

ПАО «Мосэнергосбыт»

ул. Вавилова, д. 9, г. Москва,
117312

ИП (...)

(...)

(...)

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-10-866/77-16

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «22» августа 2016 года
В полном объеме решение изготовлено «05» сентября 2016 года

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

председателя Комиссии - (...), заместителя руководителя;

членов Комиссии

- (...), начальника отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами;
- (...), заместителя начальника правового отдела;
- (...), ведущего специалиста-эксперта отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами;
- (...), старшего специалиста 1 разряда отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами,

в присутствии представителей:

ПАО «Мосэнергосбыт» - (...), действующей на основании доверенности от (...);

ИП Чуйко А.Н. - (...), действующего на основании доверенности от (...)

рассмотрев дело № 1-10-866/77-16 по признакам нарушения ПАО «Мосэнергосбыт» (адрес: г. Москва, 117312, ул. Вавилова, д. 9) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступило заявление и материалы ИП (...) (вх. от 10.02.2016 № 4581), при рассмотрении которых Московским УФАС России в действиях ПАО «Мосэнергосбыт» были выявлены признаки нарушения порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии и расчета стоимости безучетного потребления электрической энергии объектом ИП (...) за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления.

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-10-866/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства установила следующее.

ПАО «Мосэнергосбыт» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного общим собранием акционеров ПАО «Мосэнергосбыт» (протокол от 21.06.2011 № 15).

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

Согласно статье 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под товарным рынком понимается сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с постановлением Региональной энергетической комиссии г. Москвы от 13.07.2012 №152 «О перечне гарантирующих поставщиков электрической энергии и зонах их деятельности на территории города Москвы», ПАО «Мосэнергосбыт» является гарантирующим поставщиком электрической энергии в пределах административных границ города Москвы, за исключением

территорий, соответствующих зонам деятельности ООО «Энергосбытхолдинг», ОАО «Оборонэнергосбыт» и МУП «Троицкая электросеть».

Доля ПАО «Мосэнергосбыт» в пределах административных границ города Москвы, за исключением территорий, соответствующих зонам деятельности ООО «Энергосбытхолдинг», ОАО «Оборонэнергосбыт» и МУП «Троицкая электросеть», в которых ПАО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, на рынке розничной реализации электрической энергии более пятидесяти процентов.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «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, ПАО «Мосэнергосбыт» занимает доминирующее положение на рынке реализации электрической энергии в пределах административных границ города Москвы на территории, в границах которой ПАО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии.

Энергоснабжение объекта, расположенного по адресу: (...), осуществляется на основании договора энергоснабжения от 04.02.2010 №97495668, заключенного между ПАО «Мосэнергосбыт» и ИП (...) (далее - Договор).

На объекте ИП (...), расположенном по адресу: (...), учет потребленной электрической энергии производится на основании данных приборов учета № № 03809286, 03734215 (вх. от 24.11.2015 № 42806).

Согласно пункту 2 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее — Основные положения), «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 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.

В соответствии с пунктом 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.

Согласно пункту 177 Основных положений, в случае если для проведения проверки приборов учета сетевой организации требуется допуск к энергопринимающим устройствам потребителя (объекту по производству электрической энергии (мощности)), то сетевая организация за 5 рабочих дней до планируемой даты проведения проверки уведомляет потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) о дате и времени проведения такой проверки, а также о последствиях ее недопуска к расчетным приборам учета. При несогласии потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) с предложенными датой и (или) временем проведения проверки этот потребитель (производитель электрической энергии (мощности) на розничном рынке) направляет сетевой организации предложение об иных дате и (или) времени, после чего стороны обязаны согласовать иные дату и (или) время.

Согласно письменным пояснениям ПАО «Мосэнергосбыт» (вх. от 24.11.2015 № 42806), допуск к прибору учета электрической энергии, расположенному на объекте ИП (...) был обеспечен без предварительного уведомления.

Согласно позиции ПАО «Мосэнергосбыт»,

пунктом 2.2.2 Договора предусмотрено право ПАО «Мосэнергосбыт» беспрепятственного доступа представителей гарантирующего поставщика к электрическим установкам и средствам измерений для контроля за соблюдением установленных режимов и согласованных объемов энергопотребления, снятия контрольных показаний, проверки условий эксплуатации и сохранности средств измерений.

Согласно пунктам 192, 193 указанных Основных положений, по факту выявленного безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии сетевой организацией составляется акт о неучтенном потреблении электрической энергии, а также предусмотрена необходимость указания в акте о безучетном (бездоговорном) потреблении электроэнергии лица, осуществляющего такое потребление, а также обязательное присутствие такого лица при составлении акта.

Согласно пункту 193 Основных положений, при составлении акта о неучтенном потреблении электрической энергии должен присутствовать потребитель, осуществляющий безучетное потребление (обслуживающий его гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация)), или лицо, осуществляющее бездоговорное потребление электрической энергии.

Отказ лица, осуществляющего безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии, от подписания составленного акта о неучтенном потреблении электрической энергии, а также его отказ присутствовать при составлении акта должен быть зафиксирован с указанием причин такого отказа в акте о неучтенном потреблении электрической энергии, составленном в присутствии двух незаинтересованных лиц.

По смыслу пунктов 192, 193 Основных положений, предусмотренное в них требование об обязательном участии лица, осуществляющего безучетное потребление электрической энергии, необходимости фиксации его объяснений в акте относительно выявленного факта либо отказа от подписания данного акта, предполагает то обстоятельство, что такое лицо должно знать (то есть быть уведомленным) о проведении проверки прибора учета.

Вместе с тем, проверка прибора учета электрической энергии, установленном на Объекте ИП (...) проводилась ПАО «Мосэнергосбыт» без предварительного уведомления ИП (...) о предстоящем проведении указанной проверки (вх. от 29.02.2016 № 7166), что является нарушением Основных положений.

24.09.2015 при проведении проверки, предусмотренной графиком проведения проверок и пунктом 2.2.2 Договора, ПАО «Мосэнергосбыт» составлен акт проверки узла учета электроэнергии по приборам учета №№ 03809286, 03734215 находящихся на балансе ИП (...) Согласно указанному акту, шунтирование болтовое на испытательной коробке; отсутствуют пломбы на трансформаторах тока; нарушение в схеме учета (подключение ИК и электрического счетчика); нарушение в схеме подключения трансформаторов тока. В соответствии с пунктом 2 Основных положений зафиксированные

нарушения относятся к безучетному потреблению электрической энергии. Указанный акт проверки узла учета электроэнергии подписан представителем ИП (...)

По результатам проведенной проверки, согласно положению пункта 176 Основных положений, ПАО «Мосэнергосбыт» в отсутствие уполномоченного представителя ИП (...), 24.09.2015 составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии, составленный по факту безучетного потребления электрической энергии, № 23Ю-040342033.

В соответствии с письменными пояснениями ПАО «Мосэнергосбыт» (вх. от 24.11.2015 № 42806), в связи с тем, что акт неучтенного потребления должен подписываться уполномоченным лицом абонента, а представитель ИП (...) не предоставил доверенность на подписание акта неучтенного потребления, представителю абонента выдано уведомление о вызове уполномоченного лица ИП (...) для подписания акта о неучтенном потреблении электрической энергии. В уведомлении указаны дата и время, назначенные для подписания акта о неучтенном потреблении. (...) или уполномоченный представитель не явились для подписания акта о неучтенном потреблении, и, в соответствии с пунктом 193 Основных положений, данный факт зафиксирован подписями двух незаинтересованных лиц.

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).

Порядок определения объема безучетного потребления электрической энергии установлен пунктом 195 Основных положений и определяется с применением расчетного способа, предусмотренного подпунктом «а» пункта 1 приложения № 3 к Основным положениям.

ПАО «Мосэнергосбыт» на основании акта о неучтенном потреблении электрической энергии объектом ИП (...) от 24.09.2015 № 23Ю-040342033 выставило в адрес заявителя счет от 20.10.2015 № Э-68-784 на оплату безучетного электроэнергии на сумму 3 561 328,38 рублей.

В соответствии с пунктом 195 Основных положений, объем безучетного потребления электрической энергии определяется с применением расчетного способа, предусмотренного подпунктом «а» пункта 1 приложения № 3 к Основным положениям.

В соответствии с пунктом 1 приложения № 3 к Основным положениям, объем потребления электрической энергии (мощности) в соответствующей точке поставки, МВт/ч, определяется, если в договоре, обеспечивающем продажу электрической энергии (мощности) на розничном рынке, имеются данные о величине максимальной мощности энергопринимающих устройств в соответствующей точке поставки, по формуле: $W = P_{\text{макс}} * T$, где:

$P_{\text{макс}}$ - максимальная мощность энергопринимающих устройств, относящаяся к соответствующей точке поставки, а в случае, если в договоре, обеспечивающем продажу электрической энергии (мощности) на розничном рынке, не предусмотрено распределение максимальной мощности по точкам поставки, то в целях применения настоящей формулы максимальная мощность энергопринимающих устройств в границах балансовой принадлежности распределяется по точкам поставки пропорционально величине допустимой длительной токовой нагрузки соответствующего вводного провода (кабеля), МВт;

T - количество часов в расчетном периоде, при определении объема потребления электрической энергии (мощности) за которые в соответствии с пунктами 166, 178, 179 и 181 Основных положений подлежат применению указанные в приложении № 3 к Основным положениям расчетные способы, или количество часов в определенном в соответствии с пунктом 195 Основных положений периоде времени, в течение которого осуществлялось безучетное потребление электрической энергии, но не более 8760 часов.

Вместе с тем, в силу пунктов 194 и 195 Основных положений количество часов в определенном в соответствии с [пунктом 195](#) Основных положений периоде времени, в течение которого осуществлялось безучетное потребление электрической энергии, может составлять не более 8760 часов. При этом количество часов функционирования хозяйствующего субъекта (с учётом часов фактического потребления электрической энергии), исходя из приведенных норм, может быть менее 8760 часов.

В Приложении № 2 к Договору стороны согласовали количество часов работы токоприемников, расположенных на объекте ИП (...), в месяц 372 часа.

Согласно пункту 84 Основных положений, стоимость электрической энергии (мощности) в объеме выявленного безучетного потребления электрической энергии (далее - стоимость объема безучетного потребления) 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.

Стоимость объема безучетного потребления по договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) рассчитывается по ценам на электрическую энергию (мощность), определяемым и применяемым в соответствии с настоящим документом за расчетный период, в

котором составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии, а также условиями договора.

Таким образом, порядок определения режима функционирования объекта закреплён сторонами в договоре энергоснабжения.

Согласно приложению № 1 к акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 24.09.2015 № 23Ю-040342033 ПАО «Мосэнергосбыт» при определении объёма безучётного потребления принял к расчету 24 часа в сутки. Объем электрической энергии, потребленной за период безучетного потребления, согласно приложению № 1 к акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 24.09.2015 № 23Ю-040342033, составил 840 729,6 кВт*ч. и рассчитан как количество максимальной (единовременной) мощности энергопринимающих устройств в точке учета умноженное на количество часов в период безучетного потребления, а именно: $106,8 \text{ кВт} * 7872 \text{ ч.} = 840 729,6 \text{ кВт*ч.}$, с учетом ранее выставленных счетов (потребленная электрическая энергия в размере 88 258 кВт*ч) 752 471,6 кВт*ч.

В соответствии с приложением № 1 к акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 24.09.2015 № 23Ю-040342033, количество часов в период безучетного потребления электрической энергии определено ПАО «Мосэнергосбыт» по формуле: $24 * n$, где n — количество суток в период безучетного потребления.

Так, период безучетного потребления, согласно акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 24.09.2015 № 23Ю-040342033, с 01.11.2014 по 24.09.2015, что составляет 328 дней.

Согласно приложению № 1 к акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 24.09.2015 № 23Ю-040342033, количество часов, определенное ПАО «Мосэнергосбыт», в период безучетного потребления электрической энергии Объектом составило 7872 часа, исходя из расчета: $328 \text{ дней} * 24 \text{ часа}$.

Вместе с тем, из пункта 1 приложения № 3 к Основным положениям не следует, что при определении объёма безучётного потребления поставщиком к расчёту автоматически подлежит принятию количество часов потребления в размере 24 часов в сутки.

Вместе с тем, в Приложении № 2 к Договору стороны согласовали количество часов работы токоприемников, расположенных на объекте ИП (...), в месяц 372 часа, что соответствует 12 часам в сутки.

Таким образом, количество часов безучетного потребления электрической энергии Объектом, должно было быть определено как количество суток в период безучетного потребления, умноженное на количество часов в период безучетного потребления, согласованное в Приложении № 2 к Договору, а именно: $328 \text{ сут.} * 12 \text{ ч.} = 3936 \text{ ч.}$

Объем электрической энергии, потребленной за период безучетного потребления, должен был быть определен как количество максимальной

(единовременной) мощности энергопринимающих устройств умноженное на количество часов в период безучетного потребления, согласованный сторонами в Приложении № 2 к Договору, а именно: $106,8 \text{ кВт} * 3936 \text{ ч} = 420\,364,8 \text{ кВт*ч}$. С учетом ранее выставленных счетов объем электрической энергии, потребленной за период безучетного потребления, составил $332\,106,8 \text{ кВт*ч}$, рассчитанный как $420\,364,8 \text{ кВт*ч} - 88\,258 \text{ кВт*ч} = 332\,106,8 \text{ кВт*ч}$.

ПАО «Мосэнергосбыт» в приложении № 28 к акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 24.09.2015 № 23Ю-040342033, произвело расчет стоимости безучетного потребления электрической энергии. На основании указанного расчета ПАО «Мосэнергосбыт» выставило ИП (...) счет в размере 3 561 328,38 руб.

Вместе с тем, расчет стоимости безучетного потребления электрической энергии объектом ИП (...) определяется как произведение объема электрической энергии, потребленной за период безучетного потребления и тарифа на электрическую энергию, а именно: $332\,106,8 \text{ кВт*ч} * 4,01088 \text{ руб.} = 1\,331\,777,49 \text{ руб.}$

Таким образом, ПАО «Мосэнергосбыт» неверно определило объем безучетного потребления электрической энергии объектом ИП (...), и, как следствие, неверно произвело расчет стоимости безучетного потребления электрической энергии объектом ИП (...)

Согласно имеющейся в Московском УФАС России информации (вх. от 29.02.2016 № 7166), в связи с тем, что оплата выставленного счета ИП (...) не была произведена в установленный срок, ПАО «Мосэнергосбыт» направило уведомление от 20.01.2016 о частичном введении ограничения режима потребления электроэнергии за неоплату задолженности, возникшей вследствие безучетного потребления электрической энергии Объектом (получено представителем ИП (...) 25.01.2016, о чем имеется отметка на указанном уведомлении). 04.02.2016 в соответствии с указанным уведомлением ПАО «МОЭСК» произвело ограничение режима потребления электрической энергии Объектом. 04.02.2016 ИП (...) произвел оплату задолженности по счету от 20.10.2015 № Э-68-784, что подтверждается платежным поручением от 04.02.2016 № 17.

Действия ПАО «Мосэнергосбыт», а именно направление ПАО «Мосэнергосбыт» в адрес ИП (...) счета на оплату безучетного потребления электрической энергии с нарушением порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии объектом ИП (...) привели к введению ПАО «МОЭСК» ограничения режима потребления электрической энергии объектом ИП (...), что повлекло ущемление интересов ИП (...)

Указанный счет оплачен ИП (...) 04.02.2016, что подтверждается платежным поручением от 04.02.2016 № 17 (вх. от 29.02.2016 № 7166).

04.02.2016 ПАО «Мосэнергосбыт» направило в адрес ПАО «МОЭСК» уведомление № 79-2/под. о возобновлении подачи электрической энергии

(вх. от 29.02.2016 № 7166).

Таким образом, действия ПАО «Мосэнергосбыт» по нарушению порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии объектом ИП (...), и, как следствие, по неверному расчету стоимости безучетного потребления электрической энергии объектом ИП (...) за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления, противоречат положениям пунктов 195 Основных положений, что в свою очередь привело к ущемлению интересов Заявителя вследствие ограничения режима потребления электрической энергии со стороны ПАО «Мосэнергосбыт».

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «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.

На основании изложенного, Комиссией Московского УФАС России сделан вывод о нарушении ПАО «МОЭСК» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившемся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг реализации электрической энергии на территории города Москвы путем нарушения порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии и расчета стоимости безучетного потребления электрической энергии, а также ограничения режима потребления электрической энергии объектом ИП (...), расположенным по адресу: (...), результатом которого явилось ущемление интересов ИП (...),

РЕШИЛА:

1. Оснований для прекращения дела не установлено.
2. Установить в действиях ПАО «Мосэнергосбыт» факт нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг реализации электрической энергии на территории города Москвы на территории, в границах которой ПАО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем нарушения порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии и расчета стоимости безучетного потребления электрической энергии, а также ограничения режима потребления электрической энергии объектом ИП (...), расположенным по адресу: (...), результатом которого явилось ущемление интересов ИП (...)
3. Выдать ПАО «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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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.

(...)