

ПАО «МОЭСК»
2-й Павелецкий проезд, д. 3,
стр. 2, г. Москва, 115114

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении
№ 4-14.31-2016/77-18

24 января 2019 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (...), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.31-2016/77-18, возбужденного в отношении ПАО «МОЭСК» (ИНН 5036065113, КПП 772501001, дата регистрации юридического лица 01.04.2005, юридический адрес: 115114, г. Москва, 2-й Павелецкий проезд, д. 3, стр. 2), уведомленного надлежащим образом протоколом № 4-14.31-2016/77-18 об административном правонарушении от 15.01.2019 (исх. от 15.01.2019 № 869/19), в соответствии со статьей 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), в присутствии законного представителя



ПАО «МОЭСК» (...). по доверенности (...) от (...).

УСТАНОВИЛ:

Протоколом № 4-14.31-2016/77-18 об административном правонарушении от 15.01.2019 (исх. от 15.01.2019 № 869/19) зафиксирован факт административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Событие административного правонарушения и его квалификация.

Решением по делу от 08 февраля 2018 года № 1-10-2286/77-17 в действиях ПАО «МОЭСК» установлен факт нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в нарушении порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии и расчета стоимости безучетного потребления электрической энергии объектом ООО «Эми Центр», расположенным по адресу: г. Москва, Халтурина ул., д. 6А (далее — Объект).

В адрес Московского УФАС России поступило заявление и материалы ООО «Эми Центр» (вх. № 34179/17 от 19.07.2017), при рассмотрении которых Московским УФАС России в действиях ПАО «Мосэнергосбыт», ПАО «МОЭСК» были выявлены признаки нарушения порядка определения объема и периода безучетного потребления электрической энергии, а также расчета стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектом за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления.

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, антимонопольный орган установил следующее.

ООО «Эми Центр» является юридическим лицом. Внесено в Единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной инспекцией ИФНС России № 18 по г. Москве за основным государственным регистрационным номером 1167746788637, поставлено на налоговый учет с присвоением ИНН/КПП 9718023459/771801001.

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 и по присоединению к электрическим сетям.

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 на территории города Москвы (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью).

Объекта осуществляется на основании договора энергоснабжения от 18.06.2008 № 95914069, заключенного между ПАО «Мосэнергосбыт» и ООО «Эми Центр».

На Объекте ООО «Эми Центр» учет потребленной электрической энергии производится на основании, в том числе, данных прибора учета № 01172175.

В силу пункта 167 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее - Основные положения), субъекты электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в том числе гарантирующие поставщики (энергосбытовые, энергоснабжающие организации) и сетевые организации, в соответствии с указанным пунктом проверяют соблюдение потребителями (производителями электрической энергии (мощности) на розничных рынках) требований Основных положений, определяющих порядок учета электрической энергии, условий заключенных договоров энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, договоров оказания услуг оперативно-диспетчерского управления, а также проводят проверки на предмет выявления фактов безучетного и бездоговорного потребления электрической энергии.

Согласно пункту 2 Основных положений «безучетное потребление» - потребление электрической энергии с нарушением установленного договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), договором оказания услуг по передаче электрической энергии)

и Основными положениями порядка учета электрической энергии со стороны потребителя (покупателя), выразившимся во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета), 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).

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 письменным пояснениям и документам, представленным ПАО «МОЭСК» в адрес Московского УФАС России (вх. № 40875/17 от 24.08.2017), проверка приборов учета Объекта включена в план-график проверок измерительных комплексов на январь 2016 года.

ПАО «МОЭСК» письмом от 15.01.2016 № ЭУ/164/38 уведомило ООО «Эми Центр» о проведении проверки приборов учета Объекта.

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.

ПАО «МОЭСК» 26.01.2016 в присутствии представителя ООО «Эми Центр» Позднякова А.М. проведена проверка приборов учета Объекта, предусмотренная пунктом 173 Основных положений и утвержденного ПАО «МОЭСК» плана-графика проверок на январь 2016 года.

По результатам указанной проверки ПАО «МОЭСК» был составлен акт проверки узла учета от 26.01.2016, согласно которому ПАО «МОЭСК» выявлено нарушение ООО «Эми Центр» порядка учета электрической энергии, выразившегося в неисправности трансформаторов тока фазы А № 418609, нарушении коммутации вторичных цепей трансформатора тока фазы В № 420189.

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.

ПАО «МОЭСК» 26.01.2016 составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии № БУ/004/ВОРУ/-МУЭ-Ю в отношении приборов учета электрической энергии Объекта в присутствии представителя ООО «Эми Центр» Позднякова А.М. (уведомлено при составлении ПАО «МОЭСК» акта проверки узла учета от 26.01.2016).

ПАО «МОЭСК» согласно акту о неучтенном потреблении электрической энергии Объектом от 26.01.2016 № БУ/004/ВОРУ/-МУЭ-Ю определило объем безучетного потребления электрической энергии Объектом в размере 788 400 кВтч, а количество часов в период времени, в течении которого осуществлялось безучетное потребление - 8760.

Согласно письменным пояснениям и документам ПАО «МОЭСК», представленным в адрес Московского УФАС России (вх. № 40875/17 от 24.08.2017), период безучетного потребления электрической энергии Объектом ООО «Эми Центр» определен ПАО «МОЭСК» в соответствии с пунктом 1 приложения № 3 к Основным положениям с 27.01.2015 по 26.01.2016, в связи с непредставлением материалов предыдущей проверки приборов учета, а также иных документов, влияющих на расчет объема безучетного потребления, на момент проверки приборов учета от 26.01.2016 и на момент составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 26.01.2016 № БУ/004/ВОРУ/-МУЭ-Ю.

Вместе с тем согласно акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 26.01.2016 № БУ/004/ВОРУ/-МУЭ-Ю предыдущая проверка приборов учета Объекта проведена 08.12.2014. Данный факт также подтверждается материалами дела № 1-10-2286/77-17, в том числе маршрутным листом по снятию показаний приборов учета № 1144.

Согласно пояснениям ПАО «МОЭСК» снятие сетевой организацией показаний приборов учета потребителей не является проверкой узлов учета электрической энергии. Факт безучетного потребления электрической энергии, указанный в акте о неучтенном потреблении электрической энергии от 26.01.2016 № БУ/004/ВОРУ/-МУЭ-Ю, невозможно выявить визуально без проведения инструментальной проверки узла учета.

В силу пункта 195 Основных положений объем безучетного потребления

электрической энергии (мощности) определяется с даты предыдущей контрольной проверки прибора учета (в случае если такая проверка не была проведена в запланированные сроки, то определяется с даты, не позднее которой она должна была быть проведена в соответствии с настоящим документом) до даты выявления факта безучетного потребления электрической энергии (мощности) и составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии.

Таким образом, учитывая, что договор энергоснабжения № 95914069 заключен 18.06.2008, а инструментальные проверки узла учета на Объекте в запланированные сроки не проводились, в соответствии с действующим законодательством период безучетного потребления Объектом должен быть определен с 18.06.2015 (день и месяц заключения договора энергоснабжения № 95914069) до момента выявления безучетного потребления электрической энергии 26.01.2016 (акт проверки узла учета электроэнергии от 26.01.2016).

Невыполнение сетевой организацией и гарантирующим поставщиком своих обязанностей по проведению плановых проверок приборов учета абонентов, возложенных на них Основными положениями, не может нести негативные последствия для потребителя в виде применения максимально возможного периода расчета объема безучетного потребления электроэнергии.

Таким образом, ПАО «МОЭСК» неверно определило период безучетного потребления электрической энергии Объектом.

В соответствии с пунктом 195 Основных положений объем безучетного потребления электрической энергии определяется с применением расчетного способа, предусмотренного подпунктом «а» пункта 1 приложения № 3 к Основным положениям.

В соответствии с пунктом 1 приложения № 3 к Основным положениям объем потребления электрической энергии (мощности) в соответствующей точке поставки, МВт/ч, определяется, если в договоре, обеспечивающем продажу электрической энергии (мощности) на розничном рынке, имеются данные о величине максимальной мощности энергопринимающих устройств в соответствующей точке поставки, по формуле: $W = P_{\text{макс}} * T$, где:

$P_{\text{макс}}$ - максимальная мощность энергопринимающих устройств, относящаяся к соответствующей точке поставки, а в случае, если в договоре, обеспечивающем продажу электрической энергии (мощности) на розничном рынке, не предусмотрено распределение максимальной мощности по точкам поставки, то в целях применения настоящей формулы максимальная мощность энергопринимающих устройств в границах балансовой принадлежности распределяется по точкам поставки пропорционально величине допустимой длительной токовой нагрузки соответствующего вводного провода (кабеля), МВт;

T - количество часов в расчетном периоде, при определении объема потребления электрической энергии (мощности) за которые в соответствии с пунктами 166, 178, 179 и 181 Основных положений подлежат применению указанные в приложении № 3 к Основным положениям расчетные способы, или количество часов в определенном в соответствии с пунктом 195 Основных положений периоде времени, в течение которого осуществлялось безучетное потребление электрической энергии, но не более 8760 часов.

Согласно акту о неучтенном потреблении электрической энергии Объектом от 26.01.2016 № БУ/004/ВОРУ/-МУЭ-Ю при определении объема безучётного потребления ПАО «МОЭСК» приняло к расчету 24 часа в сутки.

Вместе с тем из пункта 1 приложения № 3 к Основным положениям не следует, что при определении объема безучётного потребления поставщиком к расчёту автоматически подлежит принятию количество часов потребления в размере 24 часов в сутки.

В соответствии с актом о неучтенном потреблении электрической энергии от 26.01.2016 № БУ/004/ВОРУ/-МУЭ-Ю количество часов в период безучетного потребления электрической энергии определено ПАО «МОЭСК» по формуле: $24 * n$, где n - количество суток в период безучетного потребления.

Вместе с тем в силу пунктов 194 и 195 Основных положений количество часов в определенном в соответствии с пунктом 195 Основных положений периоде времени, в течение которого осуществлялось безучетное потребление электрической энергии, может составлять не более 8760 часов. При этом количество часов функционирования хозяйствующего субъекта (с учётом часов фактического потребления электрической энергии) может быть менее 8760 часов.

В Приложении № 2 к Договору ПАО «Мосэнергосбыт» и ООО «Эми Центр» согласовали количество часов работы токоприемников, расположенных на Объекте, в месяц 198.

Следовательно, существует возможность определения количества фактических часов энергопотребления в тех случаях, когда соответствующий порядок определения режима функционирования объекта закреплён сторонами договора энергопотребления в условиях сделки.

Таким образом, ПАО «МОЭСК» неверно определило объем безучетного потребления электрической энергии Объектом.

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.

Вместе с тем при рассмотрении антимонопольным органом материалов дела установлено следующее.

Согласно акту о неучтенном потреблении электрической энергии, составленному по факту безучетного потребления электрической энергии от 26.01.2016 № БУ/004/ВОРУ/-МУЭ-Ю, трансформатор тока фазы А № 418609 не исправен, нарушена коммутация вторичных цепей трансформатора тока фазы В № 420189.

В связи с отсутствием в акте проверки узла учета от 26.01.2016 замечаний по пломбировке приборов учета электрической энергии Комиссия приходит к выводу, что прибор учета электрической энергии № 1172123 был опломбирован, трансформаторы тока и испытательная коробка, входящие в систему учета, также опломбированы.

В соответствии с пунктом 154 Основных положений в ходе процедуры допуска прибора учета в эксплуатацию проверке подлежат место установки и схема подключения прибора учета (в том числе проверка направления тока в электрической цепи), состояние прибора учета (наличие или отсутствие механических повреждений на корпусе прибора учета и пломб поверителя) и измерительных трансформаторов (при их наличии), а также соответствие вводимого в эксплуатацию прибора учета требованиям раздела X Основных положений в части его метрологических характеристик.

По окончании проверки в местах и способом, которые определены в соответствии с законодательством Российской Федерации об обеспечении единства измерений и о техническом регулировании, подлежит установке контрольная одноразовая номерная пломба (далее - контрольная пломба) и (или) знаки визуального контроля.

Контрольная пломба и (или) знаки визуального контроля устанавливаются сетевой организацией, а в случае если сетевая организация не явилась в согласованные дату и время проведения процедуры допуска прибора учета в эксплуатацию, контрольная пломба и (или) знаки визуального контроля

устанавливаются гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией), участвующим в процедуре допуска.

Таким образом, при осуществлении допуска прибора учета № 1172123 в эксплуатацию на нем была установлена контрольная пломба в подтверждение допуска указанного прибора учета в эксплуатацию в качестве коммерческого и соответствия его требованиям раздела X Основных положений.

Также согласно письменным пояснениям и документам, представленным ПАО «Мосэнергосбыт» в адрес Московского УФАС России (40864/17 от 24.08.2017), поверка трансформаторов тока (ТТ) должна быть осуществлена в 2017 году.

В соответствии с письменными документам ПАО «МОЭСК» (вх. от 02.08.2017 № 36935/17) на Объекте ООО «Эми Центр» установлен прибор учета № 1172123 модели Меркурий 230 ART PQRSIDN.

Данный прибор позволяет считывать с жидкокристаллического индикатора прибора учета такие параметры как: значения потребленной активной (реактивной) электрической энергии по каждому тарифу (до четырех тарифов) и сумму по всем тарифам с нарастающим итогом, измеренное значение активной (реактивной и и полной мощности) в каждой фазе и сумму, напряжение в каждой фазе, ток в каждой фазе, $\cos \varphi$ в каждой фазе и по сумме, частоту сети, текущее время и иекущую дату, что подтверждается пунктом 5.1.4 «Индексация вспомогательных параметров» руководства по эксплуатации АВГЛ.411152.021 РЭ «Счетчик электрической энергии трехфазный статический «Меркурий 230» (далее - Руководство). Также моргание пиктограммы «Фаза N» на жидкокристаллическом индикаторе сигнализирует о том, что прибор учета регистрирует отсутствие напряжения по соответствующей фазе.

Вместе с тем описание процедуры определения значения различных параметров по каждой фазе содержится в пункте 5.1.4 Руководства. При этом в указанном Руководстве не содержится указаний на то, что какой-либо из этих вспомогательных параметров должен и может свидетельствовать о неисправности прибора учета электрической энергии.

Таким образом, ПАО «МОЭСК» не представило доказательств факта нарушения ООО «Эми Центр» порядка учета электрической энергии, выразившегося во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета) № 1172123, также в совершении иных действий (бездействия), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности), что было установлено ПАО «МОЭСК» в результате проведенной 26 января 2016 года проверки расположенного на Объекте прибора учета № 1172123, по результатам которой был выявлен факт безучетного потребления электрической энергии Объектом ООО «Эми Центр» и составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии от 26.01.2016

№ БУ/004/ВОРУ/-МУЭ-Ю.

Таким образом, принимая во внимание то, что целостность контрольных пломб ООО «Эми Центр» нарушена не была, каких-либо факторов, свидетельствующих о вмешательстве потребителя в работу прибора учета, не выявлено, оснований для проведения технического обслуживания прибора учета электрической энергии № 1172123 также не установлено. Кроме того, возможности потребителя самостоятельно выявить неисправность прибора учета № 1172123, не срывая контрольных пломб, также из представленных материалов не следует.

Действия ПАО «МОЭСК» по составлению акта о безучетном потреблении электрической энергии Объектом от 26.01.2016 № БУ/004/ВОРУ/-МУЭ-Ю в нарушение пункта 192 Основных положений, а также по нарушению порядка определения периода и объема безучетного потребления электрической энергии Объектом привели к ущемлению интересов ООО «Эми Центр».

Ответственность за указанное правонарушение предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения — город Москва.

Временем выявления административного правонарушения является дата принятия Комиссией Московского УФАС России решения по делу № 1-10-2286/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства — 08 февраля 2018 года. Решением суда от 18.04.2018 по делу № А40-42131/2018, оставленным без изменения постановлением апелляционной инстанции, Решение Московского УФАС признано законным.

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

Виновные действия ПАО «МОЭСК» (2-ой Павелецкий проезд, д. 3, стр. 2, г. Москва, 115114, ОГРН: 1057746555811, ИНН: 5036065113, КПП: 772501001) заключаются в нарушении части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции,

выразившегося в нарушении порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии и расчета стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектом ООО «Эми Центр».

Установлено, что у ПАО «МОЭСК» имелась возможность для соблюдения действующего антимонопольного законодательства, а именно части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, но не были предприняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Ответственность за совершение действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы

выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

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

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Вместе с тем при назначении административного наказания было установлено смягчающее обстоятельство, а именно в соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ добровольное исполнение до вынесения постановления по делу № 4-14.31-2016/77-18 об административном правонарушении предписания об устранении допущенного нарушения, выданного Московским УФАС России.

Таким образом, добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения является смягчающим обстоятельством.

В целях расчета административного штрафа Московским УФАС России определением от 09.01.2019 у ПАО «МОЭСК» были запрошены: сведения о выручке ПАО «МОЭСК» на рынке по передаче электрической энергии на территории города Москвы, за период с 01.01.2016 по 31.12.2016, определенной в соответствии со статьями 248, 249 Налогового кодекса Российской Федерации.

В соответствии со сведениями, представленными ПАО «МОЭСК» (вх. от 14.01.2019 № 1601/19), для расчета административного штрафа используется выручка ПАО «МОЭСК» на рынке по передаче электрической энергии на территории города Москвы, за период с 01.01.2016 по 31.12.2016 в размере 139 860 215 000 рублей (без НДС).

В соответствии со сведениями, представленными ПАО «МОЭСК» (вх. от 18.01.2019 № 2656/18) выручка 18 Ремонтно-эксплуатационного района УКС СЗО — филиала ПАО «МОЭСК» «Московские кабельные сети» обеспечивающая энергоснабжение Объекта ООО «Эми Центр» составляет 198 650 000 рублей (без НДС).

В соответствии с примечанием 4 к статье 14.31 КоАП РФ, за совершение

административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Таким образом, размер административного штрафа который подлежит наложению на юридическое лицо за административное правонарушение, предусмотренное частью 2 статьей 14.31 КоАП, вычисляется на основе базового штрафа с учетом уменьшения базового штрафа за каждое обстоятельство смягчающее административную ответственности и увеличения базового штрафа за каждое обстоятельство отягчающее административную ответственность:

$$\text{ПШ} = \text{БШ} - (\text{ОС} \times \text{N}) + (\text{ОО} \times \text{N}),$$

где: БШ - базовый штраф, который определяется по формуле:

$$\text{БШ} = (\text{Ш}_{\max} - \text{Ш}_{\min}) : 2 + \text{Ш}_{\min},$$

где:

Ш_{\max} - максимальный размер административного штрафа, предусмотренный санкцией соответствующей нормы: три сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение.

Ш_{\min} - минимальный размер административного штрафа, предусмотренный санкцией соответствующей нормы: три тысячных размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение.

ОС - обстоятельство, смягчающее административную ответственность, которое определяется по формуле:

$$\text{ОС} = (\text{Ш}_{\max} - \text{Ш}_{\min}) : 8,$$

ОО - обстоятельство, отягчающее административную ответственность, которое определяется по формуле:

$$\text{ОО} = (\text{Ш}_{\max} - \text{Ш}_{\min}) : 8,$$

Н - количество обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность.

Применительно к данному делу № 4-14.31-2016/77-18 об административном правонарушении штраф рассчитывается следующим образом:

$$\text{Ш}_{\max} = 198\,650\,000 \times 3 : 100 = 5\,959\,500$$

$$\text{Ш}_{\min} = 198\,650\,000 \times 3 : 1000 = 595\,950,$$

$$\text{БШ} = (5\,959\,500 - 595\,950) : 2 + 595\,950 = 3\,277\,725,$$

$$\text{ОС} = 1,$$

$$\text{ОО} = 0.$$

$$\text{ОС} = (5\,959\,500 - 595\,950) : 8 = 670\,443,75$$

Таким образом,

$$\text{ПШ} = 3\,277\,725 \pm 670\,443,75 = 2\,607\,281,25.$$

В соответствии с примечанием 4 к статье 14.31 КоАП РФ установлено, что

в соответствии с Методикой, в целях соразмерности и обеспечения целей административного наказания штраф, подлежащий взысканию с ПАО «МОЭСК», составляет 2 607 281,25 (два миллиона шестьсот семь тысяч двести восемьдесят один) рублей 25 коп., что составляет 1,31 % суммы выручки ПАО «МОЭСК» от оказания услуг по передаче электрической энергии в границах балансовой принадлежности присоединенных сетей ПАО «МОЭСК» по уровню напряжения НН в границах 18 Ремонтно-эксплуатационного района УКС ВО — филиала ПАО «МОЭСК» «Московские кабельные сети», в которых решением № 1-10-2286/77-17 установлен факт нарушения антимонопольного законодательства.

Таким образом, штраф, подлежащий применению, в соответствии с частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ равен 2 607 281,25 (два миллиона шестьсот семь тысяч двести восемьдесят один) рублей 25 коп.

В письменных пояснениях (вх. от 14.01.2019 № 1601/19) ПАО «МОЭСК» указывает, что для определения границ товарного рынка, в пределах которого совершено нарушение, нужно исходить из выручки оказанных услуг по передаче электрической энергии в пределах трансформаторной подстанции № 14543, от которой осуществлялось потребление электрической энергии Объектом ООО «Эми Центр». Выручка от оказанных услуг по передаче электрической энергии в пределах указанной трансформаторной подстанции составила 232 234 руб.

Вместе с тем необходимо отметить следующее.

Статьей 4 Закона о защите конкуренции определено, что 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.

Продуктовые и географические границ рынка определены Московским УФАС России при рассмотрении дела № 1-10-2286/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства.

Данным решением ПАО «МОЭСК» признано занимающим доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии на территории города Москвы.

Правильность определения границ товарного рынка подтверждена Решением суда по делу от 18.04.2018 по делу № А40-42131/2018.

Таким образом, в данном случае определение географических границ указанного рынка не должно быть ограничено границами месторасположения энергопринимающих устройств и объекта электросетевого хозяйства, посредством которого осуществлено технологическое присоединение потребителя.

Сужение географических границ до границ месторасположения энергопринимающих устройств и объекта электросетевого хозяйства, посредством которого осуществлено технологическое присоединение потребителя, противоречит вышеизложенным положениям.

Как было указано ранее, должностным лицом в целях назначения соразмерного административного штрафа учтены положения Методики, а именно вышеназванного подпункта 2 раздела 9, которым установлено, что при определении географических границ рынка при расчете оборотного штрафа определяется минимальная территория из перечисленных в данном пункте: территория деятельности всей организации; территория деятельности в границах субъекта Российской Федерации, где совершено нарушение; территория ее филиала (в случае его наличия), где совершено нарушение.

В данном случае минимальными и подтвержденными географическими границами является территория деятельности 18 Ремонтно-эксплуатационного района УКС СЗО — филиала ПАО «МОЭСК» «Московские кабельные сети».

Сужение географических границ до границ трансформаторной подстанции, посредством которых осуществлено технологическое присоединение объекта потребителя, противоречит положениям статьи 14.31 КоАП РФ и Методики, не обеспечит реализацию административного наказания, не соответствует целям, превенции и характеру совершенного правонарушения, поскольку объективную сторону совершенного правонарушения составляет не нарушение порядка технологического присоединения к электрическим сетям, при котором сетевая организация не исполняет свои обязательства по договору, а злоупотребление доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии путем нарушения порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии Объектом ООО «Эми Центр»

В соответствии с частью 1 статьи 1.7 КоАП РФ лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

На основании изложенного, ответственность за совершение действий, признанных злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации несет ПАО «МОЭСК» (2-ой Павелецкий проезд, д. 3, стр. 2, г. Москва, 115114, ОГРН: 1057746555811, ИНН: 5036065113, КПП: 772501001).

В соответствии с частью 6 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 14.9, 14.31 - 14.33 КоАП РФ, начинается со дня вступления в силу решения антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Руководствуясь частью 3 статьи 4.1, статьей 14.31, статьями 23.48, 29.9, на основании КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ПАО «МОЭСК» (2-ой Павелецкий проезд, д. 3, стр. 2, г. Москва, 115114, ОГРН: 1057746555811, ИНН: 5036065113, КПП: 772501001) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, и назначить административное наказание в соответствии с данной нормой в размере 2 607 281,25 (два миллиона шестьсот семь тысяч двести восемьдесят один) рублей 25 коп.

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

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение трех суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

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

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

Получатель: ИНН 7706096339 КПП 770101001
УФК по г. Москве (для Московского УФАС
России, л/с 04731324890)

Банк получателя: ГУ Банка России по ЦФО

р/с 40101810045250010041
БИК 044525000
ОКТМО 45375000

Назначение платежа: КБК 161 1 16 02010 01 6000 140
Административный штраф, зачисляемый в
Федеральный бюджет по Постановлению
№ 4-14.31-2016/77-18

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

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

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

Приложение: квитанция на 1 л. в 1. экз.

Заместитель руководителя

(...)

(...)