производству электрической энергии (мощности) и схем соединения приборов учета, проверку соответствия приборов учета требованиям Основных положений, проверке состояния прибора учета, наличие и сохранность контрольных пломб и знаков визуального контроля, в том числе соответствие пломб поверителя оттиску в свидетельстве о поверке и (или) записи в паспорте (формуляре) средства измерений, а также снятие показаний приборов учета.

Аналогичные мероприятия проводятся сетевой организацией и гарантирующим поставщиком в рамках проверок, проводимых в соответствии с пунктом 170 Основных положений.

Так, согласно Акту допуска от 29.11.2017 сетевой организацией было зафиксировано надлежащее состояние прибора учета № 05515783, наличие контрольной пломбы № 32810134 на приборе учета № 05515783.

Таким образом, следующая проверка узла учета должна была быть проведена не позднее 29.11.2018.

На основании изложенного период безучетного потребления должен быть установлен с 29.11.2018 (с даты, не позднее которой должна была быть проведена предыдущая проверка) до момента выявления безучетного потребления электрической энергии — 25.04.2018.

АО «Мосэнергосбыт» представило возражения на заключение об обстоятельствах дела (вх. от 05.03.2021 № НП/12460/20) № 077/01/10-22861/2020 (вх. от 16.03.2021 № 21112-ЭП/21). Доводы, изложенные в возражениях АО «Мосэнергосбыт», отклоняются Комиссией, позиция Комиссии по указанным доводам отражена в настоящем решении по делу № 077/01/10-22861/2020.

Вместе с тем Комиссия дополнительно отмечает, что согласно позиции АО «Мосэнергосбыт» в случае расчета периода безучетного потребления за период с 29.11.2018 по 25.04.2018 объем безучетного потребления будет меньше фактического потребления, с учетом вычета ранее оплаченного объема потребленной электрической энергии.

Вместе с тем, по мнению Комиссии, из указанного расчета не следует,

что гарантирующий поставщик имеет право рассчитывать период безучетного потребления без соблюдения пункта 195 Основных положений.

Потребитель не должен нести ответственности за неисполнения сетевой организацией и гарантирующим поставщиком ежегодных проверок, предусмотренных пунктом 172 Основных положений.

Годичный срок, предусмотренный Основными положениями, является лишь предельным сроком при выявлении фактов безучётного (бездоговорного) потребления, но не свидетельствует о праве гарантирующего поставщика применять его к порядку определения периода безучётного потребления без наличия на то соответствующих оснований, не проводя обязательных проверок несколько лет.

Позиция Московского УФАС России по данному вопросу подтверждается обширной судебной практикой московского региона, в том числе по делам, заявителем по которым выступало АО «Мосэнергосбыт»: судебные дела №№ А40-58039/2018, А40-196524/2018, А40-98314/2018, А40-257257/2018, А40-105330/2018, А40-58829/2018, А40-117339/2018, А40-80015/2018, А40-81512/2018, А40-42131/2018, А40-116168/2018, А40-237895/2018, А40-290290/2018, А40-307876/2018, А40-243437/2018, А40-225909/2018, А40-128514/2019, А40-103333/2020.

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).

АО «Мосэнергосбыт» направило в адрес ООО «Новый Континент» счет от 31.05.2019 № Э-11/03-6973 на оплату стоимости безучетного потребления с неверно определенным периодом и, следовательно, объемом безучетного потребления электрической энергии. Счет был оплачен ООО «Новый континент».

Таким образом, гарантирующий поставщик неверно определил период, и, следовательно, объем безучетного потребления электрической энергии объектом при направлении счета на его оплату, что привело к ущемлению интересов ООО «Новый Континент».

Комиссия отмечает, что право энергосбытовой организации на получение оплаты за оказание услуг по энергоснабжению прямо предусмотрено действующим законодательством.

Вместе с тем праву на получение оплаты за оказание услуг по энергоснабжению корреспондирует обязанность гарантирующего поставщика по надлежащему расчету стоимости безучетного потребления электрической энергии.

Злоупотребление правом, запрещенное как общими нормами (статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации), так и специальными (статьей 10 Закона о защите конкуренции), применительно к антимонопольным нарушениям заключается не в незаконных действиях, то есть не в осуществлении действий, не предусмотренных законом, а именно в злоупотреблении теми полномочиями, которые закон предусмотрел для субъекта гражданских правоотношений.

При этом лицо, занимающее доминирующее положение на рынке, является субъектом не только частно-правовых, но и публично-правовых, отношений.

Суть антимонопольного нарушения составляет именно злоупотребление правом, которое состоит в превышении лицом, занимающим доминирующее положение, пределов осуществления этих прав.

В свою очередь, подобная линия поведения приводит к нарушению прав более слабой, зависимой стороны (абонента), что влечет, в конечном счете (как в рассматриваемом случае) для слабого субъекта материальные лишения, а для заявителя неправомерный доход.

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.

Учитывая изложенное, применение неверных значений объема безучетного потребления вследствие определения периода безучетного потребления в нарушение Основных положений.

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 нарушения порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии, предусмотренного пунктом 195 Основных положений, и, как следствие, осуществления неверного расчета стоимости безучетного потребления электрической энергии объектом ООО «Новый Континент», расположенным по адресу: **Московская область, г. Долгопрудный, ул. Восточная, д. 7**, по акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 07.05.2019 № 23Ю-0475653 при направлении счета на оплату безучетного потребления от 31.05.2019 № Э-11/03-6973, что привело к ущемлению интересов ООО «Новый Континент»,

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 нарушения порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии, предусмотренного пунктом 195 Основных положений, и, как следствие, осуществления неверного расчета стоимости безучетного потребления электрической энергии объектом ООО «Новый Континент», расположенным по адресу: **Московская область, г. Долгопрудный, ул. Восточная, д. 7**, по акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 07.05.2019 № 23Ю-0475653 при направлении счета на оплату безучетного потребления от 31.05.2019 № Э-11/03-6973, что привело к ущемлению интересов ООО «Новый Континент».

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.

<...>