

ООО «ЛВК Капитал»

Сходненская ул., д. 35,
корп. 1,
г. Москва, 125363

ПАО «МОЭСК»

2-ой Павелецкий пр-д, д.3, стр.2,
г. Москва, 115114

ПАО «Мосэнергосбыт»

Вавилова ул., д. 9,
г. Москва, 117312

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-10-1825/77-17 о нарушении
антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 30 января 2018 года.
В полном объеме решение изготовлено 13 февраля 2018 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;
- (...), заместителя начальника отдела отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами;
- (...), главного специалиста эксперта отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами;
- (...), ведущего специалиста-эксперта отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами,

в присутствии представителей:

- | | |
|---------------------|--|
| ПАО «МОЭСК» | - (...), действующего на основании доверенности от (...) № (...); |
| ПАО «Мосэнергосбыт» | - (...), действующей на основании доверенности от (...) № (...), |
| ООО «ЛВК Капитал» | - (...), действующего на основании доверенности от (...) № (...);
- (...), действующего на основании доверенности от (...) № (...), |

рассмотрев дело № 1-10-1825/77-17 по признакам нарушения ПАО «МОЭСК» (2-ой Павелецкий проезд, д. 3, стр. 2, г. Москва, 115114, ОГРН: 1057746555811, ИНН: 5036065113, КПП: 772501001) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) в части злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью), ПАО «Мосэнергосбыт» (адрес: 117312, г. Москва, Вавилова ул., д. 9, ОГРН: 1057746557329, ИНН: 7736520080, КПП: 773601001) части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в части злоупотребления хозяйствующим субъектом 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,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступило заявление ООО «ЛВК Капитал» (ОГРН: 1027739405418, ИНН: 7733103962, КПП: 773301001) по вопросу обоснованности составления ПАО «МОЭСК» акта о неучтенном потреблении электрической энергии при выявлении бездоговорного потребления электрической энергии в отношении объекта ООО «ЛВК Капитал», расположенного по адресу: г. Москва, г. Москва, Сходненская ул., д.35, корп. 1 (далее - Объект) (вх. от 22.02.2017 № 7986).

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-10-1825/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства установила следующее.

ПАО «МОЭСК» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утверждённого общим собранием акционеров ПАО «МОЭСК» (протокол от 29.06.2015 № 17).

В соответствии с пунктом 3.2 Устава ПАО «МОЭСК» оказывает услуги по передаче и распределению электрической энергии.

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции под товарным рынком понимается сфера обращения товара (объекта гражданских прав, предназначенного для продажи, обмена или иного введения в оборот), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, 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.

Статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественной монополии.

Согласно части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящегося в состоянии естественной монополии.

Таким образом, ПАО «МОЭСК» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью).

ПАО «Мосэнергосбыт» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утверждённого общим собранием акционеров ПАО «Мосэнергосбыт» (протокол от 01.07.2016 № 23) (ОГРН: 1057746557329, ИНН: 7736520080, КПП: 773601001).

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

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 зоне деятельности МУП «Троицкая электросеть».

Доля ПАО «Мосэнергосбыт» в пределах административных границ города Москвы, за исключением территорий, соответствующих зоне деятельности иных гарантирующих поставщиков, 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.

Согласно заявлению ООО «ЛВК Капитал» (вх. от 22.02.2017 № 7986) сетевой организацией ПАО «МОЭСК» в нарушение Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее - Основные положения), в отношении энергопринимающих устройств объекта ООО «ЛВК Капитал», расположенного по адресу: 125363, г. Москва, Сходненская ул., д. 35, стр.1, был составлен акт о неучтенном потреблении при выявлении бездоговорного потребления электрической энергии.

ООО «ЛВК Капитал» является собственником нежилых помещений,

расположенных по адресу: 125363, г. Москва, ул. Сходненская, д. 35, стр.1, которые расположены в пристройке к жилому дому (далее - Объект).

В настоящее время энергоснабжение Объекта осуществляется на основании договора энергоснабжения от 19.06.2014 № 99672265, заключенного между ООО «ЛВК Капитал» и ПАО «Мосэнергосбыт» (далее - Договор). Прибор учета № 19447719 принят в качестве расчетного (приложение № 2 к Договору) и введен в эксплуатацию 13.04.2015 (акт ввода прибора учета в эксплуатацию № МКС/112.8/30).

Надлежащее технологическое присоединение Объекта к сетям ПАО «МОЭСК» подтверждают следующие документы: Разрешение от 15.06.2001 № КС-418-17-8р/6-53 на присоединение мощности, акт от 22.08.2001 по разграничению балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электроустановок на ОАО «ТОРОС» (хозяйствующий субъект, являющийся застройщиком Объекта) на установленную мощность 84,4 кВт при единовременной нагрузке 59,08 кВА, Разрешение от 10.12.2002 № КС-418-17-8р/20321 на установленную мощность 64 кВт, единовременную 45 кВА, акт об осуществлении технологического присоединения от 21.04.2015 № МС-14-302-3852(914272), акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон от 17.09.2014 № МКС/112.8/3108Э, акт разграничения границ балансовой принадлежности сторон от 17.09.2014 № МКС/112.8/3108Б.

Таким образом, с 15.06.2001 Объект имеет надлежащее, документально подтвержденное технологическое присоединение.

В период с 2002 по 2014 гг. указанные помещения снабжались электроэнергией по договору энергоснабжения, заключенному ПАО «Мосэнергосбыт» с застройщиком ОАО «ТОРОС», в чьей эксплуатационной ответственности находилась электрощитовая № 111216. ООО «ЛВК Капитал» в указанный период компенсировало ОАО «ТОРОС» расходы на энергоснабжение помещений (вх. от 21.07.2016 № 29694).

Договор на энергоснабжение, заключенный между ОАО «ТОРОС» и ПАО «Мосэнергосбыт», был расторгнут 01.09.2014 (вх. № 29694 от 21.07.2016).

ООО «ТОРОС» письмом от 16.10.2014 № П-918 обратилось в ПАО «Мосэнергосбыт» о необходимости заключения ПАО «Мосэнергосбыт» договора с ООО «ЛВК Капитал».

В ответ на указанное письмо ПАО «Мосэнергосбыт» письмом от 28.10.2014 № ИП/34-1219/14 сообщило ОАО «ТОРОС» о поступлении 17 апреля 2014 года от ООО «ЛВК Капитал» заявки на заключение договора энергоснабжения.

Таким образом, Комиссией установлено, что почти за полгода до расторжения договора энергоснабжения, заключенного между ООО «ТОРОС» и ПАО «Мосэнергосбыт», письмом от 07.04.2014 ООО «ЛВК Капитал» обратилось в адрес ПАО «МОЭСК» с заявкой на заключение договора

энергоснабжения в отношении Объекта, зарегистрированной в ПАО «МОЭСК» за № И-14-00-914282/903. Указанная заявка была перенаправлена ПАО «МОЭСК» в ПАО «Мосэнергосбыт» и была зарегистрирована последним 17.04.2014 за № СК/155-44/14 (вх. от 18.07.2017 № 29143).

Вместе с тем поданная ООО «ЛВК Капитал» заявка на заключение договора энергоснабжения не содержала в себе сведений о размере мощности энергопринимающих устройств, в отношении которых планировалось заключить договор энергоснабжения.

К указанной заявке не были приложены документы, подтверждающие технологическое присоединение Объекта к электрическим сетям сетевой организации, о чем ПАО «Мосэнергосбыт» в соответствии с пунктом 34 Основных положений направлен ответ в адрес ООО «ЛВК Капитал» письмом от 22.04.2014 № ИП/34-436/14.

Вместе с тем ООО «ЛВК Капитал» письмом от 10.06.2014 № 14 (вх. ПАО «Мосэнергосбыт» от 17.06.2014 № СК/34-2444/14) направило в адрес гарантирующего поставщика договор об осуществлении технологического присоединения (в целях увеличения мощности) от 27.05.2014 № МС-14-302-3852(914272), заключенный с ПАО «МОЭСК».

Согласно письменным пояснениям ПАО «Мосэнергосбыт» (вх. от 10.11.2017 № 54916/17) указанный договор свидетельствует об отсутствии у ООО «ЛВК Капитал» на момент подачи заявки на заключение договора энергоснабжения надлежащим образом оформленного технологического присоединения.

Вместе с тем в пункте 1 указанного договора об осуществлении технологического присоединения указано следующее «Максимальная мощность ранее присоединенных энергопринимающих устройств: дополнительно к мощности на гараж-стоянку к Разрешению от 15.06.2001 № КС-418-17-8р/6-53 и к Разрешению от 10.12.2002 № КС-418-17-8р/20321.

Таким образом, учитывая, что представленный в ПАО «Мосэнергосбыт» договор об осуществлении технологического присоединения был заключен на увеличение мощности Объекта, ПАО «Мосэнергосбыт», будучи профессиональным участником рынка, обладало сведениями о наличии надлежащего технологического присоединения Объекта к электрическим сетям сетевой организации.

Письмом от 02.07.2014 № 17 (вх. ПАО «Мосэнергосбыт» от 02.07.2014 № СК/34-2631/14) ООО «ЛВК Капитал» направило в адрес ПАО «Мосэнергосбыт» Договор, подписанный и оформленный обеими сторонами с приложениями № 4 и № 5.

Договором предусмотрены подпункты «а» и «б» пункта 8.1.1, в соответствии с которыми в случае, если Договор заключается в отношении энергопринимающих устройств до завершения процедуры их технологического присоединения, Договор считается заключенным с момента его подписания и

вступает в силу с даты подписания Абонентом и сетевой организацией акта о технологическом присоединении при условии получения ПАО «Мосэнергосбыт» копии указанного документа от сетевой организации в течение 2 рабочих дней с даты его подписания, с даты фактического получения ПАО «Мосэнергосбыт» акта о технологическом присоединении при условии неполучения ПАО «Мосэнергосбыт» копии указанного документа от сетевой организации или Абонента в течение 2 рабочих дней с даты его подписания.

Согласно позиции ПАО «Мосэнергосбыт» (вх. от 14.04.2017 № 17182) Договор энергоснабжения фактически был заключен и вступил в силу не ранее даты подписания между ПАО «МОЭСК» и ООО «ЛВК Капитал» акта о технологическом присоединении от 21.04.2015 № МС-14-302-3852(914272), выданного сетевой организацией по результатам исполнения договора об осуществлении технологического присоединения (в целях увеличения мощности) от 27.05.2014 № МС-14-302-3852(914272), то есть спустя год с момента подачи заявителем заявки на заключение договора энергоснабжения (17.04.2014).

Между ООО «ЛВК Капитал» и ПАО «МОЭСК», в свою очередь, сложились следующие, упомянутые ранее, договорные отношения по вопросу увеличения мощности, выделенной на Объект.

Одновременно с подачей в ПАО «МОЭСК» заявки № И-14-00-914282/903 на заключение договора энергоснабжения, а именно 07.04.2014, ООО «ЛВК Капитал» подало в ПАО «МОЭСК» заявку на увеличение мощности Объекта, зарегистрированную в ПАО «МОЭСК» за № И-14-00-914282/103/МС, с приложением Разрешений на присоединение мощности к сети ОАО «Мосэнерго» от 15.06.2001 № КС-418-17-8р/6-53, от 10.12.2002 № КС-418-17-8р/20321.

Между ОАО «МОЭСК» и ООО «ЛВК Капитал» 27.05.2014 был заключен договор об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям в целях увеличения мощности № МС-14-302-3852(914272). Заключение указанного договора на увеличение мощности сетевой организацией также подтверждает наличие надлежащего технологического присоединения Объекта. Согласно пункту 5 указанного договора срок исполнения мероприятий по технологическому присоединению составляет 4 месяца (до 27.09.2014).

Пунктом 11 технических условий № И-14-00-914272/103/МС (далее - ТУ), являющихся неотъемлемым приложением к договору об осуществлении технологического присоединения от 27.05.2014 № МС-14-302-3852(914272) на ООО «ЛВК Капитал» были возложены мероприятия по технологическому присоединению.

В целях выполнения указанных мероприятий в законодательно установленный срок между ПАО «МОЭСК» и ООО «ЛВК Капитал» был заключен договор оказания услуг от 25.07.2014 № МС-14-302-3852(914272)/ДУ, в соответствии с которым Исполнитель (ПАО «МОЭСК») обязался по заданию

(заявке) Заказчика (ООО «ЛВК Капитал») оказать услуги по выполнению пункта 11 ТУ, а заказчик обязался принять и оплатить указанные услуги. Указанные услуги должны быть оказаны в полном объеме в течение 30 рабочих дней после выполнения заказчиком своих обязанностей по оплате услуг.

Таким образом, ПАО «МОЭСК» приняло на себя обязательства по осуществлению мероприятий по технологическому присоединению, возложенные на ООО «ЛВК Капитал» пунктом 11 ТУ.

ООО «ЛВК Капитал» произвело полную оплату услуг по договору от 25.07.2014 № МС-14-302-3852(914272)/ДУ, что подтверждается платежным поручением от 25.07.2014 № 148 на сумму 436 639 (четыреста тридцать шесть тысяч шестьсот тридцать девять) рублей (вх. от 09.11.2017 № 54553/17).

Акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон № МКС/112.8/3108Э, акт разграничения границ балансовой принадлежности сторон № МКС/112.8/3108Б были подписаны сторонами 17.09.2014. В то же время акт об осуществлении технологического присоединения № 1/МС-14-302-3852(914272) датируется только 21.04.2015.

Таким образом, ПАО «МОЭСК» исполнило обязанность по технологическому присоединению Объекта по договору от 27.05.2014 № МС-14-302-3852(914272) лишь 21.04.2015, то есть с существенным нарушением срока, установленного пунктом 16 Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861.

Учитывая изложенное, ООО «ЛВК Капитал», своевременно подав заявку в ПАО «Мосэнергосбыт» на заключение договора энергоснабжения, заключив договор с сетевой организацией на технологическое присоединение на новую мощность, заключив дополнительно возмездный договор на выполнение ПАО «МОЭСК» мероприятий, возложенных на Общество по ТУ, и не предполагая, что сетевой организацией будет существенно (установленная дата исполнения 27.09.2014, фактически исполнен - 21.04.2015) нарушен срок исполнения обязательств по договору на увеличение мощности, добросовестно совершило все действия, направленные на исключение возможности потребления электрической энергии без договора.

Кроме того, во избежание бездоговорного потребления электрической энергии ООО «ЛВК Капитал» 14 октября 2014 года письмом № 41 (вх. ПАО «Мосэнергосбыт» № СК/34-4074/14) обратилось к гарантирующему поставщику с заявкой на заключение срочного договора энергоснабжения, на которое ПАО «Мосэнергосбыт» сообщило о том, что срочный договор энергоснабжения может быть заключен только после положительного решения совместной комиссии между ПАО «МОЭСК» и ПАО «Мосэнергосбыт».

Решение комиссии между ПАО «МОЭСК» и ПАО «Мосэнергосбыт» в материалы дела не представлено.

Таким образом, несмотря на то, что договор энергоснабжения является публичным и обязательным для заключения ПАО «Мосэнергосбыт» с любым обратившимся с заявкой на его заключения лицом, решение о заключении договора энергоснабжения на имеющуюся мощность, подтвержденную разрешением от 15.06.2001 № КС-418-17-8р/6-53 на присоединение мощности, актом от 22.08.2001 по разграничению балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности электроустановок, разрешением от 10.12.2002 № КС-418-17-8р/20321, согласно позиции ООО «ЛВК Капитал» принималось монополистами совместно на не имеющей правового статуса комиссии.

ПАО «Мосэнергосбыт», в свою очередь, выставило ООО «ЛВК Капитал» счет от 14.10.2014 № С-034-14100151-1-30 к договору от 14.10.2014 № Д-034-14100152-1-39 на сумму 200.700 (Двести тысяч семьсот) рублей, предметом которого являлось оперативно-диспетчерское управление электроустановкой клиента в зависимости от максимальной присоединенной мощности (электроустановка до 1000 В: от 670 кВт до 10 мВт). Согласно письменным пояснениям ООО «ЛВК Капитал» (вх. от 09.11.2017 № 54553/17) указанный счет был направлен гарантирующим поставщиком в рамках рассмотрения заявки на заключение срочного договора энергоснабжения от 14.10.2014 № СК/34-4074/14, который был оплачен заявителем в полном объеме, что подтверждается платежным поручением от 16.10.2014 № 211.

Статьей 6 Федерального закона от 26.03.2003 № 36 «Об особенностях функционирования электроэнергетики и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике» (далее - Закон об электроэнергетике) юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям, а также аффилированным лицам в границах одной ценовой зоны оптового рынка запрещается совмещать деятельность по передаче электрической энергии и (или) оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и (или) купле-продаже электрической энергии.

Природа направленного ПАО «Мосэнергосбыт» договора от 14.10.2014 № Д-034-14100152-1-39, предметом которого являлось оперативно-диспетчерское управление электроустановкой клиента в зависимости от максимальной присоединенной мощности (электроустановка до 1000 В: от 670 кВт до 10 мВт), с учетом указанного запрета Законом об электроэнергетике, представителями Общества Комиссии не разъяснена. Вместе с тем проект договора энергоснабжения не был направлен гарантирующим поставщиком.

ООО «ЛВК Капитал» 24 февраля 2015 года письмом № 13 (вх. ПАО «Мосэнергосбыт» от 24.02.2015 № СК/34-718/15) просило

ПАО «Мосэнергосбыт» указанную денежную сумму засчитать в счет оплаты потребления электрической энергии по Договору энергоснабжения в связи с тем, что временный договор не был заключен и денежные средства на расчетный счет заявителя не были возвращены.

Также платежным поручением от 24.03.2015 № 50 ООО «ЛВК Капитал» внесло предоплату в размере 400 000 (Четырехсот тысяч) рублей за потребление электрической энергии по Договору энергоснабжения. Впоследствии указанная сумма была зачтена ПАО «Мосэнергосбыт» в счет платы за электрическую энергию за периоды июнь-июль 2015 года.

13.03.2015 ООО «ЛВК Капитал» дополнительно представило в ПАО «Мосэнергосбыт» разрешение на присоединение мощности от 10.12.2002 № КС-418-17-8р/20321 в качестве документа, подтверждающего надлежащее технологическое присоединение Объекта (вх. ПАО «Мосэнергосбыт» от 16.03.2015 № СК/34-1018/15).

В соответствии с пунктом 39 Основных положений в течение 30 дней со дня получения заявления о заключении договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) и документов, прилагаемых к заявлению о заключении соответствующего договора согласно Основным положениям, если при этом заявителем не представлен проект договора, указанный в абзаце втором пункта 34 и абзаце втором пункта 35 Основных положений, гарантирующий поставщик, в случае если отсутствуют указанные в пункте 32 Основных положений основания для отказа от заключения договора, направляет (передает) заявителю подписанный со своей стороны проект договора по форме, которая размещена (опубликована) гарантирующим поставщиком в соответствии с пунктом 33 Основных положений.

Комиссией не установлено обстоятельств, препятствующих ПАО «Мосэнергосбыт», будучи уведомленному о наличии надлежащего технологического присоединения Объекта к электрическим сетям сетевой организации, заключению договора энергоснабжения в отношении Объекта с ООО «ЛВК Капитал» по существующей схеме электроснабжения и на мощность, указанную в Разрешениях на присоединение мощности к сети ОАО «Мосэнерго» от 15.06.2001 № КС-418-17-8р/6-53, от 10.12.2002 № КС-418-17-8р/20321.

Таким образом, ПАО «Мосэнергосбыт» не направило в адрес ООО «ЛВК Капитал» подписанный со своей стороны проект договора энергоснабжения в отношении Объекта по заявке от 14.10.2014 № 41 (вх. ПАО «Мосэнергосбыт» № СК/34-4074/14), что позволило бы ООО «ЛВК Капитал» избежать бездоговорного потребления, а напротив, обременило ООО «ЛВК Капитал» заключением договора на оперативно-диспетчерское управление, не предусмотренного к заключению с гарантирующим поставщиком и противоречащего запрету, установленному Законом об электроэнергетике, более

того, взимая с Общества плату по данному договору.

В силу пункта 167 Основных положений субъекты электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в том числе гарантирующие поставщики (энергосбытовые, энергоснабжающие организации) и сетевые организации проводят проверки на предмет выявления фактов безучетного и бездоговорного потребления электрической энергии.

В соответствии с пунктом 172 Основных положений проверки приборов учета электрической энергии осуществляются сетевой организацией, к объектам электросетевого хозяйства которой непосредственно или опосредованно присоединены энергопринимающие устройства, в отношении которых установлены подлежащие проверке приборы учета.

На основании вышеуказанных полномочий сетевой организации, ранее, а именно до исполнения 21 апреля 2015 года ПАО «МОЭСК» обязанности по технологическому присоединению Объекта по договору от 27.05.2014 № МС-14-302-3852(914272) (выдача акта об осуществлении технологического присоединения № 1/МС-14-302-3852(914272)21.04.2015), ПАО «МОЭСК» 18 февраля 2015 года в отношении Объекта ООО «ЛВК Капитал» была проведена проверка приборов учета, по результатам проведения которой составлен Акт технической проверки объектов электросетевого хозяйства от 18.02.2015 № б/н.

Согласно указанному акту на Объекте были установлены приборы учета №№ 705954, 705936, 15577298, и прибор учета № 19447719, который на момент проведения проверки был отключен. В ходе указанной проверки не был представлен договор энергоснабжения, а также разрешительная документация на технологическое присоединение. Вместе с тем представитель ООО «ЛВК Капитал» отсутствовал при проведении указанной проверки, а в материалах рассматриваемого дела отсутствуют письма сетевой организации в ПАО «Моэнергосбыт» о наличии или отсутствии договора энергоснабжения в отношении Объекта перед выходом 18.02.2015 на проверку, что свидетельствует об осведомленности ПАО «МОЭСК» об отсутствии договорных отношений между заявителем и гарантирующим поставщиком электрической энергии.

В соответствии с положениями пункта 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; лица, осуществившего бездоговорное потребление.

Письмом от 09.04.2015 № 446 ПАО «МОЭСК» уведомило ООО «ЛВК Капитал» о выявлении факта бездоговорного потребления электрической энергии на Объекте, и о составлении 21.04.2015 (в дату подписания и выдачи акта технологического присоединения) Акта о

неучтенном потреблении электрической энергии при выявлении бездоговорного потребления электрической энергии юридическим лицом.

21.04.2015 ПАО «МОЭСК» составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии, составленный по факту выявленного бездоговорного потребления Объектом электрической энергии № 351/ЭА-ю (в ту же дату, когда сетевой организацией был исполнен договор на технологическое присоединение от 27.05.2014 № МС-14-302-3852(914272)).

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.

Согласно отметкам, сделанным в акте от 21.04.2015 № 351/ЭА-ю, указанный акт составлен в присутствии двух понятых.

Вместе с тем ООО «ЛВК» Капитал представило в материалы дела письмо от 22.12.2017 № 689-2017/11306 прокуратуры Северо-Западного административного округа, согласно которому в связи с обращением ООО «ЛВК Капитал» была проведена проверка соблюдения ПАО «МОЭСК» требований законодательства об электроэнергетике. В ходе указанной проверки установлено, что одно из указанных в акте от 21.04.2015 № 351/ЭА-ю лиц акт не подписывало. По результатам прокурорской проверки руководителю ПАО «МОЭСК» внесено представление об устранении нарушений законодательства.

Начало периода бездоговорного потребления электрической энергии - 01.09.2014 - определено ПАО «МОЭСК» с даты расторжения договора энергоснабжения в отношении Объекта с ОАО «ТОРОС». Дата окончания периода бездоговорного потребления - 21.04.2015 - определена датой составления акта о бездоговорном потреблении № 351/ЭА-ю и датой подписания акта об осуществлении технологического присоединения от 21.04.2015г. №1/МС-14-302-3852(914272) (вх. № 28881 от 15.07.2016).

Вместе с тем пунктом 121 Основных положений установлено, что порядок взаимодействия субъектов розничных рынков, участвующих в обороте электрической энергии, с сетевой организацией в связи с необходимостью введения полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии потребителями - участниками розничных рынков, в том числе его уровня, в случае нарушения своих обязательств потребителями, а

также в случае необходимости принятия неотложных мер по предотвращению или ликвидации аварийных ситуаций определяется в соответствии с [Правилами](#) полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии.

В связи с выявлением факта бездоговорного потребления электрической энергии сетевая организация (лицо, не оказывающее услуги по передаче электрической энергии), к объектам электросетевого хозяйства которой технологически присоединены энергопринимающие устройства (объекты электросетевого хозяйства) лица, осуществляющего бездоговорное потребление электрической энергии, обязана обеспечить введение полного ограничения режима потребления такого лица в установленном настоящим пунктом порядке.

При выявлении факта бездоговорного потребления полное ограничение режима потребления вводится незамедлительно, а при необходимости проведения дополнительных мероприятий - не позднее 3 дней со дня выявления такого факта.

Учитывая, что ПАО «МОЭСК» произвело проверку на Объекте 18.02.2015, а Акт о неучтенном потреблении был составлен лишь 21.04.2015, Комиссия приходит к выводу, что ПАО «МОЭСК» затягивало сроки составления указанного акта и не вводило полное ограничение режима потребления электрической энергии Объектом в целях увеличения периода бездоговорного потребления Объектом и стоимости бездоговорного потребления электрической энергии, рассчитанной и начисленной ПАО «МОЭСК» по акту о неучтенном потреблении № 351/ЭА-ю, что в свою очередь привело к ущемлению интересов потребителя.

На основании пунктов 84, 192 Основных положений, а также акта о неучтенном потреблении от 21.04.2015, ПАО «МОЭСК» в адрес ООО «ЛВК Капитал» выставлен счет от 21.04.2015 № 351/ЭА-ю за период бездоговорного потребления электрической энергии в размере 13 970 165 (Тринадцать миллионов девятьсот семьдесят тысяч сто шестьдесят пять) руб. 71 коп.

Вместе с тем при условии исполнения ПАО «МОЭСК» обязательств по договору об осуществлении технологического присоединения в целях увеличения мощности Объекта в законодательно установленный срок (до 27.09.2014), и заключения ПАО «Мосэнергосбыт» договора энергоснабжения по заявке от 14.10.2014 № 41 (вх. ПАО «Мосэнергосбыт» № СК/34-4074/14) у сетевой организации отсутствовало бы основание для выявления бездоговорного потребления электрической энергии Объектом.

Таким образом, действия ПАО «МОЭСК» по составлению акта от 21.04.2015 № 351/ЭА-ю о неучтенном потреблении электрической энергии по факту бездоговорного потребления Объектом, а также по выставлению счета по акту 21.04.2015 № 351/ЭА-ю за период бездоговорного потребления электрической энергии при осведомленности об отсутствии договора

энергоснабжения, при затягивании сроков осуществления мероприятий по технологическому присоединению по договору от 27.05.2014 № МС-14-302-3852(914272), являются злоупотреблением своим доминирующим положением.

В тоже время и бездействие ПАО «Мосэнергосбыт» в части ненаправления в адрес ООО «ЛВК Капитал» подписанного со своей стороны проекта договора энергоснабжения в отношении Объекта по заявке от 14.10.2014 № 41 (вх. ПАО «Мосэнергосбыт» № СК/34-4074/14) также привели к составлению ПАО «МОЭСК» данного акта о бездоговорном потреблении электрической энергии Объектом.

Таким образом, действия ПАО «МОЭСК», ПАО «Мосэнергосбыт» привели к ущемлению интересов ООО «ЛВК Капитал».

ПАО «МОЭСК» представило возражения на заключение об обстоятельствах дела 1-10-1825/77-17 (вх. от 13.12.2017 № 61715-эп/17), доводы, изложенные в возражениях, отклоняются Комиссией, позиция Комиссии по указанным доводам отражена в настоящем решении по делу № 1-10-1825/77-17.

Вместе с тем необходимо дополнительно отметить следующее.

Доводы ПАО «МОЭСК» о том, что осведомленность сетевой организации об отсутствии договора энергоснабжения в отношении Объекта, даже при ее наличии, не может освобождать потребителя от ответственности за бездоговорное потребление электрической энергии, так как законодательство не содержит подобных исключений, отклоняется Комиссией по следующим основаниям.

Согласно письменным пояснениям ПАО «МОЭСК» (вх. от 14.04.2017 № 17089) и возражением на заключение об обстоятельствах дела № 1-10-1825/77-17 (вх. от 13.12.2017 № 61715-эп/17) правовым основанием для составления акта о неучтенном потреблении является отсутствие заключенного в установленном порядке договора энергоснабжения либо самовольное подключение энергопринимающих устройств к объектам электросетевого хозяйства, либо и то и другое. Таким образом, при выявлении сетевой организацией факта бездоговорного потребления и составлении акта от 21.04.2015 № 351/ЭА-ю считает, что, выявив факт бездоговорного потребления сетевая организация действовала законно и обоснованно, в соответствии с требованиями Основных положений.

Согласно пункту 2 Основных положений бездоговорное потребление электрической энергии представляет собой самовольное подключение энергопринимающих устройств к объектам электросетевого хозяйства и (или) потребление электрической энергии в отсутствие заключенного в установленном порядке договора, обеспечивающего продажу электрической энергии (мощности) на розничных рынках, кроме случаев потребления электрической энергии в отсутствие такого договора в течение 2 месяцев с даты, установленной для принятия гарантирующим поставщиком на обслуживание потребителей.

ПАО «МОЭСК», как уполномоченному субъекту электроэнергетики, в соответствии с пунктом 176 Основных положений делегированы полномочия по проверке соблюдения потребителями требований Основных положений, в том числе на предмет выявления случаев безучетного и бездоговорного потребления электрической энергии.

По факту выявленного бездоговорного потребления электрической энергии ПАО «МОЭСК» составлен акт 21.04.2015 № 351/ЭА-ю о неучтенном потреблении электрической энергии.

Однако в рассматриваемом случае само по себе соблюдение ПАО «МОЭСК» алгоритма, предписанного упомянутыми нормами Основных положений, не свидетельствует о соблюдении норм Закона о защите конкуренции.

Так, в соответствии с пунктом 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее - постановление Пленума № 30) при оценке злоупотребления доминирующим положением следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Довод ПАО «МОЭСК» о том, что Комиссией не доказано наличие причинно-следственной связи между действиями ПАО «МОЭСК» при осуществлении мероприятий по договору об осуществлении технологического присоединения № МС-14-302-3852(914272) от 27.05.2014 и осуществлением ООО «ЛВК Капитал» потребления электрической энергии в отсутствие заключенного договора энергоснабжения отклоняется Комиссией ввиду того, что ненадлежащее исполнение ПАО «МОЭСК» обязанности по осуществлению технологического присоединения Объекта по договору № МС-14-302-3852(914272) от 27.05.2014 в законодательно установленный срок в данном случае не рассматривается Комиссией как отдельное нарушение, а как действие, которое, в том числе, привело к возникновению основания для выявления бездоговорного потребления электрической энергии Объектом. Таким образом, указанные действия ПАО «МОЭСК» являются злоупотреблением доминирующим положением на рынке передачи электрической энергии.

Таким образом, доводы, изложенные в возражениях, несостоятельны, необоснованны и противоречат нормам права.

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 «МОЭСК» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившемся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСК»), путем составления акта от 21.04.2015 № 351/ЭА-ю о неучтенном потреблении электрической энергии по факту бездоговорного потребления Объектом, а также выставления счета по указанному акту за период бездоговорного потребления электрической энергии при осведомленности об отсутствии договора энергоснабжения, при затягивании сетевой организацией сроков осуществления мероприятий по технологическому присоединению по договору от 27.05.2014 № МС-14-302-3852(914272), при затягивании сроков составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 21.04.2015 № 351/ЭА-ю с момента проведения 18.02.2015 проверки на указанном объекте, а также невведения ограничения режима потребления электрической энергии объектом при выявлении факта потребления электрической энергии в отсутствие договора энергоснабжения в нарушение пункта 121 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442, приведшее к увеличению периода бездоговорного потребления что привело к ущемлению ООО «ЛВК Капитал».

Также 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 на территории города Москвы, в границах которой ПАО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем бездействия в части ненаправления в адрес ООО «ЛВК Капитал» подписанного со своей стороны проекта договора энергоснабжения в отношении Объекта по заявке от 14.10.2014 № 41 (вх. ПАО «Мосэнергосбыт» № СК/34-4074/14), что привело к составлению 21.04.2015 ПАО «МОЭСК» акта № 351/ЭА-ю о неучтенном потреблении электрической энергии, составленного по факту выявленного бездоговорного потребления Объектом электрической энергии, что привело к ущемлению интересов ООО «ЛВК Капитал».

Вместе с тем Комиссия приходит к выводу об истечении трехлетнего срока давности рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ПАО «Мосэнергосбыт», установленного статьей 41.1 Закона о защите конкуренции, а также о наличии оснований для применения пункта 5 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которым дело о нарушении антимонопольного законодательства

не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, пунктом 5 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела в отношении ПАО «Мосэнергосбыт» в связи с истечением срока привлечения к ответственности.

2. Установить в действиях ПАО «МОЭСК» факт нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившемся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСК»), путем составления акта от 21.04.2015 № 351/ЭА-ю о неучтенном потреблении электрической энергии по факту бездоговорного потребления Объектом, а также выставления счета по указанному акту за период бездоговорного потребления электрической энергии при осведомленности об отсутствии договора энергоснабжения, при затягивании сетевой организацией сроков осуществления мероприятий по технологическому присоединению по договору от 27.05.2014 № МС-14-302-3852(914272), при затягивании сроков составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 21.04.2015 № 351/ЭА-ю с момента проведения 18.02.2015 проверки на указанном объекте, а также невведения ограничения режима потребления электрической энергии объектом при выявлении факта потребления электрической энергии в отсутствие договора энергоснабжения в нарушение пункта 121 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442, приведшее к увеличению периода бездоговорного потребления что привело к ущемлению ООО «ЛВК Капитал».

3. Выдать ПАО «МОЭСК» 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

(...)

(...)

(...)

(...)