

ПАО «Мосэнергосбыт»

Вавилова ул., д. 9,  
г. Москва, 117312

АО АБ «Аспект»

Ленская ул., д. 28,  
г. Москва, 129327

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-10-688/77-17

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «26» июля 2017 года

В полном объеме решение изготовлено «\_\_» августа 2017 года

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

председателя Комиссии - (...) исполняющего обязанности заместителя  
руководителя;

членов Комиссии - (...), заместителя начальника отдела контроля за  
соблюдением антимонопольного  
законодательства хозяйствующими субъектами;  
- (...), заместителя начальника отдела контроля за  
соблюдением антимонопольного  
законодательства хозяйствующими субъектами;



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

в присутствии представителей:

- ПАО «Мосэнергосбыт» - (...), действующей на основании доверенности от 12.11.2015 № 91-09-704;
- (...), действующего на основании доверенности от 03.12.2016 № 97-07-30;
- АО АБ «Аспект» - (...), действующего на основании доверенности от 07.04.2017 № 40;
- (...) действующего на основании доверенности от 07.04.2017 № 40,

рассмотрев дело № 1-10-688/77-17 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 АО АБ «АСПЕКТ», расположенным по адресу: г. Москва, Анадырский пр., д. 21

(далее - Объект), за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления.

#### УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступило заявление и материалы АО АБ «АСПЕКТ» (вх. от 20.09.2016 № 39436), 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 АО АБ «АСПЕКТ».

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-10-688/77-17 (далее - Комиссия) о нарушении антимонопольного законодательства установила следующее.

АО «АБ «АСПЕКТ» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава. Внесено в Единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной инспекцией ИФНС России № 16 по г. Москве за основным государственным регистрационным номером 1027739326207, поставлено на налоговый учет с присвоением ИНН/КПП 7716081564/771601001.

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

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.

Объект, расположенный по адресу: г. Москва, Анадырский пр., д. 21, принадлежит АО АБ «АСПЕКТ» на праве собственности (свидетельство о государственной регистрации права от 12.11.2002 серия 77 АА № 873739) (далее — Объект).

Энергоснабжение Объекта осуществляется на основании договора энергоснабжения от 27.12.2007 № 50501461, заключенного между ПАО «Мосэнергосбыт» и АО АБ «АСПЕКТ» (далее - Договор). Учет потребленной электрической энергии в настоящее время осуществляется посредством прибора учета электрической энергии № 26013608 (ранее установленный № 12459951). Указанный прибор учета принадлежит

АО АБ «АСПЕКТ», что зафиксировано в приложении № 2 к Договору «Реестр источников электроснабжения, энергопринимающего оборудования и средств электроэнергии и мощности».

В силу пункта 167 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее - Основные положения), 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), 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 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 позиции ПАО «Мосэнергосбыт» гарантирующий поставщик в силу пункта 4.2.5 Договора обладает правом 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.

19.04.2016 ПАО «Мосэнергосбыт» проводилась внеплановая проверка узла учета электрической энергии на Объекте (вх. № 08.11.2016 № 48594), по результатам которой составлен акт проверки узла учета электроэнергии по прибору учета № 21212457. Согласно указанному акту счетчик № 12459951 демонтирован без уведомления энергоснабжающей организации, на основании вышеизложенного составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии, в допуске прибора учета № 21212457 отказано в связи с отсутствием надлежащим образом оформленной заявки, несоответствие смонтированного прибора учета требованиям действующего законодательства в части сроков допуска после первичной проверки (вх. от 08.11.2016 № 48594).

По результатам проведенной проверки, согласно положению пункта 176 Основных положений, ПАО «Мосэнергосбыт» в присутствии представителя АО АБ «АСПЕКТ» составлен акт от 21.04.2016 № 11 о неучтенном потреблении электрической энергии, составленный по факту безучетного потребления электрической энергии, а именно за вмешательство абонента в работу прибора учета.

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.

Акт от 21.04.2016 № 11 о неучтенном потреблении электрической энергии подписан гарантирующим поставщиком и абонентом.

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.

Согласно пункту 145 Основных положений обязанность по обеспечению оснащения энергопринимающих устройств потребителей, объектов по производству электрической энергии (мощности) производителей электрической энергии (мощности) на розничных рынках, объектов электросетевого хозяйства сетевых организаций приборами учета, а также по обеспечению допуска установленных приборов учета в эксплуатацию возлагается на собственника энергопринимающих устройств, объектов по производству электрической энергии (мощности) и объектов электросетевого хозяйства соответственно.

Обязанность по обеспечению эксплуатации установленного и допущенного в эксплуатацию прибора учета, сохранности и целостности прибора учета, а также пломб и (или) знаков визуального контроля, снятию и хранению его показаний, своевременной замене возлагается на собственника такого прибора учета.

В соответствии с пунктом 2.11.17 Правил технической эксплуатации электроустановок потребителей, утвержденных приказом Министерства энергетики Российской Федерации от 13.01.2003 № 6, ответственность за сохранность расчетного счетчика несет персонал энергообъекта.

Обо всех дефектах расчетных счетчиков потребитель обязан немедленно поставить в известность энергоснабжающую организацию.

Таким образом, неблагоприятные последствия ненадлежащего исполнения обязательств сохранности и целостности прибора учета, а также пломб и (или) знаков визуального контроля несет абонент.

В соответствии с пунктом 149 Основных положений собственник энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности)), имеющий намерение демонтировать в целях замены, ремонта или поверки прибор учета, ранее установленный в отношении таких энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности)), обязан направить способом, позволяющим подтвердить факт получения, письменную заявку о необходимости снятия показаний

существующего прибора учета (далее в настоящем пункте - заявка), осмотра его состояния и схемы подключения до его демонтажа в адрес гарантирующего поставщика либо сетевой организации в соответствии с абзацами 3, 4 пункта 149 Основных положений.

Документов, подтверждающих уведомление АО АБ «АСПЕКТ» гарантирующего поставщика о проведении на Объекте замены прибора учета электрической энергии до 20.04.2016 в адрес Московского УФАС России не представлено.

Вместе с тем согласно письменным пояснениям ПАО «Мосэнергосбыт» (вх. № 48594 от 08.11.2016) обращение о неисправности прибора учета, установленного на Объекте, поступило в ПАО «Мосэнергосбыт» 20.04.2016 № СК/27-2041/16, то есть после составления акта о проверке узла учета.

Период безучетного потребления электрической энергии Объектом определен ПАО «Мосэнергосбыт» с 20.04.2015 по 19.04.2016 (дата составления акта о безучетном потреблении от 21.04.2016 № 11).

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.

Согласно пункту 172 Основных положений срок неучтенного потребления (1 год) должен исчисляться со дня, не позднее которого на Объекте должна быть произведена проверка прибора учета электрической энергии.

26.03.2014 ПАО «МОЭСК» на Объекте была проведена проверка, оформленная актом осмотра (обследования) объектов Заявителя (вх. от 02.11.2016 № 47608).

Ввиду того, что последняя проверка на Объекте АО АБ «АСПЕКТ» была проведена 26.03.2014, а проверки узла учета на Объекте в 2015 году не проводились, следовательно, в соответствии с пунктом 172 Основных положений, период безучетного потребления должен быть установлен с 27.03.2016 до момента выявления безучетного потребления электрической энергии - 19.04.2016 (акт проверки узла учета электрической энергии от 19.04.2016).

Невыполнение сетевой организацией и ПАО «Мосэнергосбыт» своих обязанностей по проведению плановых проверок приборов учета абонентов, возложенных на них Основными положениями, не может нести негативные последствия для заявителя в виде применения максимально возможного (8760 часов- 365 дней по 24 часа в сутки) периода расчета объема безучетного потребления электроэнергии.

Таким образом, ПАО «Мосэнергосбыт» в акте о безучетном потреблении электрической энергии от 21.04.2016 № 11 неверно определило дату начала



исчисления срока безучетного потребления электрической энергии Объектом.

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.

ПАО «Мосэнергосбыт» на основании акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 21.04.2016 № 11 направило в адрес АО АБ «АСПЕКТ» письмо от 18.05.2016 № ИП/27-1000.1/16 с приложением счета от 30.04.2016 № Э/61/25778 на оплату потребленной электрической энергии, включая стоимость безучетного потребления электрической энергии Объектом, на сумму 1 754 978 (Один миллион семьсот пятьдесят четыре тысячи девятьсот семьдесят восемь рублей) 91 копейка, в том числе НДС 267 708 (Двести шестьдесят семь тысяч семьсот восемь рублей) 62 копейки.

Действия ПАО «Мосэнергосбыт», а именно направление ПАО «Мосэнергосбыт» в адрес АО АБ «АСПЕКТ» счета от 30.04.2016 № Э/61/25778 на оплату безучетного потребления электрической энергии с нарушением порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии Объектом АО АБ «АСПЕКТ», повлекли ущемление интересов АО АБ «АСПЕКТ».

Таким образом, действия ПАО «Мосэнергосбыт» по нарушению порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии Объектом АО АБ «АСПЕКТ» и, как следствие, по неверному расчету стоимости безучетного потребления электрической энергии объектом АО АБ «АСПЕКТ» 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 АО АБ «АСПЕКТ», расположенным по адресу: г. Москва, Анадырский пр., д. 21, результатом которого явилось ущемление интересов АО АБ «АСПЕКТ».

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 ПАО «Мосэнергосбыт» факт нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося 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 АО АБ «АСПЕКТ», расположенным по адресу: г. Москва, Анадырский пр., д. 21, результатом которого явилось ущемление интересов АО АБ «АСПЕКТ».
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.

(...)