

ПАО «МОЭСК»

пр. 2-й Павелецкий, д. 3, к. 2
Москва, 115114

АО «Мосэнергосбыт»

Вавилова ул., д. 9,
г. Москва, 117312

ТСПЖДМ МЖК «Атом»

ул. Демьяна Бедного, д. 2,
корп. 5, г. Москва, 123308

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-10-939/77-18 о нарушении
антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 04 сентября 2018 года.
В полном объеме решение изготовлено 12 сентября 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; |
| | - <...>, главного государственного инспектора
отдела контроля за соблюдением
антимонопольного законодательства
хозяйствующими субъектами; |
| | - <...>, специалиста-эксперта отдела контроля за
соблюдением антимонопольного
законодательства хозяйствующими субъектами; |



в присутствии представителей:

АО «Мосэнергосбыт»
ПАО «МОЭСК»
ТСПЖДМ МЖК «Атом»

рассмотрев дело № 1-10-939/77-18 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) ПАО «МОЭСК» (дата регистрации юридического лица 01.04.2005, ОГРН 1057746555811; ИНН 5036065113; КПП 772501001; адрес: 115114, г. Москва, 2-й Павелецкий проезд, д. 3, стр. 2), выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии на территории города Москвы (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью) путем осуществления расчета объема безучетного потребления электрической энергии жилыми домами, расположенными по адресам: г. Москва, ул. Демьяна Бедного д. 2, корп. 2 (далее - Объект 1), ул. Мневники д. 7, корп. 3 (далее — Объект 2), ул. Мневники д. 7, корп. 1 (далее — Объект 3), (далее — Объекты, МКД) и находящимися в управлении Товарищества собственников помещений жилых домов микрорайона МЖК «Атом» (далее - ТСПЖДМ МЖК «Атом») (адрес: 123308, г. Москва, ул. Демьяна Бедного, д. 2, корп. 5, ИНН: 7734047975, ОГРН: 1037739434490), 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 (далее — Правила предоставления коммунальных услуг), и АО «Мосэнергосбыт» (дата регистрации юридического лица 01.04.2005, ОГРН 1057746557329, ИНН 7736520080; адрес: г. Москва, 117312, ул. Вавилова, д. 9), выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке реализации электрической энергии на территории города Москвы, в границах которой АО «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,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступило заявление и материалы ТСПЖДМ МЖК «Атом» (вх. от 26.01.2018 № 4223/18), при рассмотрении которых Московским УФАС России в действиях ПАО «МОЭСК», АО «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 № 1-10-939/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) 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).

АО «Мосэнергосбыт» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утверждённого общим собранием акционеров АО «Мосэнергосбыт» (протокол от 09.04.2018 № 28).

В соответствии с пунктом 3.2. Устава АО «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», АО «Мосэнергосбыт» является гарантирующим поставщиком электрической энергии в пределах административных границ города Москвы, за исключением территорий, соответствующих зоне деятельности иных гарантирующих поставщиков.

Доля АО «Мосэнергосбыт» в пределах административных границ города Москвы, за исключением территорий, соответствующих зоне деятельности иных гарантирующих поставщиков, в которых АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, на рынке розничной реализации электрической энергии составляет 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, АО «Мосэнергосбыт» занимает доминирующее положение на рынке реализации электрической энергии в пределах административных границ города Москвы на территории, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии.

Энергоснабжение МКД осуществляется на основании договора энергоснабжения с исполнителем коммунальных услуг от 12.12.2007 № 92909765, заключенного между АО «Мосэнергосбыт» и ТСПЖДМ МЖК «Атом» (далее - Договор).

Согласно письменным пояснениям ТСПЖДМ МЖК «Атом» является исполнителем коммунальных услуг и приобретает электрическую энергию у

АО «Мосэнергосбыт» для предоставления коммунальной услуги собственникам и пользователям многоквартирных домов, находящихся в управлении ТСПЖДМ МЖК «Атом».

В соответствии с приложением № 2 на Объекте-1 учет потребленной электрической энергии производится на основании данных прибора учета № 354340 (приложение № 2 к Договору энергоснабжения), на Объекте-2 - на основании данных прибора учета № 12000140, на Объекте-3 - на основании данных приборов учета №№ 7002140, 12000708, 354282, 326595.

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.

Согласно пункту 2 Основных положений «безучетное потребление» - потребление электрической энергии с нарушением установленного договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), договором оказания услуг по передаче электрической энергии) и Основными положениями порядка учета электрической энергии со стороны потребителя (покупателя), выразившимся во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета), обязанности по обеспечению целостности и сохранности которого (которой) возложена на потребителя (покупателя), в том числе в нарушении (повреждении) пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета (систему учета), в несоблюдении установленных договором сроков извещения об утрате (неисправности) прибора учета (системы учета), а также в совершении потребителем (покупателем) иных действий (бездействий), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности).

В соответствии с пунктом 172 Основных положений сетевая организация имеет право проводить проверки расчетных приборов учета энергопринимающих устройств, которые непосредственно или опосредовано присоединены к объектам электросетевого хозяйства.

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

02.12.2015 на Объектах ТСПЖДМ МЖК «Атом» проведены внеплановые проверки приборов учета электрической энергии. По результатам проверки составлены акты проверки узла учета по Объекту 1 от 02.12.2015 № б/н, по Объекту 2 от 02.12.2015 № б/н, по Объекту 3 от 02.12.2015 № б/н (далее- Акты проверки). В Актах проверки указано, что основанием для проведения внеплановой проверки явилось обращение СЗО АО «Мосэнергосбыт» от 12.11.2015 № ИП/34-1398/15, которым гарантирующий поставщик уведомил сетевую организацию об обращении, поступившем от ТСПЖДМ МЖК «Атом», о необходимости проверки и допуска приборов учета в эксплуатацию.

В соответствии с пунктом 192 Основных положений факт безучетного потребления электрической энергии может быть выявлен, в том числе, при проведении проверки состояния приборов учета, а также в ходе проведения осмотра прибора учета перед его демонтажем.

В соответствии с пунктом 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.

Во исполнение данного пункта ПАО «МОЭСК» было направлено в адрес ТСПЖДМ МЖК «Атом» уведомление от 18.11.2015 № ЭУ/169/701 о проведении проверки на объектах 02.12.2015.

В соответствии с пунктом 176 Основных положений результаты проверки приборов учета сетевая организация оформляет актом проверки расчетных приборов учета, который подписывается сетевой организацией и лицами,

принимавшими участие в проверке. Акт составляется в количестве экземпляров по числу лиц, принимавших участие в проверке, по одному для каждого участника.

02.12.2015 при проведении ПАО «МОЭСК» проверки составлены акты проверки узлов учета электроэнергии на Объекте-1 в отношении прибора учета № 354340; на Объекте-2 учет в отношении прибора учета № 12000140; на Объекте-3 в отношении приборов учета №№ 7002140, 12000708, 354282, 326595. В ходе данной проверки было установлено, что трансформаторы тока на расчетных приборах учета на Объектах самовольно заменены в нарушение требований пункта 149 Основных положений, также было указано на отсутствие пломб и знаков визуального контроля на трансформаторах тока на расчетных приборах учета на Объектах ТСПЖДМ МЖК «Атом».

По результатам проведенной проверки согласно пункту 176 Основных положений ПАО «МОЭСК» 02.12.2015 в присутствии представителя ТСПЖДМ МЖК «Атом» составлены акты о неучтенном потреблении электрической энергии по факту безучетного потребления электрической энергии на Объекте 1 по прибору учета № 354340 акт № БУ/61/СЗОРУ-МУЭ-Ю (Акт-1), на Объекте 2 по прибору учета № 12000140 акт № БУ/62/СЗОРУ-МУЭ-Ю (Акт-2), на Объекте 3 по прибору учета № 7002140 акт № БУ/63/СЗОРУ-МУЭ-Ю (Акт-3), по прибору учета № 12000708 акт № БУ/64/СЗОРУ-МУЭ-Ю (Акт-4), по прибору учета № 354282 акт № БУ/65/СЗОРУ-МУЭ-Ю (Акт-5), по прибору учета № 326595 акт № БУ/66/СЗОРУ-МУЭ-Ю (Акт-6) (далее - Акты). Акты подписаны представителем ТСПЖДМ МЖК «Атом».

По результатам рассмотрения дела комиссией было установлено следующее.

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ПАО «МОЭСК» (вх № 10818-ЭП/18 от 02.03.2018), общество, руководствуясь условиями Договора, определило расчет объема безучетного потребления электрической энергии по Актам с применением расчетного способа при наличии данных о величине указанной в Договоре энергоснабжения мощности энергопринимающих устройств в соответствующей точке поставки, что соответствует порядку расчета объема безучетного потребления, предусмотренного Основными положениями.

Энергоснабжение Объектов осуществляется на основании Договора между АО «Мосэнергосбыт» и ТСПЖДМ МЖК «Атом», последний, в свою очередь, является исполнителем коммунальных услуг и приобретает электрическую энергию у АО «Мосэнергосбыт» для предоставления коммунальной услуги собственникам и пользователям многоквартирных домов, находящихся в управлении ТСПЖДМ МЖК «Атом».

Кроме того, Комиссией по результатам анализа действующего

законодательства установлено.

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 централизованных теплоснабжения и (или) горячего водоснабжения) заключает договор энергоснабжения с гарантирующим поставщиком или энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией в соответствии с настоящим документом и 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.

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, Правилами предоставления коммунальных услуг

и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг.

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 Правилам предоставления коммунальных услуг исходя из показаний такого прибора учета за расчетный период.

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 многоквартирные дома, 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» произвело расчет объема безучетного потребления электрической энергии Объектами ТСПЖДМ МЖК «Атом» в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг.

Следовательно, 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.

Согласно письменным пояснениям АО «Мосэнергосбыт» (вх. от 02.03.2018 вх. № 10810-ЭП/18) в адрес гарантирующего поставщика письмом от 04.12.2015 поступили Акты о безучетном потреблении электрической энергии, составленные ПАО «МОЭСК» в отношении Объектов ТСПЖДМ МЖК «Атом». АО «Мосэнергосбыт» указывает на то, что до 2017 года общество не выставляло счет на оплату стоимости безучетного потребления электрической энергии по указанным Актам ввиду неверного определения сетевой организацией объема безучетного потребления электрической энергии.

ПАО «МОЭСК» обратилось с иском к АО «Мосэнергосбыт» в арбитражный суд о взыскании с гарантирующего поставщика задолженности за услуги по передаче электрической энергии, оказанные сетевой организацией, в том числе в объеме безучетного потребления по Актам.

АО «Мосэнергосбыт», в свою очередь, на основании Актов выставило в адрес заявителя счет № 1311-06/17-БУ от 19.06.2017 на сумму 1 631 819,20 руб. до вступления в законную силу решения арбитражного суда по делу А40-100821/16-16-598 о взыскании с АО «Мосэнергосбыт» в пользу ПАО «МОЭСК» денежных средств. Объем количества безучетно потребленной

электрической энергии определён в размере 463,585 кВтч.

Исходя из письменных пояснений и документов, представленных АО «Мосэнергосбыт» (вх. № 10810-ЭП/18 от 02.03.2018), расчет стоимости безучетного потребления произведен обществом в соответствии с пунктом 195 Основных положений и на основании объемов безучётного потребления, определённых ПАО «МОЭСК» при составлении Актов.

АО «Мосэнергосбыт» повторно 29.11.2017 выставило ТСПЖДМ МЖК «Атом» счёт на оплату электрической энергии № 1311-09 на сумму 3 519 971,84 руб. до вступления решения суда по вышеупомянутому делу. При этом, согласно данному счёту объем безучетно потребленной электрической энергии составил 999 992 кВтч., таким образом, объем, указанный в данном счёте, вдвое превысил объем, указанный в направленном ранее 19.06.2017 счёте.

Согласно пояснениям АО «Мосэнергосбыт» (вх. 25087-ЭП/18 от 11.07.2018) Акты были предметом оценки судов в рамках рассмотрения вышеупомянутого дела, решением суда по данному делу исковые требования ПАО «МОЭСК» в части Актов были удовлетворены в полном объеме, и с АО «Мосэнергосбыт» взыскана стоимость услуг по передаче исходя из объема безучётного потребления 999 992 кВтч. При этом гарантирующий поставщик отмечает, что суды не исключили из указанного объема безучётного потребления электрической энергии фактически потреблённые объёмы электрической энергии ранее оплаченные потребителем в период безучётного потребления.

Таким образом, гарантирующий поставщик помимо расчёта объема стоимости безучётно потреблённой электрической энергии по Актам в нарушение требований Правил предоставления коммунальных услуг при выставлении 29.11.2017 счёта не исключил объем фактически потреблённой электрической энергии, ранее оплаченных потребителем в период безучетного потребления.

Вместе с тем согласно позиции АО «Мосэнергосбыт», изложенной в письме в адрес Управления (вх. от 31.08.2017 № 42055/17), исключение из объемов безучетного потребления электрической энергии ранее оплаченных потребителем фактически потребленных объемов в период безучётного потребления направлено на недопущение ситуации, при которой суммарный объем электроэнергии, выставленный потребителю к оплате за период безучётного потребления, превысит потребление, допустимое исходя из максимальной мощности его энергопринимающих устройств.

АО «Мосэнергосбыт», действуя как гарантирующий поставщик электрической энергии и располагая всеми необходимыми документами и материалами, в том числе информацией о статусе ТСПЖДМ МЖК «Атом», действующего в качестве управляющей организации, направило письмом

от 19.06.2017 № ИП/34-1624/17 в адрес ТСПЖДМ МЖК «Атом» счёт от 19.06.2017 № 1311-06/17-БУ, письмом от 30.11.2017 № ИП/34-3506/17 счет от 30.11.2017 № 1311-09 на оплату стоимости безучетного потребления электрической энергии. Стоимость по указанным счетам была рассчитана исходя из неверных значений объема безучетно потребленной электрической энергии Объектами ТСПЖДМ МЖК «Атом» в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг.

В письменных пояснениях, представленных АО «Мосэнергосбыт» в адрес Московского УФАС России (от 02.03.2018 вх. № 10810-ЭП/18), АО «Мосэнергосбыт» указывает, что нормы Основных положений не наделяют гарантирующего поставщика контрольной функцией по отношению к актам о неучтенном потреблении, составленным сетевой организацией, в том числе, по признанию их незаконными и недействительными, а также не устанавливают право гарантирующего поставщика самостоятельно вносить изменения в акты о неучтенном потреблении, составленные сетевой организацией.

Вместе с тем 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.

По смыслу приведенной нормы именно гарантирующий поставщик (энергосбытовая организация по договору энергоснабжения) обязан соблюдать права абонентов в правоотношениях с сетевыми организациями (в рамках правоотношений по передаче электроэнергии).

Кроме того, в силу пункта 28 Основных положений по договору энергоснабжения гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности), а также самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, потребитель (покупатель) обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги.

По договору энергоснабжения АО «Мосэнергосбыт» обязуется урегулировать отношения, связанные с приобретением и передачей электрической энергии (мощности) в точки поставки, в интересах абонента.

Таким образом, между абонентом и АО «Мосэнергосбыт» заключен договор энергоснабжения, а не купли-продажи электроэнергии; соответственно,

именно на последнем лежит обязанность урегулировать все правоотношения с сетевой организацией.

В этой связи энергосбытовая организация наделена всеми полномочиями для корректировки объема безучетного потребления, выявленного и определенного сетевой организацией.

АО «Мосэнергосбыт», будучи гарантирующим поставщиком, располагая материалами о предыдущей проверке приборов учета объекта комбината с документами, влияющими на расчет объема безучетного потребления (договору энергоснабжения, по которому выступает стороной), не произвело корректировку расчетного объема безучетного потребления по актам о неучтенном потреблении электрической энергии и, как следствие, неверно произвело расчет стоимости безучетного потребления электрической энергии объектом предпринимателя.

Кроме того, Комиссией установлено, что АО «Мосэнергосбыт» неоднократно осуществляло корректировку актов о безучетном потреблении электрической энергии, составленных ПАО «МОЭСК» в отношении иных организаций, что подтверждается материалами дела.

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 АО «Мосэнергосбыт» привели к ущемлению интересов ТСПЖДМ МЖК «Атом».

ПАО «МОЭСК» (вх. от 31.08.2018 № 44011-ЭП/18), АО «Мосэнергосбыт» (от 04.09.2018 № 44522-ЭП/18) представили возражения на заключение об обстоятельствах дела 1-10-939/77-18. Доводы, изложенные в возражениях, отклоняются Комиссией, позиция Комиссии по указанным доводам отражена в настоящем решении по делу № 1-10-939/77-18.

Согласно возражениям на заключение об обстоятельствах рассматриваемого дела (исх. АО «Мосэнергосбыт» от 03.09.2018 № ИП/160-536/18) в Заключении 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. Схожий довод содержит и письмо ПАО «МОЭСК» о представлении письменных пояснений по заключению об обстоятельствах рассматриваемого дела (вх. от 31.08.2018 № 44011-ЭП/18).

Вместе с тем комиссия отмечает, что 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 АО «Мосэнергосбыт» порядка расчета и стоимости безучетного потребления (как максимально возможного) в нарушение требований действующего законодательства.

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.

Комиссия отклоняет довод ПАО «МОЭСК» о преюдициальном характере дела № А40-100821/16-16-598. В соответствии со статьёй 10 Конституции Российской Федерации государственная власть в Российской Федерации осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны.

Исходя из положений законодательства о защите конкуренции акты антимонопольного органа, принятые в установленном порядке уполномоченным государственным органом в пределах законной компетенции (ст. ст. 23, 41, 49-51 Закона о защите конкуренции) обязательны и их неисполнение обеспечивается силой государственного принуждения.

Московское УФАС России не участвовало в деле № А40-100821/16-16-598, в связи с чем по отношению к рассматриваемому антимонопольному делу выводы суда не имеют преюдициального характера.

Избранный ПАО «МОЭСК» правовой подход в принципе исключает применение каких-либо мер антимонопольного контроля в отношении рассматриваемых отношений только на основании того, что они являлись предметом судебного рассмотрения в гражданско-правовом деле.

При рассмотрении дела № А40-100821/16-16-598 нормы антимонопольного законодательства не применялись. Более того, Комиссия учитывает, что по вопросу недопустимости определения объемов потребления электрической энергии потребителями коммунальной услуги электроснабжения по правилам, установленным пунктом 195 Правил № 442 как произведения максимальной мощности на количество часов в периоде безучетного потребления имеется сложившаяся судебная практика с участием ПАО «МОЭСК», АО «Мосэнергосбыт» (№№ А40-25368/2017, А40-179064/17).

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 осуществления расчета объема безучетного потребления электрической энергии многоквартирными жилыми домами, расположенными по адресу: г. Москва, ул. Демьяна Бедного д. 2, корп. 2, ул. Мневники д. 7, корп. 3, ул. Мневники д. 7, корп. 1 и находящимися в управлении ТСПЖДМ МЖК «Атом», за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления, в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг, что привело к ущемлению интересов ТСПЖДМ МЖК «Атом».

Также Комиссией сделан вывод о нарушении АО «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 АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем направления 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, что привело к ущемлению интересов ТСПЖДМ МЖК «Атом».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 2 - 4 статьи 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»), путём осуществления расчета объема безучетного потребления электрической энергии по Актам МКД, расположенными по адресам: г. Москва, ул. Демьяна Бедного д. 2, корп. 5, ул. Мневники д. 7, корп. 3, ул. Мневники д. 7, корп. 1, в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг, что привело к ущемлению интересов ТСПЖДМ МЖК «Атом».
3. Выдать ПАО «МОЭСК» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
4. Установить в действиях АО «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 пределах которого общество действует как

гарантирующий поставщик электрической энергии, путем выставления счетов № 1311-06/17-БУ от 19.06.2017, № 1311-09 от 30.11.2017 на оплату безучетного потребления электрической энергии, рассчитанных исходя из неверных значений объема безучетно потребленной электрической энергии МКД, находящихся в управлении ТСПЖДМ МЖК «Атом», в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг, что привело к ущемлению интересов ТСПЖДМ МЖК «Атом».

5. Выдать АО «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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии