

ПАО «МОЭСК»

2-й Павелецкий проезд, д. 3, стр. 2,
г. Москва, 115114

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении
№ 077/04/14.31-388/2019

16 апреля 2019 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (...), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 077/04/14.31-388/2019, 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 — Протокол № 077/04/14.31-388/2019 об административном правонарушении от 26.02.2019 (исх. от 26.02.2019 № 8650/19), в соответствии со статьей 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), в присутствии законного представителя ПАО «МОЭСК» (...),

УСТАНОВИЛ:

Протоколом 077/04/14.31-388/2019 об административном правонарушении от 08.04.2019 (исх. от 08.04.2019 № 16431/19) зафиксирован факт административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Событие административного правонарушения и его квалификация.



Решением Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве от 31 мая 2018 года № 1-10-2723/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. от 31.05.2018 № НП/26008/18) установлен факт нарушения ПАО «МОЭСК» (ИНН 5036065113, КПП 772501001, дата регистрации юридического лица 01.04.2005, юридический адрес: 115114, г. Москва, 2-й Павелецкий пр., д. 3, стр. 2) 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 оказания услуг по передаче электрической энергии (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСК»), путем составления акта инструментальной проверки узла учета от 17.07.2017, а также акта о неучтенном потреблении электрической энергии № 002506/СВ-МУЭ от 24.07.2017 о безучетном потреблении электрической энергии объектом ООО «ТЭС», расположенным по адресу: г. Москва, Добролюбова ул., д. 16, корп. 1 (далее — Объект), в отсутствие на то оснований, что привело к ущемлению интересов ООО «ТЭС».

В адрес Московского УФАС России поступили заявление и материалы ООО «ТЭС» (вх. № 49196/17 от 11.10.2017), при рассмотрении которых Московским УФАС России в действиях ПАО «МОЭСК» были выявлены признаки нарушения Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее - Основные положения).

По результатам рассмотрения материалов дела № 1-10-2723/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольным органом установлено следующее.

ООО «ТЭС» является юридическим лицом. Внесено в Единый государственный реестр юридических лиц ИФНС по Красноглинскому району г. Самары за основным государственным регистрационным номером 1026300529210, поставлено на налоговый учет с присвоением ИНН/КПП 6311049306/631101001.

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).

Антимонопольным органом установлены следующие фактические обстоятельства дела № 1-10-2723/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства.

Энергоснабжение административного здания ООО «ТЭС», расположенного по адресу г. Москва, Добролюбова ул., д. 16, корп. 1, осуществляется на основании договора энергоснабжения от 23.01.2008 № 49156361, заключенного между ПАО «Мосэнергосбыт» и ООО «ТранснефтьЭлектросетьСервис» (далее — Договор).

На Объекте ООО «ТЭС» учет потребленной электрической энергии производится на основании, в том числе, данных прибора учета № 21744786.

В силу пункта 167 Основных положений 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.

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 пункту 5.1.13 Договора абонент обязан, в том числе, уведомлять ПАО «Мосэнергосбыт» обо всех изменениях (нарушениях), произошедших в схеме энергоснабжения абонента (с учетом его субабонентов) - не позднее трех суток с момента произошедших изменений (нарушений).

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ПАО «МОЭСК» в адрес Московского УФАС России (вх. № 53706/17

от 03.11.2017), проверка приборов учета Объекта включена в план-график проверок измерительных комплексов на июль 2017 года (позиция 259 плана-графика проверок измерительных комплексов на июль 2017 года).

Вместе с тем согласно сведениям, представленным ООО «ТЭС» в адрес Московского УФАС России (вх. № 53392/17 от 02.11.2017), 04.07.2017 на Объекте ООО «ТЭС» зафиксирован факт посадки питающего напряжения по кабельным вводам, о чем ООО «ТЭС» уведомило ПАО «Мосэнергосбыт» письмом от 05.07.2017 № ТЭС-06-01-13/2723.

В ответ на указанное письмо ПАО «Мосэнергосбыт» сообщило, что 12.07.2017 направило запрос в ПАО «МОЭСК» с целью подтверждения нарушения режима энергоснабжения (письмо исх. № ИП/27-2835/17 от 12.07.2017).

Письмом от 02.10.2017 № МКС/01/11666 ПАО «МОЭСК» подтвердило факт посадки напряжения на Объекте ООО «ТЭС», о чем ПАО «Мосэнергосбыт» уведомило ООО «ТЭС» письмом от 12.10.2017 № ИП/27-4609/17.

Согласно пункту 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.

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.

17.07.2017 ПАО «МОЭСК» в присутствии начальника службы эксплуатации здания Колоколова А.С. была проведена плановая проверка приборов учета, расположенных на Объекте, в том числе прибора учета № 21744786.

При этом, согласно пояснениям ООО «ТЭС» уведомление ПАО «МОЭСК» о проведении указанной проверки (исх. № ЭУ/163/948 от 03.07.2017) было представлено в канцелярию ООО «ТЭС» после ее проведения (отметка о получении от 17.07.2017), ввиду чего на проведении проверки присутствовало лицо, не уполномоченное ООО «ТЭС» на представление его интересов в ходе проверки.

По результатам указанной проверки ПАО «МОЭСК» был составлен акт инструментальной проверки узла учета от 17.07.2017. Согласно данному акту в

ходе проверки выявлено отсутствие учета электрической энергии по фазе «С» прибора учета № 21744786, выразившееся в отсутствии вторичного тока трансформатора тока № 001629, указанный факт неисправности измерительного комплекса потребитель имел возможность установить визуально, так как отсутствует индикация о надлежащей работе на дисплее прибора учета.

При этом, из указанного акта установлено, что знаки визуального контроля (пломбы), не повреждены. Кроме того, в материалах дела № 1-10-2723/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства содержится акт допуска приборов учета в эксплуатацию от 29.05.2015, согласно которому прибор учета электрической энергии № 21744786 опломбирован пломбой № В032492, трансформаторы тока и испытательная коробка, входящие в систему учета, также опломбированы (вх.№ 53706/17 от 03.11.2017).

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» в присутствии представителя ООО «ТЭС» (...) 24.07.2017 составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии № 002506/СВ-МУЭ от 24.07.2017 (далее также - Акт), согласно которому факт безучетного потребления электрической энергии Объекта ООО «ТЭС» выразился в несоблюдении установленных сроков извещения о неисправности измерительного комплекса, выразившегося в отсутствии тока по фазе «С» трансформатора тока № 001629 прибора учета № 21744786. В соответствии с Актом дата предыдущей контрольной проверки приборов учета - 29.05.2015, период безучетного потребления электрической энергии определен с 29.05.2017 по 17.07.2017.

Также к Акту приложено особое мнение ООО «ТЭС», в котором Общество выразило несогласие с правоммерностью составления указанного Акта ввиду несвоевременного уведомления ПАО «МОЭСК» Общества о проведении проверки приборов учета, непринятия ПАО «МОЭСК» информации ООО «ТЭС» о зафиксированных 04.07.2017 посадках напряжения на Объекте к сведению при составлении Акта, а также указало, что визуальные повреждения на приборе учета и трансформаторах тока отсутствуют, пломбы не нарушены, ошибки при индикации прибора учета отсутствуют.

27.07.2017 письмом № ТЭС-03-01-04/3186 ООО «ТЭС» направило в ПАО «МОЭСК» и ПАО «Мосэнергосбыт» обращение о проведении повторной проверки узла учета на Объекте, указав, что 26.07.2017 ООО «ТЭС» провело

самостоятельную проверку прибора учета № 21744786, в результате которой установлено отсутствие нарушений пломб на всех элементах прибора учета, отсутствие визуальных повреждений прибора учета и присутствие тока на вторичной обмотке трансформатора тока № 001629 указанного прибора учета.

08.08.2017 ПАО «МОЭСК» и ПАО «Мосэнергосбыт» была проведена совместная внеплановая проверка узла учета электрической энергии Объекта. По результатам указанной проверки составлен акт проверки от 08.08.2017 согласно которому замечания и нарушения на момент проверки не выявлены, в акте содержится особое мнение ООО «ТЭС», согласно которому пломбы электроснабжающей организации на всех элементах измерительных комплексов не нарушены, признаков вмешательства в работу приборов учета не выявлены, приборы учета пригодны к коммерческим расчетам, информация, отраженная в акте инструментальной проверки узла учета от 17.07.2017, а также акте о неучтенном потреблении электрической энергии № 002506/СВ-МУЭ от 24.07.2017, не подтвердилась.

Кроме того, изучив материалы дела № 1-10-2723/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства, выслушав доводы сторон, Комиссия установила следующее.

При осуществлении инструментальной проверки узла учета от 17.07.2017 ПАО «МОЭСК» велась видеозапись, которая была представлена в Московское УФАС России (вх.№ 12054-ЭП/18 от 12.03.2018). Указанная видеозапись, а также скриншоты видеозаписи, представленные ПАО «МОЭСК» в адрес Московского УФАС России (вх. № 12871/18 от 15.03.2018) изучены Комиссией.

Антимонопольный орган отмечает, что на видеозаписи отражено изменение показаний измерительного прибора (токоизмерительные клещи), при этом в ходе видеозаписи на проводе вторичной обмотки на дисплее токоизмерительных клещей не отображаются нулевых значений.

В ходе рассмотрения дела № 1-10-2723/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства представитель ПАО «МОЭСК» пояснил, что токоизмерительные клещи имеют погрешность при определении величины тока, ввиду чего на дисплее измерительного прибора могут отображаться данные о наличии тока, в то время как в действительности ток отсутствует. Вместе с тем каких-либо доказательств, позволяющих с достоверностью определить, что показатель, отображающийся на дисплее токоизмерительных клещей, является погрешностью в работе измерительного прибора или отображает действительную величину тока, в Московское УФАС России не представлено.

Кроме того, Комиссия установила, что в акте проверки от 17.07.2017 отсутствуют сведения, позволяющие идентифицировать измерительный прибор, с помощью которого осуществлялась проверка, наличие у данных токоизмерительных клещей сведений о поверке и пригодности для осуществления соответствующих измерений. Данные видеозаписи идентифицировать измерительный прибор также не позволяют.

Таким образом, оценивая совокупность фактических обстоятельств, антимонопольным орган приходит к выводу о том, что представленная

видеозапись не является достоверным доказательством выявленного ПАО «МОЭСК» в ходе проведенной 17.07.2017 проверки узла учета неисправности измерительного комплекса, выразившегося в отсутствии тока по фазе «С» трансформатора тока № 001629 прибора учета № 21744786, и, как следствие, безучетного потребления электрической энергии Объектом ООО «ТЭС».

Актом инструментальной проверки узла учета от 17.07.2017 ПАО «МОЭСК» предписало ООО «ТЭС» восстановить учет электрической энергии прибора учета № 21744786 в срок до 24.07.2017. Вместе с тем в указанном акте отсутствуют указания сетевой организации как на причины выявленных нарушений, так и на действия, которые необходимо предпринять абоненту для устранения данных нарушений.

При этом, в соответствии с пояснениями ООО «ТЭС», представленными в адрес Московского УФАС России, каких-либо работ, в том числе для устранения выявленных согласно акту инструментальной проверки узла учета от 17.07.2017 в отношении измерительного комплекса Объекта ООО «ТЭС», не проводилось (вх.№№ 9332-ЭП/18 от 22.02.2018, 17312-ЭП/18 от 05.04.2018).

Кроме того, на заседании Комиссии представители ООО «ТЭС» пояснили, что последними произведенными работами в отношении узла учета Объекта являются работы, исполненные по договору возмездного оказания услуг от 04.06.2015 № Д-027-15060021/ТЭС/065.06-01.15 сотрудниками ПАО «Мосэнергосбыт», а именно приведение (переборка) схемы включения электросчетчика в соответствии с нормативной технической документацией, программирование электросчетчика, а также проверка маркировки цепей узла учета.

Согласно пояснениям ПАО «МОЭСК», представленным в адрес Московского УФАС России, документы, сведения о возможности устранения установленных актом инструментальной проверки узла учета от 17.07.2017, а также актом о неучтенном потреблении электрической энергии № 002506/СВ-МУЭ от 24.07.2017 нарушений без повреждения целостности пломб, установленных на приборе учета № 21744786, собственными силами ООО «ТЭС» у ПАО «МОЭСК» отсутствуют, проследить целостность вторичной коммутации (проводов) не представляется возможным (вх. № 9750/18 от 26.02.2018).

Вместе с тем принимая во внимание условия Основных положений, определяющие основные признаки безучетного потребления электрической энергии, для признания действий абонента (ответчика) как безучетного потребителя электрической энергии необходимо установить, что абонентом совершены действия, приведшие в итоге к искажению данных о фактическом объеме потребления электрической энергии.

Таким образом, ПАО «МОЭСК» не представило доказательств факта нарушения ООО «ТЭС» порядка учета электрической энергии, выразившегося во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета) № 21744786, а также в совершении иных действий (бездействия), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности).

Исходя из совокупности фактических материалов дела, Комиссия приходит к выводу, что, принимая во внимание подтвержденный ПАО «МОЭСК» факт посадки напряжения на Объекте ООО «ТЭС», целостность контрольных пломб прибора учета № 21744786 ООО «ТЭС», отсутствие в материалах дела № 1-10-2723/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства доказательств вмешательства ООО «ТЭС» в работу прибора учета и доказательств наличия каких-либо предпринятых ООО «ТЭС» действий для восстановления работы прибора учета в период с 17.07.2017 по 08.08.2017, факторов, свидетельствующих о вмешательстве потребителя в работу приборов учета, не выявлено.

Также антимонопольным орган учитывает факт отсутствия указания в акте инструментальной проверки узла учета от 17.07.2017, а также в акте о неучтенном потреблении электрической энергии № 002506/СВ-МУЭ от 24.07.2017 причин, повлекших, по мнению ПАО «МОЭСК», безучетное потребление электрической энергии Объектом, ввиду чего приходит к выводу о невозможности достоверно установить причинно-следственную связь между выявленными ПАО «МОЭСК» нарушениями и действиями ООО «ТЭС».

Таким образом, доказательств совершения ООО «ТЭС» действий, направленных на вмешательство в работу прибора учета или выразившихся в несоблюдении со стороны ООО «ТЭС» установленных Договором сроков извещения об утрате (неисправности) прибора учета, либо иных действий ООО «ТЭС», прямо предусмотренных Договором и приведших в итоге к искажению данных о фактическом объеме потребления электрической энергии, также свидетельствующих о безучетном потреблении электрической энергии, в материалах дела № 1-10-2723/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства не имеется.

Ввиду изложенного, оценив обстоятельства дела в совокупности, антимонопольный орган приходит к выводу об отсутствии в материалах дела № 1-10-2723/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства достаточных и достоверных доказательств, позволяющих утверждать о наличии у ПАО «МОЭСК» оснований для составления акта о безучетном потреблении электрической энергии от № 002506/СВ-МУЭ от 24.07.2017.

На основании изложенного антимонопольный орган приходит к выводу, что действия ПАО «МОЭСК» по составлению акта о безучетном потреблении электрической энергии от № 002506/СВ-МУЭ от 24.07.2017 противоречат Основным положениям, что, в свою очередь, привело к ущемлению интересов ООО «ТЭС».

В соответствии с 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 КоАП РФ, 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.

Место совершения административного правонарушения — г. Москва.

Временем выявления административного правонарушения является дата принятия Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве Решения от 31.05.2018 по делу № 1-10-2495/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства — 31 мая 2018 года.

Решением суда от 09.10.2018 по делу А40-160899/2018 Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве признано законным.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ 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.

Вина ПАО «МОЭСК» (2-й Павелецкий пр., д. 3, стр. 2, г. Москва, 115114, ОГРН 1057746555811, ИНН 5036065113, КПП 772501001) заключается в нарушении части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившееся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСК»), путем составления акта инструментальной проверки узла учета от 17.07.2017, а также акта о неучтенном потреблении электрической энергии № 002506/СВ-МУЭ от 24.07.2017 о безучетном потреблении электрической энергии объектом ООО «ТЭС», расположенным по адресу: г. Москва, Добролюбова ул., д. 16, корп. 1 (далее — Объект), в отсутствие на то оснований, что привело к ущемлению интересов ООО «ТЭС»

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.

Во исполнение приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» была разработана Методика определения продуктовых и географических границ товарных рынков, относящихся к отдельным сферам деятельности субъектов естественных монополий, утвержденная Президиумом ФАС России от 01.02.2012 № 3 (далее — Методика).

Согласно пункту 8 Методики географические границы в сфере оказания услуг по передаче электрической энергии определяются исходя из уровня (-ей) напряжения точки (ек) поставки потребителя-заявителя: высокое (ВН), среднее I (СН I), среднее II (СН II), низкое (НН).

Подпунктом 2 раздела 9 Методики установлено, что для территориальных сетевых организаций и иных организаций географические границы рынка в сфере оказания услуг по передаче электрической энергии определяются в случае, если нарушение совершено в отношении лица (за исключением лиц, указанных в подпункте «а» настоящего пункта), присоединение которого характеризуется уровнем напряжения СН II или НН, как минимальная территория из следующих: 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 соответствии с реестром источников энергоснабжения, энергопринимающего оборудования и средств коммерческого учета электроэнергии и мощности, являющимся приложением № 2 к Договору, точка

поставки, оборудованная прибором учета № 21744786 (по которому составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии № 002506/СВ-МУЭ от 24.07.2017) соответствует среднему СН II уровню напряжения.

Согласно письменным пояснениям ПАО «МОЭСК» (вх. от 05.04.2019 № 18480/19) филиал ПАО «МОЭСК» - «Московские кабельные сети» через структурное подразделение 5 Ремонтно — эксплуатационный район УКС ВО обеспечивает электроснабжение на Объект.

В целях расчета административного штрафа Московским УФАС России определением от 28.03.2019 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.

Выручка ПАО «МОЭСК», полученная в период с 01.01.2016 по 31.12.2016 в результате оказания услуг по передаче электрической энергии в границах балансовой принадлежности присоединенных сетей ПАО «МОЭСК» по уровню напряжения СН II в границах 5 Ремонтно — эксплуатационный район УКС ВО — филиала ПАО «МОЭСК» «Московские кабельные сети» - составила 10 820 000 рублей без НДС.

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 за совершенное административное правонарушение, 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 № 077/04/14.31-388/2019 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 соответствии со сведениями, представленными ПАО «МОЭСК» (вх. от 05.04.2019 № 18480/19), 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 10 820 000 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:

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

N - количество обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность.

Применительно к данному делу № 077/04/14.31-388/2019 об административном правонарушении штраф рассчитывается следующим образом:

$$\text{Ш}_{\max} = 10\,820\,000 \times 3 : 100 = 324\,600$$

$$\text{Ш}_{\min} = 10\,820\,000 \times 3 : 1000 = 32\,460,$$

$$\text{БШ} = (324\,600 - 32\,460) : 2 + 32\,460 = 178\,530$$

$$\text{ОС} = 1,$$

$$\text{ОО} = 0.$$

$$\text{ОС} = (324\,600 - 32\,460) : 8 = 36\,517,5$$

Таким образом,

$$\text{ПШ} = 178\,530 - 36\,517,5 = 142\,012,5$$

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 142 012,5 (сто сорок две тысячи двенадцать) руб. 5 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 СН II в границах 5 Ремонтно — эксплуатационный район УКС ВО — филиала ПАО «МОЭСК» «Московские кабельные сети», в которых решением № 1-10-2723/77-17 установлен факт нарушения антимонопольного законодательства.

Таким образом, штраф, подлежащий применению, в соответствии с частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ равен 142 012,5 (сто сорок две тысячи двенадцать) руб. 5 коп.

В письменных пояснениях (вх. от 05.04.2019 № 18480/19) 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 № 11347, от которой осуществлялось потребление электрической энергии Объектом ООО «ТЭС». Выручка от оказанных услуг по передаче электрической энергии в пределах указанной трансформаторной подстанции составила 313 854 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 границы рынка определены Московским УФАС России при рассмотрении дела № 1-10-2723/77-17 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 от 09.10.2018 по делу А40-160899/2018, вступившего в законную силу 09.11.2018.

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 5 Ремонтно — эксплуатационного района УКС ВО — 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 безосновательного составления акта о безучетном потреблении электрической энергии объектом АО «Реставрационные компании» и выставления счета на его оплату в размере, значительно превышающем стоимость объема текущего потребления. Действия ПАО «МОЭСК» ущемили интересы ООО «ТЭС» и были направлены на получение коммерческой выгоды.

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 комиссии 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 142 012,5 (сто сорок две тысячи двенадцать) руб. 5 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
№ 077/04/14.31-388/2019

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

(...)