

АО «Мосэнергосбыт»

ул. Вавилова, д. 9,
г. Москва, 117312

info@mosenergoby.ru

ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА»

ул. Новинки, д. 31,
г. Москва, 115470

sino@mail.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/01/10-3006/2021 о нарушении
антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 24 марта 2021 года.
В полном объеме решение изготовлено 26 марта 2021 года.

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии - (...);

членов Комиссии - (...);
- (...);
- (...),

в присутствии представителя:

АО «Мосэнергосбыт» - (...),

при отсутствии представителя ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА», уведомленного надлежащим образом Определением об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 077/01/10-3006/2021



(исх. от 12.03.2021 № НП/13646/21) и представившего ходатайство о рассмотрении дела № 077/01/10-3006/2021 в отсутствие представителя ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА» (вх. от 24.03.2021 № 23595-ЭП/21),

рассмотрев дело № 077/01/10-3006/2021 по признакам нарушения АО «Мосэнергосбыт» (адрес: 117312, г. Москва, ул. Вавилова, д. 9) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке реализации электрической энергии на территории города Москвы, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем нарушения порядка определения объема безучетного потребления объектом ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА», расположенным по адресу г. Москва, ул. Новинки, д. 31 (далее — Объект), электрической энергии и, как следствие, неверного расчета стоимости безучетного потребления Объектом электрической энергии по Актам от 28.03.2018 №№ 4, 5 о неучтенном потреблении электрической энергии по факту безучетного потребления электрической энергии юридическим лицом (далее — Акты) при направлении в адрес ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА» счета от 31.03.2018 № 14913 на оплату безучетного потребления, что противоречит пункту 195 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее — Основные положения), и привело к ущемлению интересов ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА»,

УСТАНОВИЛА:

Московским УФАС России была проведена плановая выездная проверка деятельности АО «Мосэнергосбыт» (адрес: 117312, г. Москва, ул. Вавилова, д. 9), по результатам которой составлен Акт проверки от 06.12.2019 № НП/66518/19. Таким образом, основанием для возбуждения дела являются результаты проверки, при проведении которой в действиях АО «Мосэнергосбыт» выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, зафиксированные в указанном акте проверки (пункт 5 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции).

АО «Мосэнергосбыт» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного решением внеочередного общего собрания акционеров АО «Мосэнергосбыт» (протокол от 20.11.2020 № 39) (далее — Устав).

В соответствии с пунктом 3.2 Устава АО «Мосэнергосбыт» осуществляет деятельность по реализации (продаже) электрической энергии на оптовом и розничном рынках электрической энергии (мощности) потребителям (в том числе гражданам).

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции под товарным рынком понимается сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), 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.

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.

Доля АО «Мосэнергосбыт» в пределах административных границ города Москвы, в которых АО «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, 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.

В результате анализа материалов рассматриваемого дела Комиссией Московского УФАС России установлены следующие фактические обстоятельства.

Энергоснабжение Объекта ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА» осуществляется на основании Договора энергоснабжения от 30.11.2006 № 92415467, заключенного между АО «Мосэнергосбыт» и ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА» (далее — Договор энергоснабжения).

Учет потребляемой электрической энергии на Объекте осуществлялся на основании приборов учета электрической энергии №№ 14942171, 15587291 (далее — ПУ).

В силу пункта 167 Основных положений в редакции, действовавшей на момент возникновения спорных отношений, 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).

В соответствии с пунктом 172 Основных положений проверки расчетных приборов учета осуществляются сетевой организацией, к объектам электросетевого хозяйства которой непосредственно или опосредованно присоединены энергопринимающие устройства (объекты по производству электрической энергии (мощности)), в отношении которых установлены подлежащие проверке расчетные приборы учета, если иное не установлено в договоре оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенном такой сетевой организацией с другой сетевой организацией.

В силу пункта 170 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.

Соглашением между сетевой организацией и гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) может быть определено, что проверка расчетных приборов учета осуществляется гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) в отношении всех или части точек поставки.

В случае если в отношении каких-либо точек поставки сетевой организацией не были проведены проверки расчетных приборов учета в соответствии с планом-графиком, указанным в пункте 170 Основных положений, а также если в отношении

каких-либо точек поставки за прошедшие 12 месяцев сетевой организацией не были проведены проверки приборов учета, то проверки приборов учета в отношении соответствующих точек поставки вправе проводить гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация), который в отношении таких точек поставки осуществляет продажу электрической энергии.

В указанных случаях гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация) осуществляет проверки приборов учета в порядке, аналогичном установленному в разделе X Основных положений порядку для их проведения сетевой организацией.

Гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация) участвует в проведении проверок приборов учета в соответствии с пунктами 173-177 Основных положений.

Результатом проверки является заключение о пригодности расчетного прибора учета для осуществления расчетов за потребленную (произведенную) на розничных рынках электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги по передаче электрической энергии, о соответствии (несоответствии) расчетного прибора учета требованиям, предъявляемым к такому прибору учета, а также о наличии (об отсутствии) безучетного потребления или о признании расчетного прибора учета утраченным.

В соответствии с Актом проверки узла учета электроэнергии инструментальной / визуальной от 14.02.2018 АО «Мосэнергосбыт» в присутствии представителя ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА» была проведена проверка ПУ, в ходе которой выявлено несоответствие токов, отображаемых на табло ПУ, и токов первичной и вторичной коммутации, в связи с чем ПУ были признаны непригодными для расчетов.

На основании проведенной проверки АО «Мосэнергосбыт» в отношении Объекта составлены Акты в присутствии представителя ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА».

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, в соответствии с пунктом 195 Основных положений период безучетного потребления Объектом электрической должен быть установлен с даты проведения предыдущей проверки либо с даты заключения Договора энергоснабжения по 14.02.2018 (дата выявления факта безучетного потребления).

Вместе с тем в Актах АО «Мосэнергосбыт» определило период безучетного потребления электрической энергии на Объекте, равный одному году, без учета предыдущей проверки ПУ, а именно с 16.02.2017 по 15.02.2018.

При этом годичный срок, предусмотренный Основными положениями, является лишь предельным сроком при выявлении фактов безучетного (бездоговорного)

потребления электрической энергии, но не свидетельствует о праве гарантирующего поставщика применять его к порядку определения периода безучетного потребления в отсутствие на то оснований.

Комиссией Московского УФАС России установлено, что в рамках гражданского разбирательства между АО «Мосэнергосбыт» и ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА» постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 27.08.2019 № 09АП-38920/2019 по делу № А40-288654/18 (далее — Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда) был скорректирован период безучетного потребления Объектом электрической энергии — с 23.12.2017 (дата, следующая за датой проведения предыдущей проверки ПУ) по 14.02.2018 (дата выявления факта безучетного потребления).

В своих письменных пояснениях (вх. от 09.03.2021 № 18709-ЭП/21) АО «Мосэнергосбыт» указывает, что во исполнение Постановления Девятого арбитражного апелляционного суда общество осуществило перерасчет объема и стоимости безучетного потребления Объектом электрической энергии по Актам, что подтверждается представленным на рассмотрение Комиссии Московского УФАС России корректировочным счетом-фактурой от 31.10.2020 № Э/67/140/К, выставленным АО «Мосэнергосбыт» в адрес ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА».

Осуществление АО «Мосэнергосбыт» перерасчета объема и стоимости безучетного потребления Объектом электрической энергии свидетельствует о признании энергоснабжающей организацией факта нарушения ею порядка определения в отношении Объекта объема безучетного потребления путем установления неверного периода безучетного потребления.

В Заключении об обстоятельствах дела № 077/01/10-3006/2021 (исх. от 17.03.2021 № НП/14762/21) (далее — Заключение) Комиссией Московского УФАС России также было установлено, что АО «Мосэнергосбыт» при расчете объема безучетного потребления Объектом электрической энергии в соответствии с Актами не учло договорное условие о согласованных часах работы Объекта в сутки.

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.

Пунктом 1 приложения № 3 к Основным положениям предусмотрено, что 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, ч.

Согласно приложениям № 1 к Актам при определении объемов безучетного потребления АО «Мосэнергосбыт» приняло к расчету 24 часа в сутки.

Ранее Комиссией Московского УФАС России в Заключении на основании данных из приложения № 2 к Договору энергоснабжения (в ред. от 02.04.2008), согласно которому АО «Мосэнергосбыт» и ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА» согласовали количество часов работы токоприемников, расположенных на Объекте, в месяц в размере 360, было указано, что у гарантирующего поставщика имелась возможность определения количества фактических часов энергопотребления в соответствии с условиями Договора энергоснабжения.

В своих письменных возражениях на Заключение (вх. от 23.03.2021 № 23138-ЭП/21) АО «Мосэнергосбыт» сообщило, что Дополнительным соглашением от 01.10.2013 к Договору энергоснабжения, подписанным гарантирующим поставщиком и ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА» и представленным на рассмотрение Комиссии Московского УФАС России, стороны изменили редакцию приложения № 2 к Договору энергоснабжения, согласно которой в приложении № 2 к Договору энергоснабжения (в ред. от 01.10.2013) отсутствует согласованное количество часов работы Объекта, в связи с чем Комиссия приходит к выводу о соответствии применения АО «Мосэнергосбыт» 24 часов в сутки при определении объема безучетного потребления Объектом электрической энергии по Актам требованиям пункта 195 Основных положений.

Согласно пункту 84 Основных положений стоимость электрической энергии в определенном в соответствии с пунктом 195 Основных положений объеме безучетного потребления включается гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) в выставяемый 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. Указанный счет также должен содержать расчет объема и стоимости безучетного потребления. Потребитель (покупатель) обязан оплатить указанный счет в срок, определенный в договоре, обеспечивающем продажу электрической энергии (мощности).

Руководствуясь вышеупомянутой нормой права, АО «Мосэнергосбыт» выставило в адрес ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА» счет от 31.03.2018 № 14913

на оплату стоимости электрической энергии, рассчитанной в соответствии с Актами на основании неверно определенного объема безучетного потребления.

Кроме того, на основании неоплаты предварительного счета от 28.03.2018 № 360, выставленного АО «Мосэнергосбыт» в адрес ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА» по фактам составления Актов, гарантирующий поставщик направил в адрес потребителя уведомление об ограничении режима потребления электрической энергии на Объекте от 29.03.2018 № 1782, тем самым понудив ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА» к погашению образовавшейся задолженности в связи с выявлением безучетного потребления.

По сведениям ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА», счет от 31.03.2018 № 14913, включающий стоимость безучетного потребления электрической энергии, был оплачен потребителем в полном объеме во избежание введения ограничения на Объекте режима потребления электрической энергии.

При этом необходимо отметить, что безучетное потребление влечет значительную финансовую нагрузку для абонента, поскольку порядок расчета стоимости безучетного потребления, установленный пунктом 195 Основных положений и предусматривающий расчет объема исходя из максимальной мощности энергопринимающих устройств абонента и количества часов в расчетном периоде, не тождествен обычному порядку расчетов за потребленную электроэнергию, объем которой определяется по показаниям прибора учета, отражающим фактическое потребление электроэнергии.

Так, АО «Мосэнергосбыт», несмотря на наличие информации о проведенной проверке ПУ в период, установленный в Актах, определило период безучетного потребления Объектом электрической энергии, равный одному году, что привело к увеличению объема безучетного потребления, а также понуждало к оплате рассчитанной по Актам стоимости безучетного потребления, определенной на основании неверных значений объема безучетного потребления, путем направления в адрес потребителя уведомления об ограничении режима потребления электрической энергии на Объекте от 29.03.2018 № 1782, что привело к ущемлению интересов ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА» вследствие угрозы прекращения предпринимательской деятельности ввиду отсутствия энергоснабжения.

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.

АО «Мосэнергосбыт», являясь гарантирующим поставщиком, профессиональным участником рынка, злоупотребило своим доминирующим положением путем нарушения порядка определения объема безучетного потребления Объектом электрической энергии и, как следствие, неверного расчета стоимости безучетного потребления Объектом электрической энергии по Актам при направлении в адрес ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА» счета от 31.03.2018

№ 14913 на оплату безучетного потребления, а также направления в адрес потребителя уведомления об ограничении режима потребления электрической энергии на Объекте от 29.03.2018 № 1782 в целях понуждения его к оплате стоимости безучетного потребления, рассчитанной на основании неверных значений объема безучетного потребления.

На основании изложенного Комиссией Московского УФАС России 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 нарушения порядка определения объема безучетного потребления Объектом электрической энергии и, как следствие, неверного расчета стоимости безучетного потребления Объектом электрической энергии по Актам при направлении в адрес ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА» счета от 31.03.2018 № 14913 на оплату безучетного потребления, что противоречит пункту 195 Основных положений, а также направления в адрес потребителя уведомления об ограничении режима потребления электрической энергии на Объекте от 29.03.2018 № 1782 в целях понуждения его к оплате стоимости безучетного потребления, что привело к ущемлению интересов ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА».

В соответствии с частью 1 статьи 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику по делу.

Учитывая осуществление АО «Мосэнергосбыт» в соответствии с Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда перерасчета объема и стоимости безучетного потребления Объектом электрической энергии по Актам, Комиссия Московского УФАС России не находит оснований для выдачи энергоснабжающей организации предписания.

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 АО «Мосэнергосбыт» (адрес: 117312, г. Москва, ул. Вавилова, д. 9) 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 АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем нарушения порядка определения объема безучетного потребления Объектом электрической энергии и, как следствие, неверного расчета стоимости безучетного потребления Объектом электрической энергии по Актам при направлении в адрес ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА» счета от 31.03.2018 № 14913 на оплату безучетного потребления, что противоречит пункту 195

Основных положений, а также направления в адрес потребителя уведомления об ограничении режима потребления электрической энергии на Объекте от 29.03.2018 № 1782 в целях понуждения его к оплате стоимости безучетного потребления, рассчитанной на основании неверных значений объема безучетного потребления, что привело к ущемлению интересов ООО МАГАЗИН «СУПЕР-КОСНА».

3. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства АО «Мосэнергосбыт» не выдавать.

4. 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 (…)
(…)
(…)

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.