

ПАО «Мосэнергосбыт»

Вавилова ул., д. 9, г. Москва,
117312

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-19.5-1532/77-17

30 ноября 2017 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (...), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 4-19.5-1532/77-17, возбужденного в отношении Публичного акционерного общества «Мосэнергосбыт» (адрес: 117312, г. Москва, Вавилова ул., д. 9, дата регистрации юридического лица: 01.04.2005, ОГРН: 1057746557329, ИНН: 7736520080, КПП: 773601001) (далее - ПАО «Мосэнергосбыт»), уведомленного надлежащим образом Протоколом об административном правонарушении № 4-19.5-612/77-17 (исх. от 23.11.2017 № 60138/17), в присутствии защитника ПАО «Мосэнергосбыт» (...), действующего на основании доверенности от 09.12.2016 № 97-07-30,

УСТАНОВИЛ:

Протоколом № 4-19.5-1532/77-17 об административном правонарушении от 23 ноября 2017 (исх. от 23.11.2017 № 60138/17) зафиксирован факт нарушения

ПАО «Мосэнергосбыт» части 1 статьи 51 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем неисполнения в установленный срок предписания Московского УФАС России от 10.11.2016 по делу № 1-10-1569/77-16 (исх. от 10.11.2016 № ОК/52913) о прекращении нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Московским УФАС России 10.11.2016 принято решение по делу № 1-10-1569/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. 10.11.2016 № ОК/52912).

Указанным решением установлено наличие в действиях ПАО «Мосэнергосбыт» факта нарушения 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 на рынке оказания услуг 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 «Олеся М», расположенным по адресу: г. Москва, Суздальская ул. д. 12, к. 1, результатом которого явилось ущемление интересов ООО «Олеся М».

На основании решения по делу № 1-10-1569/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. 10.11.2016 № ОК/52912), выдано предписание от 10.11.2017 № 1-10-1569/77-16 (исх. 10.11.2016 № ОК/52913) (далее - Предписание) в соответствии с которым ПАО «Мосэнергосбыт» необходимо:

1) **в месячный срок** с даты получения Предписания прекратить нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившееся 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 «Олеся М», расположенным по адресу: г. Москва, Суздальская ул. , д. 12, к. 1, результатом которого явилось ущемление интересов ООО «Олеся М».

2) **в месячный срок** с даты получения Предписания уведомить ООО «Олеся М» о возможности и порядке перерасчета объема безучетного потребления электрической энергии и перерасчета стоимости безучетного потребления электрической энергии объектом ООО «Олеся М», расположенным

по адресу: г. Москва, Суздальская ул., д. 12, к. 1, за период 29.01.2015 по 21.10.2015;

3) о выполнении пунктов 1, 2 настоящего Предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в пятидневный срок с даты окончания срока исполнения указанных пунктов.

Согласно части 1 статьи 51 Закона о защите конкуренции предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства подлежит исполнению в установленный им срок.

Предписание получено ПАО «Мосэнергосбыт» 05.12.2016 (вх. ПАО «Мосэнергосбыт» от 05.12.2016 № СК/1-61746/16).

Согласно статье 52 Закона о защите конкуренции решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. В случае принятия заявления об обжаловании предписания к производству арбитражного суда исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до дня вступления решения арбитражного суда в законную силу.

ПАО «Мосэнергосбыт» обжаловало решение и предписание Московского УФАС России по делу № 1-10-1569/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства в Арбитражный суд города Москвы.

Определением Арбитражного суда города Москвы от 26.12.2016 исковое заявление ПАО «Мосэнергосбыт» было принято к производству, возбуждено производство по делу № А40-253955/16.

Решением Арбитражного суда города Москвы от 27.01.2017 по делу № А40-253955/16-33-2140, оставленным без изменения судами апелляционной и кассационной инстанций, решение и предписание антимонопольного органа по делу № 1-10-1159/77-16 признаны законными и обоснованными.

Решение арбитражного суда города Москвы вступило в законную силу 03.07.2017.

Таким образом, срок исполнения законного предписания антимонопольного органа - **13.07.2017** (с учетом нерабочих дней).

Письмом от 07.07.2017 № ИП/160-281/17 ПАО «Мосэнергосбыт» представило в адрес Московского УФАС России документы об исполнении предписания (вх. от 07.07.2017 № 32295/17).

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ПАО «Мосэнергосбыт» (вх. от 07.07.2017 № 32295/17, от 13.11.2017 № 55225-эп/17), ПАО «Мосэнергосбыт» в целях исполнения пункта 2 Предписания письмом от 04.07.2017 № ИП/31-4145/17 уведомило ООО «Олеся М» о том, что перерасчет объема безучетного потребления по актам о

неучтенном потреблении, составленным в отношении объекта, расположенного по адресу: г. Москва, Суздальская, д. 12, к. 1, находится в компетенции ПАО «МОЭСК», и его проведение позволит ПАО «Мосэнергосбыт» произвести перерасчет предъявленной к оплате стоимости безучетного потребления электрической энергии.

Согласно письменным пояснениям ПАО «Мосэнергосбыт» (вх. от 07.07.2017 № 32295/17) нормы действующего законодательства не устанавливают возможность и основания, в соответствии с которыми гарантирующий поставщик электроэнергии имеет право осуществить проверку соблюдения сетевой организацией процедуры составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии и, как следствие, осуществить его возврат сетевой организации без отражения в полезном отпуске. Перерасчет объема безучетного потребления электрической энергии по актам о неучтенном потреблении, составленным ПАО «МОЭСК», в силу требований пункта 194 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее - Основные положения), находится в компетенции данной сетевой организации и его проведение позволит ПАО «Мосэнергосбыт» произвести перерасчет предъявленной к оплате стоимости безучетного потребления.

Во исполнение пункта 1 Предписания ПАО «Мосэнергосбыт» направило в адрес ПАО «МОЭСК» письмо от 04.07.2017 № ИП/31-4144/17 с требованием согласовать перерасчет объема безучетного потребления в соответствии с требованиями Московского УФАС России. Вместе с тем на дату 13.11.2017 согласие об изменении (перерасчете) объема безучетного потребления по Актам, со стороны ПАО «МОЭСК» в ПАО «Мосэнергосбыт» не поступало.

Вместе с тем должностным лицом установлено следующее.

В соответствии с пунктом 21 Регламента взаимодействия ПАО «МОЭСК» и ПАО «Мосэнергосбыт» в процессе составления и оборота актов о безучетном потреблении и расчета объемов потребленной/переданной электрической энергии Приложением № 7 к договору № 17-3916 оказания услуг по передаче электрической энергии от 04.09.2017, заключенному между ПАО «МОЭСК» и ПАО «Мосэнергосбыт» (далее - Договор № 17-3916), суммарное количество объемов электрической энергии, определенное по актам о безучетном потреблении электрической энергии, составленным в расчетном периоде, подлежит включению в объем оказанных услуг за расчетный период услуг по передаче электрической энергии и вычитается из объема электроэнергии, приобретаемой ПАО «МОЭСК» в расчетном периоде, в котором составлены акты о безучетном потреблении электрической энергии.

Согласно пункту 16 Порядка взаимодействия при выявлении фактов безучетного потребления электроэнергии ПАО «МОЭСК», являющегося Приложением № 7 к Договору № 17-3916, оформленные надлежащим образом ПАО «МОЭСК» в отсутствие ПАО «Мосэнергосбыт» акты о безучетном потреблении электроэнергии по мере их составления, подекадно (11, 21 и первого рабочего дня месяца, следующего за расчетным) передаются в ПАО «Мосэнергосбыт» представителями ПАО «МОЭСК» по акту приема-передачи. Акты о безучетном потреблении электрической энергии, оформленные ненадлежащим образом, подлежат возврату ПАО «МОЭСК» с указанием конкретных причин возврата.

Как следует из положения статьи 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» гарантирующий поставщик электрической энергии коммерческая организация, обязанная в соответствии с настоящим Федеральным [законом](#) или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электрической энергии с любым обратившимся к ней потребителем электрической энергии либо с лицом, действующим от имени и в интересах потребителя электрической энергии и желающим приобрести электрическую энергию.

Согласно пункту 2.1.1. Договора ПАО «Мосэнергосбыт» обязуется урегулировать отношения, связанные с приобретением и передачей электрической энергии (мощности) в точки поставки, в интересах ООО «Олеся М».

Таким образом, ПАО «Мосэнергосбыт», также располагая материалами и документами, влияющими на расчет объема безучетного потребления Объектом, а именно договором энергоснабжения, не произвело корректировку объема безучетного потребления по актам о неучтенном потреблении электрической энергии от 21.10.2015 № БУ/028/ВОРУ-МУЭ-ю и № БУ/029/ВОРУ-МУЭ-ю (далее - Акты), и, как следствие, неверно произвело расчет стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектом ООО «Олеся М».

Кроме того, должностным лицом установлено, что ПАО «Мосэнергосбыт» неоднократно осуществляло корректировку актов о безучетном потреблении электрической энергии, составленным ПАО «МОЭСК» в отношении иных организаций, что подтверждается материалами дела № 14-19.5-1532/77-17.

На основании вышеизложенного должностное лицо приходит к выводу о том, что ПАО «Мосэнергосбыт» имело возможность корректировать объем безучетного потребления электрической энергии, рассчитанного ПАО «МОЭСК» по Актам.

Таким образом, ПАО «Мосэнергосбыт» не устранило нарушение антимонопольного законодательства, необходимость устранения которого указана в пункте 1 Предписания.

Учитывая изложенное, можно сделать вывод о том, что Предписание ПАО «Мосэнергосбыт» в установленный срок не было исполнено.

Направление ПАО «Мосэнергосбыт» письма в адрес ООО «Олеся М» (от 04.07.2017 № ИП/31-4145/17) о возможности перерасчета стоимости безучетного потребления только после согласования сетевой организацией перерасчета объема безучетного потребления с учетом условий договора энергоснабжения и в ПАО «МОЭСК» (от 04.07.2017 № ИП/31-4144/17) с требованием согласовать перерасчет объема безучетного потребления в соответствии с требованиями Московского УФАС России не является подтверждением исполнения Предписания.

Кроме того, решением Арбитражного суда города Москвы от 27.01.2017 по делу № А40-253955/16-33-2140, оставленным без изменения судами апелляционной и кассационной инстанций, подтверждено, что ПАО «Мосэнергосбыт» неверно определило объем безучетного потребления электрической энергии объектом ООО «Олеся М», и, как следствие, неверно произвело расчет стоимости безучетного потребления им электрической энергии. Также признано законным Предписание, в соответствии с которым ПАО «Мосэнергосбыт» надлежало прекратить нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, указанный в письменных пояснениях (вх. от 13.11.2017 № 55225-эп/17) довод ПАО «Мосэнергосбыт» об исполнении требований Предписания в полном объеме отклоняется должностным лицом.

Документов, свидетельствующих об объективных причинах невозможности исполнения ПАО «Мосэнергосбыт» Предписания, в адрес Московского УФАС России не представлено.

Частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ установлена ответственность за невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на товарном рынке и совершении предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации действий, направленных на обеспечение конкуренции, и влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения - город Москва.

Время совершения административного правонарушения — **14.07.2017**

(рабочий день, следующий за датой исполнения Предписания).

В соответствии со статьей 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ПАО «Мосэнергосбыт» заключается в нарушении части 1 статьи 51 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем неисполнения в установленный срок Предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Ответственность за невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на товарном рынке и совершении предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации действий, направленных на обеспечение конкуренции, предусмотрена частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, позволяющих применить санкцию выше низшего предела, установленного частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ, не установлено.

Таким образом, штраф, подлежащий применению, равен 300 000,00 рублей.

Руководствуясь частью 3 статьи 4.1, статьями 23.48, 29.9, на основании части 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ПАО «Мосэнергосбыт» (адрес: 117312, г. Москва, Вавилова ул., д. 9, дата регистрации юридического лица: 01.04.2005, ОГРН: 1057746557329, ИНН: 7736520080, КПП: 773601001) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ, и назначить административное наказание в соответствии с данной нормой в размере 300 000,00 (триста тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена в федеральный бюджет через банк или иную кредитную организацию на счет федерального казначейства по следующим реквизитам:

Получатель:	ИНН 7706096339 КПП 770101001 УФК по г. Москве (для Московского УФАС России, л/с 04731324890)
Банк получателя:	ГУ Банка России по ЦФО р/с 40101810045250010041 БИК 044525000 ОКТМО 45375000
Назначение платежа:	КБК 161 1 16 02010 01 6000 140 Административный штраф, зачисляемый в Федеральный бюджет по Постановлению № 4-19.5-1532/77-17

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть

обжаловано в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Приложение: квитанция на 1 л. в 1 экз.

Заместитель руководителя

(...)

(...)