

ООО УК «Лосинка»

Стартовая ул., д. 7, к. 1,  
г. Москва, 127299

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 № 1-10-2746/77-17 о нарушении  
антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 15 марта 2018 года.  
В полном объеме решение изготовлено 29 марта 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 отдела контроля за  
соблюдением антимонопольного законодательства  
хозяйствующими субъектами;

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

в присутствии представителей:

ПАО «Мосэнергосбыт» – (...), действующего на основании доверенности

ПАО «МОЭСК» – (...), действующей на основании доверенности

ООО УК «Лосинка» - (...), действующей на основании доверенности

рассмотрев дело № 1-10-2746/77-17 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» ПАО «МОЭСК» (адрес: 115114, г. Москва, 2-ой Павелецкий проезд, д. 3, стр. 2, ИНН 5036065113, ОГРН 1057746555811), выразившегося в злоупотреблении хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии на территории города Москвы (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью), путем нарушения порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии многоквартирными домами, расположенными по адресам: г. Москва, Челюскинская ул., д. 16; Малыгина ул., д. 10, корп. 2 (далее - МКД), находящиеся в управлении ООО УК «Лосинка» (адрес: 127299, г. Москва, Стартовая ул., д. 7, к. 1, ИНН: 7716608191, ОГРН: 1087746720907), ПАО «Мосэнергосбыт» (адрес: г. Москва, 117312, Вавилова ул., д. 9, ОГРН: 1057746557329, ИНН: 7736520080), выразившегося 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 применения неверных значений объема безучетного потребления электрической энергии МКД, а также расчета стоимости безучетного потребления электрической энергии МКД в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступило заявление и материалы ООО УК «Лосинка» (вх. от 21.09.2017 № 45636/17), при рассмотрении которых Московским УФАС России в действиях ПАО «МОЭСК», ПАО «Мосэнергосбыт» были выявлены признаки нарушения Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее - Основные положения).

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-10-2746/77-17 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).

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 иных гарантирующих поставщиков.

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.

Энергоснабжение многоквартирных домов, расположенных по адресам: г. Москва, Челюскинская ул., д. 16 (далее - Объект-1); Малыгина ул., д. 10, корп. 2 (далее - Объект-2), осуществляется на основании договора энергоснабжения от 01.11.2009 № 97517861, заключенного между ПАО «Мосэнергосбыт» и ООО УК «Лосинка» (далее - Договор).

На Объекте-1 учет потребленной электрической энергии производится на основании, в том числе, данных приборов учета Меркурий-230 АМ-03 № 03972839 и ПСЧ-4А.05.2 № 11003825.

На Объекте-2 учет потребленной электрической энергии производится на основании, в том числе, данных приборов учета ПСЧ-4А.05.2 №№ 10009740, 10003310.

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 настоящим разделом 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.

Исходя из пункта 173 Основных положений проверки расчетных приборов учета осуществляются в плановом и внеплановом порядке.

Плановые проверки приборов учета осуществляются сетевой организацией на основании плана-графика проведения проверок расчетных приборов учета, разработанного сетевой организацией и согласованного с гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) в порядке, указанном в пункте 174 Основных положений.

Согласно плану-графику проведения ПАО «МОЭСК» проверок расчетных

приборов учета на октябрь 2015 года, февраль 2016, представленному в адрес Московского УФАС России (вх. от 17.11.2017 № 56267/17), проверки приборов учета Объекта-1, Объекта-2 включены в планы-графики проверок измерительных комплексов на октябрь 2015 года и февраль 2016 года (позиции 73 и 74 графика проверки измерительных комплексов на ноябрь 2015 года, позиции 162-164 графика проверок измерительных комплексов на февраль 2016 года).

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

Так, ПАО «МОЭСК» было проведено две проверки: 06.10.2015 в отношении узлов учета, расположенных на Объекте-1, и 15.02.2016 в отношении узлов учета, расположенных на Объекте-2.

Согласно позиции ПАО «МОЭСК» сетевая организация письмом от 28.09.2015 № ЭУ/163/1194 направила в ООО УК «Лосинка» уведомление о проведении 06.10.2015 проверки на Объекте-1.

06.10.2015 ПАО «МОЭСК» была проведена проверка приборов учета, расположенных на Объекте-1, по результатам которой был выявлен факт безучетного потребления электрической энергии в отношении прибора учета ПСЧ-4А.05.2 № 11003825, находящихся на балансе ООО УК «Лосинка», о чем ПАО «МОЭСК» был составлен акт проверки узла учета электрической энергии от 06.10.2015 № б/н.

Согласно указанному акту на клеммной крышке прибора учета ПСЧ-4А.05.2 № 11003825 отсутствует пломба энергосберегающей организации.

В соответствии с приобщенным ПАО «МОЭСК» в материалы дела № 1-10-2746/77-17 составленным ПАО «Мосэнергосбыт» актом от 23.03.2010 № 406 осмотра и технической проверки средств измерений электрической энергии и схем их включения в электроустановку напряжением до 1000 В на приборах учета, в том числе № 11003825, установлена пломба № 149АС/АС149. Таким образом, прибор учета № 11003825 был опломбирован гарантирующим

поставщиком.

В акте проверки от 06.10.2015 в графе «в присутствии абонента, представителя абонента» имеется запись «гл. специалист ООО «УК Лосинка» (...)», вместе с тем в графе «подпись абонента» имеется выполненная от руки запись: «от подписи отказался». Отказ от подписи представителя заявителя зафиксирован подписями двух незаинтересованных лиц.

Также сетевая организация направила в адрес ООО УК «Лосинка» уведомление от 08.02.2016 № ЭУ/163/197 о проведении 15.02.2016 проверки приборов учета, расположенных в многоквартирном жилом доме, расположенном по адресу: г. Москва, Малыгина ул., д. 10. Вместе с тем уведомление о проведении проверки на Объекте-2 ПАО «МОЭСК» не представлено.

15.02.2016 ПАО «МОЭСК» в отсутствие уведомления ООО УК «Лосинка» была проведена проверка приборов учета, расположенных на Объекте-2, по результатам которой, был выявлен факт безучетного потребления электрической энергии в отношении прибора учета ПСЧ-4А.05.2 № 10009740, о чем сетевой организацией был составлен акт проверки узлов учета электрической энергии от 15.02.2016 № б/н.

Согласно указанному акту на испытательной коробке прибора учета № 10009740 сломано пломбирочное ушко, пломбирочная проволока продета только через пломбирочный винт, пломба № 149 (АС) свинцовая, что является нарушением учета электрической энергии.

В акте проверки от 15.02.2016 в графе «в присутствии абонента, представителя абонента» имеется запись «инженера ООО «УК Лосинка» Роганова В.А.», вместе с тем в графе «подпись абонента» имеется выполненная от руки запись: «от подписи отказался без объяснения причин». Отказ от подписи представителя заявителя зафиксирован подписями двух незаинтересованных лиц.

ООО УК «Лосинка» были представлены сведения от ОДС № 5 и ОДС № 6, обслуживающих Объект-1 и Объект-2, в даты проверок (06.10.2015 и 15.02.2016) ключи от электрощитовых указанных многоквартирных домов ни сотрудникам ПАО «МОЭСК», ни представителю управляющей компании, фамилия которого фигурирует в актах проверок, не выдавались, поскольку не были запрошены кем-либо из вышеперечисленных лиц (вх. от 21.09.2017 № 45636/17).

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.

По результатам проведенных 06.10.2015 и 15.02.2016 проверок ПАО «МОЭСК» были составлены акты о неучтенном потреблении электрической энергии от 06.10.2015 № БУ/40/СВОРУ-МУЭ-ю (далее - Акт-1), от 15.02.2016 № БУ/5/СВОРУ-МУЭ-ю (далее - Акт-2).

Информация о надлежащем уведомлении ООО УК «Лосинка» о составлении Акта-1, Акта-2 в адрес Московского УФАС России не представлена.

В обоих Актах в графе «при участии» имеется запись «гл. специалиста ООО «УК Лосинка» (...)». В графе «в присутствии уполномоченного представителя абонента» имеется выполненная от руки запись: «от присутствия отказался».

Таким образом, содержание заполненных от руки граф не позволяет прийти к определенному выводу, присутствовал ли при проверке в действительности представитель управляющей компании, который указан в Актах и, как следствие, ставит под сомнение сам факт проведения проверки по определенной процедуре (в частности, визуального осмотра узлов учета) как в присутствии Роганова В.А. в месте нахождения приборов учета, так и в отсутствие Роганова В.А. при осмотре приборов учета абонента, одновременно учитывая сведения ОДС о том, что ключи от электрощитовых никому из указанных в Актах лиц не выдавались.

Как было указано ранее, Акт-1 и Акт-2 содержит подписи незаинтересованных лиц.

Вместе с тем ООО УК «Лосинка» представило в адрес Московского УФАС России (вх. от 19.02.2018 № 8393-эп/18) постановление Отдела экономической безопасности и противодействия коррупции УВД по СВАО ГУ МВД России по г. Москве от 19.10.2017. В соответствии с указанным постановлением при проведении ПАО «МОЭСК» проверки 06.10.2015 на Объекте-1 одно из незаинтересованных лиц, указанных в Акте-1, при проведении проверки не присутствовало, указанный акт не подписывало. Также при проведении ПАО «МОЭСК» проверки 15.02.2016 на Объекте-2 незаинтересованные лица, указанные в Акте-1, при проведении проверки не присутствовали, указанный акт не подписывали.

Наличие в Актах о неучтенном потреблении электрической энергии подписей двух незаинтересованных лиц с учетом вышеизложенных

обстоятельств не может быть принято в качестве доказательства составления акта в соответствии с требованиями Основных положений, поскольку незаинтересованные лица при составлении акта должны удостоверить отказ лица, осуществляющего безучетное потребление электрической энергии, от присутствия при составлении акта или от его подписания в случае надлежащего уведомления такого лица о проведении проверки.

Из системного анализа приведенных норм права и обстоятельств следует, что акт о неучтенном потреблении электрической энергии будет являться действительным, если потребитель был надлежащим образом извещен о предстоящей проверке, но не обеспечил явку представителя; либо если потребитель, надлежащим образом извещенный о предстоящей проверке, направил своего представителя, который расписался в акте проверки, либо отказался от его подписания, о чем представители сетевой организации сделали в акте соответствующую отметку.

Наличие у сетевой организации права на осуществление контрольных проверок приборов учета корреспондируется с ее обязанностью по составлению акта о неучтенном потреблении электрической энергии с соблюдением законодательно установленного порядка.

На основании вышеизложенного отсутствие надлежащего уведомления со стороны сетевой организации фактически лишает потребителя по Договору возможности реализовывать принадлежащее ему право исполнения возложенных на него законом обязанностей, что неправомерно.

Таким образом, из вышеизложенного следует, что вышеуказанные акты о неучтенном потреблении электроэнергии составлены с нарушением порядка, предусмотренного законодательством, а именно: в отсутствие уведомления представителя лица, осуществляющего безучетное потребление.

Кроме того, акты о неучтенном потреблении электрической энергии составлены с нарушением Основных положений в части определения объема безучетного потребления электрической энергии.

Так, согласно Акту-1 период безучетного потребления электрической энергии Объектом-1 определен с 07.10.2014 по 06.10.2015.

В Акте-2 период безучетного потребления электрической энергии Объектом-2 определен с 16.02.2015 по 16.02.2016.

Вместе с тем согласно пункту 172 Основных положений проверки расчетных приборов учета включают визуальный осмотр схемы подключения энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности)) и схем соединения приборов учета, проверку соответствия приборов учета требованиям настоящего документа, проверку состояния прибора учета, наличия и сохранности контрольных пломб и знаков визуального контроля, а также снятие показаний приборов учета. Указанная

проверка должна проводиться не реже 1 раза в год и может проводиться в виде инструментальной проверки.

Исходя из документов, приобщенных ПАО «МОЭСК» на заседании Комиссии 21.02.2018, ПАО «Мосэнергосбыт» 09.01.2010 была проведена проверка прибора учета № 11003825, расположенного на Объекте-1, результаты которой зафиксированы актом № 406 от 23.03.2010.

Исходя из документов, представленных ПАО «Мосэнергосбыт» (вх. от 21.02.2018 № 9112-эп/18), ПАО «Мосэнергосбыт» 28.01.2011 была проведена проверка прибора учета № 10009740, расположенного на Объекте-2, результаты которой зафиксированы актом № 362 от 28.01.2011.

Таким образом, в соответствии с пунктом 172 Основных положений период безучетного потребления в Акте-1 должен быть установлен с 10.01.2015 (день, следующий за днем когда должна была быть проведена проверка приборов учета в соответствии с пунктом 172 Основных положений) до момента выявления безучетного потребления электрической энергии - 06.10.2015 (акт проверки узла учета электрической энергии от 06.10.2015), в Акте-2 — с 29.01.2016 (день, следующий за днем когда должна была быть проведена проверка приборов учета в соответствии с пунктом 172 Основных положений) по 15.02.2016 (акт проверки узла учета электрической энергии от 15.02.2016).

Таким образом, ПАО «МОЭСК» неверно определило период, а, следовательно, и объем безучетного потребления электрической энергии Объектами ООО УК «Лосинка» за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления, что привело к ущемлению интересов ООО УК «Лосинка».

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.

Объем безучетного потребления электрической энергии будет учтен ПАО «МОЭСК» в полезном отпуске электрической энергии и на этот объем уменьшены потери сетевой организации.

Таким образом, при неверном определении ПАО «МОЭСК» объемов по актам о безучетном потреблении электрической энергии, ПАО «МОЭСК» получает коммерческую выгоду в силу нарушения порядка определения объемов безучетного потребления электрической энергии.

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.

Объем безучетного потребления электрической энергии будет учтен ПАО «МОЭСК» в полезном отпуске электрической энергии и на этот объем уменьшены потери сетевой организации.

Таким образом, по актам о безучетном потреблении электрической энергии, ПАО «МОЭСК» получает коммерческую выгоду.

В соответствии с пунктом 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.

Согласно пункту 16 «Порядка взаимодействия при выявлении фактов безучетного потребления электроэнергии ПАО «МОЭСК»» Приложения № 7 к Договору № 17-3916, оформленные надлежащим образом акты о безучетном потреблении электроэнергии по мере их составления, подекадно (11, 21 и первого рабочего дня месяца, следующего за расчетным) передаются 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.

ПАО «Мосэнергосбыт» письмом от 09.10.2015 № ИП/27-2593/15 возвратило в ПАО «МОЭСК» Акт-1 по причине его составления по факту отсутствия пломбы энергоснабжающей организации при отсутствии ПАО «Мосэнергосбыт» документов, подтверждающих факт опломбирования прибора учета и уведомило сетевую организацию о непринятии в полезный отпуск Акта-1 (вх. от 21.02.2018 № 9112-эп/18).

Кроме того, письмом от 19.10.2015 № ИП/27-2650/15 ПАО «Мосэнергосбыт» сообщило о невозможности принятия в расчет Акта-1 по следующему основанию: расчет объема потребления электрической энергии с нарушениями учета произведен ПАО «МОЭСК» в порядке, установленном пунктом 195 Основных положений, однако в соответствии с пунктом 184 Основных положений, определение объемов покупки электрической энергии, поставленной исполнителю коммунальных услуг, в том числе на вводе в многоквартирный дом, осуществляется в соответствии с Правилами, обязательными при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2012 № 124 (далее — Правила № 124), таким образом, при выявлении любых фактов свидетельствующих о нарушении учета электрической энергии, потребляемой в многоквартирном жилом доме, обязывают ресурсоснабжающую организацию производить расчеты с данным исполнителем коммунальных услуг в соответствии с алгоритмом, закрепленном в Правилах № 124.

ПАО «Мосэнергосбыт» письмом от 28.06.2016 № ИП/27-1360/16 возвратило в ПАО «МОЭСК» Акт-2 по следующим причинам: неверно указана дата начала периода безучетного потребления, расчет объема безучетного потребления надлежит произвести согласно мощности, указанной в приложении № 2 к Договору, установленная мощность прибора учета № 10009740 равна 6 кВт.

ПАО «МОЭСК» обратилось с исками к ПАО «Мосэнергосбыт» в Арбитражный суд о взыскании с гарантирующего поставщика задолженности за услуги по передачи электрической энергии, оказанные сетевой организацией, в том числе в объеме безучетного потребления по Акту-1 и Акту-2.

Несмотря на несогласие с объемом безучетного потребления, определенного ПАО «МОЭСК» по Актам и отсутствие вступивших в законную силу судебных актов, ПАО «Мосэнергосбыт» на основании Акта-1, Акта-2, составленных ПАО «МОЭСК», письмами от 19.06.2017 №№ ИП/27-2466/17 ИП/27-2467/17 выставило в адрес заявителя счета от 31.10.2015 № Э-61-51820, от 29.02.2016 № Э-61-13414 на оплату безучетного потребления электрической

энергии.

Также расчет по Актам произведен ПАО «Мосэнергосбыт» в соответствии с пунктом 195 Основных положений.

В связи с неоплатой ООО УК «Лосинка» счетов с включением стоимости безучетного потребления электрической энергии по Актам ПАО «Мосэнергосбыт» направляло в адрес потребителя уведомление от 30.06.2017 № 13137 о частичном ограничении режима потребления электрической энергии до уровня 15,96 кВт.

Вместе с тем исходя из письменных пояснений, представленных ПАО «Мосэнергосбыт» в адрес Московского УФАС России (вх. № 56316/17 от 17.11.2017), ПАО «Мосэнергосбыт» при выставлении ООО УК «Лосинка» счета на оплату по Актам, указывает на то, что за ПАО «Мосэнергосбыт» не закреплено обязанности в корректировке объема, по вышеуказанным актам, составленным ПАО «МОЭСК».

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.

Таким образом, ПАО «Мосэнергосбыт» будучи гарантирующим поставщиком, располагая всеми необходимыми документами и материалами, в том числе о предыдущих проверках приборов учета Объекта и документами, влияющими на расчет объема безучетного потребления Объектом, в том числе Договором, не произвело корректировку расчетного периода безучетного потребления по Актам.

Кроме того, Комиссией установлено, что ПАО «Мосэнергосбыт» неоднократно осуществляло корректировку актов о безучетном потреблении электрической энергии, составленных ПАО «МОЭСК» в отношении иных организаций, что подтверждается материалами дела № 1-10-2746/77-17.

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

Кроме того, Комиссия по результатам анализа действующего законодательства сообщает следующее.

В соответствии с пунктом 68 Основных положений исполнитель коммунальной услуги в лице управляющей организации, товарищества собственников жилья, жилищного, жилищно-строительного или иного

специализированного потребительского кооператива в целях оказания потребителям коммунальной услуги по электроснабжению (коммунальной услуги по отоплению и (или) горячему водоснабжению, предоставляемой исполнителем коммунальной услуги с использованием электрической энергии при отсутствии централизованного теплоснабжения и (или) горячего водоснабжения) заключает договор энергоснабжения с гарантирующим поставщиком или энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией в соответствии с настоящим документом и обязательными при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2012 № 124.

Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 (далее - Правила предоставления коммунальных услуг) в соответствии со статьей 157 Жилищного кодекса Российской Федерации, регулируют отношения по предоставлению коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах, собственникам и пользователям жилых домов, в том числе отношения между исполнителями и потребителями коммунальных услуг, устанавливают их права и обязанности, порядок заключения договора, содержащего положения о предоставлении коммунальных услуг, а также порядок контроля качества предоставления коммунальных услуг, порядок определения размера платы за коммунальные услуги с использованием приборов учета и при их отсутствии, порядок перерасчета размера платы за отдельные виды коммунальных услуг в период временного отсутствия граждан в занимаемом жилом помещении, порядок изменения размера платы за коммунальные услуги при предоставлении коммунальных услуг ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность, определяют основания и порядок приостановления или ограничения предоставления коммунальных услуг, а также регламентируют вопросы, связанные с наступлением ответственности исполнителей и потребителей коммунальных услуг.

В соответствии с подпунктом а) пункта 31 Правил предоставления коммунальных услуг, исполнитель коммунальной услуги обязан предоставлять потребителю коммунальные услуги в необходимых для него объемах и надлежащего качества в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, настоящими Правилами и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг.

В настоящем случае ООО УК «Лосинка» является исполнителем коммунальных услуг и приобретает электрическую энергию у ПАО «Мосэнергосбыт» для предоставления коммунальной услуги собственникам многоквартирных домов, расположенных по адресу: г. Москва, Челюскинская ул., д. 16; Малыгина ул., д. 10, корп. 2.

Согласно пункту 42 Правил предоставления коммунальных услуг размер платы за коммунальную услугу, предоставленную потребителю в жилом помещении, оборудованном индивидуальным или общим (квартирным) прибором учета, за исключением платы за коммунальную услугу по отоплению, определяется в соответствии с формулой 1 приложения № 2 к настоящим Правилам исходя из показаний такого прибора учета за расчетный период. В случае установления двухкомпонентных тарифов на горячую воду размер платы за коммунальную услугу по горячему водоснабжению, предоставленную потребителю за расчетный период в жилом помещении, определяется в соответствии с формулой 23 приложения № 2 к настоящим Правилам исходя из показаний приборов учета горячей воды.

При отсутствии индивидуального или общего (квартирного) прибора учета холодной воды, горячей воды, электрической энергии и газа размер платы за коммунальную услугу по холодному водоснабжению, горячему водоснабжению, электроснабжению, газоснабжению, предоставленную потребителю в жилом помещении, а равно при неисправности прибора учета, определяется в соответствии с формулами 4 и 5 приложения № 2 к Правилам предоставления коммунальных услуг исходя из нормативов потребления коммунальной услуги.

Размер платы за коммунальные услуги в жилых помещениях определяется по нормативам потребления в соответствии с Правилами установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 306.

Согласно части 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Определение объемов покупки электрической энергии, поставленной исполнителю коммунальных услуг в лице управляющей организации или товарищества собственников жилья либо жилищного кооператива или иного специализированного потребительского кооператива, в том числе на вводе в многоквартирный дом, осуществляется в соответствии с Правилами № 124.

В соответствии с пунктом 184 Основных положений определение объемов потребления электрической энергии потребителями коммунальной услуги по электроснабжению осуществляется в порядке, установленном Правилами предоставления коммунальных услуг.

По смыслу пункта 19 Правил предоставления коммунальных услуг собственники помещений в многоквартирном доме в рамках заключенного договора несут обязательства по оплате коммунальных услуг, исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, показаний приборов учёта или иного способа, указанного в Правилах предоставления коммунальных услуг.

Таким образом, с учетом положений указанных норм права, количество электроэнергии, отпущенной в дом, подлежало определению либо по показаниям приборов учета, либо исходя из нормативов, установленных органами местного самоуправления. При этом в случае нарушения учета потребляемого ресурса его объем надлежит определять исходя из нормативов, установленных органами местного самоуправления.

Применение иного способа учета фактического потребления энергии многоквартирными домами, в том числе, по правилам пунктов 195, 196 Основных положений (с использованием максимальной мощности энергопринимающих устройств и количества часов использования мощности в расчетном периоде) прямо противоречит вышеуказанной специальной норме жилищного законодательства, подлежащей прямому применению в спорных правоотношениях по поставке коммунальных ресурсов.

Таким образом, ПАО «МОЭСК» составило Акт-1, Акт-2 без соблюдения порядка составления актов о неучтенном потреблении, составленных по факту безучетного потребления электрической энергии, произвело расчет объема и стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектами ООО УК «Лосинка» в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг.

В свою очередь, ПАО «Мосэнергосбыт» неверно определило объем безучетного потребления электрической энергии Объектами ООО УК «Лосинка», произвело расчет объема и стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектами ООО УК «Лосинка» в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг, направило письмами от 19.06.2017 №№ИП/27-2466/17 и ИП/27-2467/17 счета от 31.10.2015 № Э-61-51820, от 29.02.2016 № Э-61-13414 на оплату безучетного потребления электрической энергии и уведомление от 30.06.2017 № 13137 о частичном ограничении режима потребления электрической энергии в связи с неоплатой указанных счетов.

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.

Таким образом, вышеуказанные действия ПАО «МОЭСК» и ПАО «Мосэнергосбыт» привели к ущемлению интересов ООО УК «Лосинка».

ПАО «МОЭСК», ПАО «Мосэнергосбыт» представили возражения на заключение об обстоятельствах дела 1-10-2746/77-17 (вх. от 15.03.2018 № 12761/18, исх. ПАО «Мосэнергосбыт» от 14.03.2018 № ИП/160-168/18), доводы, изложенные в возражениях, отклоняются Комиссией, позиция Комиссии по указанным доводам отражена в настоящем решении по делу № 1-10-2746/77-17.

Вместе с тем необходимо дополнительно отметить следующее.

Согласно возражениям на заключение об обстоятельствах рассматриваемого дела (исх. ПАО «Мосэнергосбыт» от 14.03.2018 № ИП/160-168/18) Комиссией не исследован тот факт, что до настоящего времени на территории г. Москвы не установлены нормативы потребления электрической энергии, потребленной при содержании общего имущества многоквартирного дома, также в материалах дела отсутствуют доказательства того, что примененный расчет объема безучетного потребления является нарушающим интересы потребителя, так как ввиду отсутствия нормативов потребления выводы сделаны только из предположений, что примененный вариант расчета больше, чем, если бы были применены нормативы, которые на сегодняшний день не утверждены. Схожий довод содержит и письмо ПАО «МОЭСК» о представлении письменных пояснений по заключению об обстоятельствах рассматриваемого дела (вх. от 15.03.2018 № 12761/18)

Вместе с тем отсутствие нормативов потребления электрической энергии, потребленной при содержании общего имущества многоквартирного дома, не может рассматриваться в качестве основания для применения ПАО «МОЭСК» порядка расчета объема, а ПАО «Мосэнергосбыт» порядка расчета и стоимости безучетного потребления (как максимально возможного).

Применение не подлежащей применению нормы (пункта 195 Основных положений) к рассматриваемым правоотношениям недопустимо, а отсутствие норматива основанием для нарушения обозначенного запрета не является, поскольку это приводит к нарушению прав исполнителя коммунальных услуг.

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

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 несоблюдения порядка составления актов от 06.10.2015 № БУ/40/СВОРУ-МУЭ-ю, от 15.02.2016 № БУ/5/СВОРУ-МУЭ-ю о безучетном потреблении электрической энергии (далее - Акты), установленного Основными положениями, а так же путем осуществления расчета объема безучетного потребления электрической энергии многоквартирными жилыми домами, расположенными по адресу: г. Москва, Челюскинская ул., д. 16; Малыгина ул., д. 10, корп. 2 и находящимися в управлении ООО УК «Лосинка» (далее - Объекты), в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг, что привело к ущемлению интересов ООО УК «Лосинка».

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 направления письмами от 19.06.2017 №№ ИП/27-2466/17 ИП/27-2467/17, счетов от 31.10.2015 № Э-61-51820, от 29.02.2016 № Э-61-13414 на оплату стоимости безучетного потребления электрической энергии, рассчитанной исходя из неверных значений объема безучетно потребленной электрической энергии Объектами ООО УК «Лосинка» в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг и направления уведомлений об ограничении режима потребления электрической энергии, что привело к ущемлению интересов ООО УК «Лосинка».

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 «МОЭСК» факт нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСК»), путем несоблюдения порядка составления актов от 06.10.2015 № БУ/40/СВОРУ-МУЭ-ю, от 15.02.2016 № БУ/5/СВОРУ-МУЭ-ю о безучетном потреблении электрической энергии, установленного Основными положениями, а так же путем осуществления расчета объема безучетного потребления электрической энергии многоквартирными жилыми домами, расположенными по адресу: г. Москва,

Челюскинская ул., д. 16; Малыгина ул., д. 10, корп. 2 и находящимися в управлении ООО УК «Лосинка», в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг, что привело к ущемлению интересов ООО УК «Лосинка».

3. Выдать ПАО «МОЭСК» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

4. 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 на территории города Москвы, в границах которой ПАО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем направления письмами от 19.06.2017 №№ ИП/27-2466/17 ИП/27-2467/17, от 31.10.2015 № Э-61-51820, от 29.02.2016 № Э-61-13414 счетов на оплату стоимости безучетного потребления электрической энергии, рассчитанной исходя из неверных значений объема безучетно потребленной электрической энергии Объектами ООО УК «Лосинка» в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг и направления в адрес ООО УК «Лосинка» уведомлений об ограничении режима потребления электрической энергии, что привело к ущемлению интересов ООО УК «Лосинка».

5. Выдать ПАО «Мосэнергосбыт» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

6. Передать материалы должностному лицу Московского УФАС России для рассмотрения вопроса о применении мер реагирования в соответствии с положениями КоАП РФ.

Председатель Комиссии (…)

Члены Комиссии (…)

(…)

(…)