

(...)

АО «Мосэнергосбыт»

Вавилова ул., д. 9,

г. Москва, 117312

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении
№ 077/04/14.31-584/2019

22 апреля 2019 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (...), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 077/04/14.31-584/2019, возбужденного в отношении должностного лица АО «Мосэнергосбыт» — начальника Подольского территориального отделения АО «Мосэнергосбыт» (...), в присутствии представителя (...), уведомленного надлежащим образом Протоколом № 077/04/14.31-584/2019 об административном правонарушении от 09.04.2019 (исх. от 09.04.2019 № 16799/19), (...) по доверенности от (...)

УСТАНОВИЛ:

Протоколом № 077/04/14.31-584/2019 об административном правонарушении от 09.04.2019 (исх. от 09.04.2019 № 16799/19) зафиксирован факт административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ).

Событие административного правонарушения и его квалификация.

Решением Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее — Московское УФАС России) от 25.04.2018 по делу



№ 1-10-2602/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. от 25.04.2018 № НП/19739/18) установлен факт нарушения АО «Мосэнергосбыт» (ИНН 7736520080, КПП 773601001, дата регистрации юридического лица 01.04.2005, юридический адрес: 117312, г. Москва, ул. Вавилова, д. 9) части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке по реализации электрической энергии на территории г. Москвы, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик, путем составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 16.02.2017 № 23-Ю-043003-010 при отсутствии на то оснований, предусмотренных Основными положениями о функционировании розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее — Основные положения), а также нарушения порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии и расчета стоимости безучетного потребления электрической энергии объектом ГАУК «Мосгортур», расположенным по адресу Московская обл., г. о. Домодедово, дер. Поздново, ДОЛ «Березки» (далее — Объект), за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления, направления счета на оплату безучетного потребления электрической энергии по акту от 16.02.2017 № 23-Ю-043003-010, направления уведомления об ограничении режима потребления электрической энергии на основании образовавшейся задолженности по акту от 16.02.2017 № 23-Ю-043003-010, что привело к ущемлению интересов ГАУК «Мосгортур».

В адрес Московского УФАС России поступило заявление и материалы ГАУК «Мосгортур» (вх. от 29.08.2017 № 41489/17), при рассмотрении которых Московским УФАС России в действиях АО «Мосэнергосбыт» были выявлены признаки нарушения Основных положений.

Приказом Московского УФАС России от 12.12.2017 № 396 возбуждено дело № 1-10-2602/77-17 по признакам нарушения АО «Мосэнергосбыт» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

АО «Мосэнергосбыт» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного общим собранием акционеров АО «Мосэнергосбыт» (протокол от 01.07.2016 № 23).

В соответствии с пунктом 3.2. Устава АО «Мосэнергосбыт» занимается реализацией (продажей) электрической энергии на оптовом и розничном рынках электрической энергии (мощности) потребителям.

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 (далее — определенный товар), 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, за исключением территории, соответствующей зоне деятельности МУП «Троицкая электросеть».

Доля АО «Мосэнергосбыт» в пределах административных границ города Москвы, за исключением территории, соответствующей зоне деятельности МУП «Троицкая электросеть», 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 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.

Порядок определения объема безучетного потребления электрической энергии установлен пунктом 195 Основных положений и определяется с применением расчетного способа, предусмотренного подпунктом «а» пункта 1 приложения № 3 к Основным положениям.

Энергоснабжение Объекта осуществляется на основании договора энергоснабжения от 25.12.2016 № 50093210 (далее — Договор).

На Объекте учет потребленной электрической энергии производится на основании прибора учета № 15665492 в соответствии с приложением № 2 к Договору.

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

В соответствии с пунктом 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.

16.02.2017 АО «Мосэнергосбыт» в присутствии представителя ГАУК «Мосгортур» проведена проверка прибора учета № 15665492, по результатам которой был составлен акт проверки узла учета, находящегося на балансе ГАУК «Мосгортур» от 16.02.2017, подписанный представителем абонента.

По результатам указанной проверки АО «Мосэнергосбыт» выявлен факт безучетного потребления электрической энергии в отношении прибора учета № 15665492. Согласно акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 16.02.2017 факт безучетного потребления электрической энергии выразился в неверно собранной схеме включения прибора учета № 15665492 в измерительную сеть, векторы тока фаз «А» и «С» не соответствуют

напряжению, что приводит к искажению объемов потребления электрической энергии.

При этом согласно акту проверки узла учета электрической энергии от 16.02.2017 пломбы на системе учета электрической энергии, в том числе прибор учета № 15665492 на момент проведения АО «Мосэнергосбыт» проверки, были в сохранности и не повреждены.

Также согласно акту допуска прибора учета от 27.11.2014 № 15665492 схема учета собрана верно, прибор учета опломбирован сотрудниками АО «Мосэнергосбыт».

Таким образом, АО «Мосэнергосбыт» не представило доказательств факта нарушения ГАУК «Мосгортур» порядка учета электрической энергии, выразившегося во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета), также в совершении иных действий (бездействия), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности), что было установлено АО «Мосэнергосбыт» в результате проведенной проверки узла учета, расположенного на Объекте, в том числе прибора учета № 15665492, по результатам которой был выявлен факт безучетного потребления электрической энергии Объектом.

Так, принимая во внимание то, что целостность контрольных пломб ГАУК «Мосгортур» нарушена не была, каких-либо факторов, свидетельствующих о вмешательстве заявителя в работу прибора учета, не выявлено, возможности потребителя самостоятельно выявить неисправность прибора учета, не срывая контрольной пломбы, также из представленных материалов не следует.

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.

АО «Мосэнергосбыт» согласно приложению № 1 к акту о неучтенном потреблении электрической энергии Объектом от 27.01.2017 № 23-Ю-041966-035 определило сумму безучетного потребления электрической энергии Объектом в размере 539 482, 98 рублей. Объем безучетного потребления электрической энергии Объектом согласно приложению № 1 к акту о неучтенном потреблении электрической энергии Объектом от 16.02.2017 № 23-Ю-043003-010 составил 121 111 кВтч, а количество часов в период времени, в течении которого осуществлялось безучетное потребление, — 1944.

Согласно пункту 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.

В связи с тем, что АО «Мосэнергосбыт» не проводило проверок на Объекте, период безучетного потребления электрической энергии в соответствии с актом о неучтенном потреблении электрической энергии Объектом от 16.02.2017 № 23-Ю-043003-010 был определен с 27.11.2016 (даты оформления акта допуска прибора учета в эксплуатацию) по 16.02.2017 (дата проведения проверки и составления акта о безучетном потреблении электрической энергии).

В соответствии с письменными пояснениями АО «Мосэнергосбыт» период безучетного потребления был определен с момента последней проверки прибора учета, а именно с даты оформления акта допуска прибора учета в эксплуатацию 27.11.2016.

В соответствии с абзацем 3 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.

Вместе с тем Договор заключен 25.12.2016, то есть позднее даты, в которую была проведена последняя проверка прибора учета (27.11.2014).

В соответствии с абзацем 3 пункта 195 Основных положений стоимость электрической энергии в определенном в соответствии с настоящим пунктом объеме безучетного потребления включается гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) в выставленный потребителю (покупателю) счет на оплату стоимости электрической энергии (мощности), приобретенной по договору, обеспечивающему продажу электрической энергии (мощности), за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления и составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии.

Учитывая, что датой заключения Договора является 25.12.2016, то начало периода безучетного потребления должно соответствовать указанной дате заключения договора при отсутствии проверок прибора учета в период с 25.12.2016 по 16.02.2017.

В рассматриваемом случае АО «Мосэнергосбыт» определило начало периода безучетного потребления электрической энергии ранее момента подписания договора энергоснабжения Объекта. Доводы АО «Мосэнергосбыт» о перезаключении договора энергоснабжения не состоятельны, так как при заключении (перезаключении) любого договора энергоснабжения

стороны должны убедиться в исправности системы учета. Поэтому факт не проведения проверки/осмотра системы учета гарантирующим поставщиком не может влиять на период безучетного потребления электрической энергии.

В соответствии с пунктом 42 Основных положений договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) должен содержать порядок учета электрической энергии (мощности) с использованием приборов учета и порядок взаимодействия сторон договора в процессе такого учета, соответствующие требованиям раздела X Основных положений и включающие в том числе порядок допуска установленного прибора учета в эксплуатацию.

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. АО «Мосэнергосбыт» выставило счет от 28.02.2017 № Э-10/08-2337 на оплату безучетного потребления электрической энергии по акту о неучтенном потреблении от 16.02.2017 № 1237 на сумму 539 428, 98 рублей. Информация о введении режима ограничения потребления в отношении Объекта ГАУК «Мосгортур» отсутствует. В свою очередь АО «Мосэнергосбыт» в адрес ГАУК «Мосгортур» письмами от 20.03.2017 № ИП/48-1951.502/17, от 07.04.2017 № ИП/48-2571.138/17, от 18.04.2017 № ИП/48-2829.738/17, от 28.04.2017 № ИП/48-3171.144/17, от 26.05.2017 № ИП/48-3743.1/17 направило уведомления о частичном ограничении режима потребления электрической энергии.

Таким образом, вышеуказанные действия АО «Мосэнергосбыт» привели к ущемлению интересов ГАУК «Мосгортур».

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.

На основании изложенного, в действиях АО «Мосэнергосбыт» усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в части злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке реализации электрической энергии на территории города Москвы.

По итогам рассмотрения дела № 1-10-2602/77-17 антимонопольным органом приняты Решение от 25.04.2018 по делу № 1-10-2602/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. от 25.04.2018 № НП/19739/18) и Предписание от 25.04.2019 № 1-10-2602/77-17 (исх. от 25.04.2018 № НП/19740/18). Указанные Решение и Предписание 15.10.2018 признаны Девятым арбитражным

апелляционным судом в рамках дела № А40-117339/18 соответствующими Законом о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом, за исключением субъекта естественной монополии, действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий не является и не может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц — от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

Место совершения административного правонарушения — г. Москва.

Временем выявления административного правонарушения является дата принятия Комиссией Московского УФАС России Решения от 25.04.2018 по делу № 1-10-2602/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства — 25 апреля 2018 года.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно пункту 2.11 Должностной инструкции (...) (далее — Должностная инструкция) начальник территориального отделения обязан выдавать заявки на подачу/снятие напряжения потребителю и направлять их в электросетевые организации.

Приказом АО «Мосэнергосбыт» о переводе работника на другую работу от (...) на должность начальника Подольского территориального отделения АО «Мосэнергосбыт» назначен (...).

Так, из материалов следует, что (...), являясь начальником Подольского территориального отделения АО «Мосэнергосбыт», свои должностные обязанности исполнял ненадлежащим образом.

Таким образом, ответственным за нарушение АО «Мосэнергосбыт» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции является начальник Подольского территориального отделения АО «Мосэнергосбыт» (...). Соответствующая

информация на своего работника представлена АО «Мосэнергосбыт» (вх. от 25.03.2019 № 15502/19).

Вина должностного лица АО «Мосэнергосбыт» (...), занимающего должность начальника Подольского территориального отделения АО «Мосэнергосбыт», заключается в ненадлежащем исполнении должностных обязанностей, повлекших составление акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 16.02.2017 № 23-Ю-043003-010 при отсутствии на то оснований, предусмотренных Основными положениями, а также нарушение порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии и расчета стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектом за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления, направление счета на оплату безучетного потребления электрической энергии по акту от 16.02.2017 № 23-Ю-043003-010, направление уведомления об ограничении режима потребления электрической энергии на основании образовавшейся задолженности по акту от 16.02.2017 № 23-Ю-043003-010, что привело к ущемлению интересов ГАУК «Мосгортур».

Согласно части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность за совершенное административное правонарушение, не установлено.

На основании вышеизложенного, с учетом положений части 2 статьи 4.1 КоАП РФ, а также с учетом части 1 статьи 14.31 КоАП РФ, необходимо применить штраф в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей 00 копеек. Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 4.1 КоАП РФ, частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо АО «Мосэнергосбыт» — начальника Подольского территориального отделения АО «Мосэнергосбыт» (...) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ, и назначить административное наказание в соответствии с данной нормой в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей 00 копеек.

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.

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
№ 077/04/14.31-584/2019

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

(...)