

ПАО «Мосэнергосбыт»

Вавилова ул., д. 9,
г. Москва, 117312

ООО «Регион СТ»

Варшавское ш., д. 39Б, стр. 1,
г. Москва, 119334

от 31.05.2017 № НП/26681/17

Заключение об обстоятельствах
дела № 1-10-656/77-17

25 мая 2017 года

г. Москва

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 отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами;
- (...), главного государственного инспектора отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами;
- (...), специалиста 1 разряда отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами,

в присутствии представителей:

ПАО «Мосэнергосбыт» - (...), действующей на основании доверенности от 03.12.2016 № 97-17-32;
-(...), действующего на основании доверенности от 02.12.2016 № 97-07-30;

в отсутствие представителя ООО «Регион СТ», уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела № 1-10-656/77-17 определением об отложении рассмотрения дела № 1-10-656/77-17 (исх. от 17.04.2017 № НП/18180),

рассмотрев дело № 1-10-656/77-17 по признакам нарушения ПАО «Мосэнергосбыт» (адрес: г. Москва, 117312, Вавилова ул., д. 9) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением хозяйствующем субъектом, 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, путем нарушения порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии и расчета стоимости безучетного потребления электрической энергии объектом ООО «Регион СТ», расположенным по адресу: г. Москва, Варшавское ш., д. 39Б, стр. 1 (далее - Объект), за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления, результатом которого явилось ущемление интересов ООО «Регион СТ»,

руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступило заявление и материалы ООО «Регион СТ» (вх. № 47609 от 02.11.2016), 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 ООО «Регион СТ».

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела

№ 1-10-656/77-17 (далее - Комиссия) о нарушении антимонопольного законодательства установила следующее.

ООО «Регион СТ» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава. Внесено в Единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной инспекцией ИФНС России № 46 по г. Москве за основным государственным регистрационным номером 1027739829171, поставлено на налоговый учет с присвоением ИНН/КПП 7724199746/772401001.

ПАО «Мосэнергосбыт» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утверждённого общим собранием акционеров ПАО «Мосэнергосбыт» (протокол от 01.07.2016 № 23).

07.07.2015 межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве в единый государственный реестр юридических лиц в отношении ПАО «Мосэнергосбыт» основной государственный регистрационный номер 1057746557329, ИНН/КПП 7736520080/773601001 внесена запись о государственной регистрации изменений, вносимых в учредительные документы юридического лица.

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

Согласно статье 4 Закона 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 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, 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 ООО «Регион-СТ», расположенного по адресу: г. Москва, Варшавское ш., д. 39Б, стр. 1 (далее - Объект), осуществляется на основании договора энергоснабжения от 30.11.2006 № 77911467, заключенного между ПАО «Мосэнергосбыт» и ООО «Регион-СТ» (далее - Договор).

На Объекте ООО «Регион СТ» учет потребленной электрической энергии производится на основании данных, в том числе, прибора учета № 05547132.

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 167 Основных положений, субъекты электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в том числе гарантирующие поставщики (энергосбытовые, энергоснабжающие организации) и сетевые организации, в соответствии с разделом X 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.

ПАО «Мосэнергосбыт» направило в адрес ООО «Регион-СТ» уведомление от 22.08.2016 № ИП/36-1700/16 о проведении 26.08.2016 проверки прибора учета, установленного на Объекте (вх. № 59820 от 29.12.2016).

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.

26.08.2016 при проведении проверки ПАО «Мосэнергосбыт» в соответствии с пунктом 176 Основных положений составлен акт проверки узла учета электроэнергии по находящемуся на балансе ООО «Регион-СТ» прибору учета № 05547132. При проведении указанной проверки были выявлены следующие нарушения: отсутствуют пломбы энергосбытовой организации на трансформаторах тока, при снятии векторной диаграммы обнаружено, что схема собрана неверно, перепутаны токовые концы вторичной коммуникации (вх. № 59820 от 29.12.2016).

По результатам проведенной проверки согласно положению пункта 176 Основных положений ПАО «Мосэнергосбыт» составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии № 23Ю-044469-036, составленный по факту выявления гарантирующим поставщиком безучетного потребления электрической энергии.

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 2 незаинтересованных лиц.

В акте о неучтенном потреблении электрической энергии от 26.08.2016 № 23Ю-044469-036 в силу положения пункта 193 Основных положений, ПАО «Мосэнергосбыт» сделана отметка об отказе от подписания составленного акта о неучтенном потреблении электрической энергии представителем ООО «Регион-СТ» в присутствии 2 незаинтересованных лиц.

Вместе с тем в акте о неучтенном потреблении электрической энергии от 26.08.2016 № 23Ю-044469-036 заявителем сделана отметка о несогласии с составлением указанного акта.

В соответствии с пунктом 192 Основных положений по факту выявленного безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии сетевой организацией составляется акт о неучтенном потреблении

электрической энергии и не позднее 3 рабочих дней с даты его составления передается в адрес гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), обслуживающего потребителя, осуществившего безучетное потребление.

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).

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.

В соответствии с письменными пояснениями ПАО «Мосэнергосбыт» (вх. № 59820 от 29.12.2016) ввиду того, что Договор заключен 30.11.2006, а проверки узла учета на Объекте в запланированные сроки не проводились, следовательно, в соответствии с действующим законодательством период безучетного потребления установлен с 30.11.2015 до момента выявления безучетного потребления электрической энергии 26.08.2016 (акт проверки узла учета электроэнергии от 26.08.2016).

ПАО «Мосэнергосбыт» на основании акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 26.08.2016 № 23Ю-044469-036 выставило в адрес ООО «Регион-СТ» предварительный счет № 1 от 06.09.2016 на оплату стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектом на сумму 3 753 071 (Три миллиона семьсот пятьдесят три тысячи семьдесят один рубль) 03 копейки.

Также в адрес потребителя был выставлен окончательный счет № 86

от 06.12.2016 на оплату стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектом на сумму 3 831 774 (Три миллиона восемьсот тридцать одна тысяча семьсот семьдесят четыре рубля) 51 копейка.

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.

Согласно приложению к акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 26.08.2016 № 23Ю-044469-036, а также документам и письменным пояснениям, представленным ПАО «Мосэнергосбыт» (вх. № 59820 от 29.12.2016), при определении объема безучетного потребления принял к расчету количество часов работы Объекта 24 часа в сутки.

Вместе с тем из пункта 1 приложения № 3 к Основным положениям не следует, что при определении объема безучетного потребления поставщиком к расчёту автоматически подлежит принятию количество часов потребления в

размере 24 часов в сутки.

В соответствии с приложением к акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 26.08.2016 № 23Ю-044469-036 количество часов в период безучетного потребления электрической энергии определено ПАО «Мосэнергосбыт» по формуле: $24 * n$, где n — количество суток в период безучетного потребления.

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) может быть менее 8760 часов.

В Приложении № 2 к Договору стороны согласовали время работы Объекта ООО «Регион-СТ», 10ч/22 дн.

Следовательно, существует возможность определения количества фактических часов энергопотребления в тех случаях, когда соответствующий порядок определения режима функционирования объекта закреплён сторонами договора энергопотребления в условиях сделки.

Таким образом, ПАО «Мосэнергосбыт» неверно определило объем безучетного потребления электрической энергии объектом ООО «Регион-СТ» и, как следствие, неверно произвело расчет стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектом ООО «Регион-СТ».

Согласно документам, представленным ООО «Регион-СТ» в адрес Московского УФАС России (вх. № 47609 от 02.11.2016), в связи с тем, что оплата выставленного счета ООО «Регион-СТ» не была произведена в установленный срок, ПАО «Мосэнергосбыт» направило уведомление от 16.09.2016 об ограничении 28.09.2016 режима потребления электроэнергии за неоплату задолженности, возникшей вследствие безучетного потребления электрической энергии Объектом.

Вместе с тем согласно письменным пояснениям (вх. № 59820 от 29.12.2016) ПАО «Мосэнергосбыт» не инициировало введение ограничение режима потребления электрической энергии в отношении Объекта ООО «Регион-СТ» перед сетевой организацией.

Действия ПАО «Мосэнергосбыт», а именно направление ПАО «Мосэнергосбыт» в адрес ООО «Регион-СТ» счетов на оплату безучетного потребления электрической энергии с нарушением порядка определения объема

безучетного потребления электрической энергии Объектом ООО «Регион-СТ» повлекло ущемление интересов ООО «Регион-СТ».

Таким образом, действия ПАО «Мосэнергосбыт» по нарушению порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии объектом ООО «Регион-СТ» и, как следствие, по неверному расчету стоимости безучетного потребления электрической энергии объектом ООО «Регион-СТ» за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления, противоречат положениям пункта 195 Основных положений, что в свою очередь привело к ущемлению интересов Заявителя.

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.

На основании изложенного Комиссией сделан вывод о нарушении ПАО «Мосэнергосбыт» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившемся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке реализации электрической энергии в пределах административных границ 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 Объектом ООО «Регион СТ», результатом которого явилось ущемление интересов ООО «Регион СТ».

Согласно части 5 статья 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить Комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Председатель Комиссии

(...)

Члены Комиссии

(...)

(...)

(...)

(...)

(...)