

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении №
077/04/14.31-10806/2021

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена «23» декабря 2021.

В полном объеме постановление изготовлено «23» декабря 2021.

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москва <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 077/04/14.31-10806/2021, возбужденного в отношении АО «Мосэнергосбыт» (ИНН 7736520080, КПП 773601001, дата регистрации юридического лица 01.04.2005, юридический адрес: 117312, г. Москва, ул. Вавилова, д. 9), с участием защитника АО «Мосэнергосбыт» посредством системы видеоконференц-связи <...> по доверенности от 25.11.2020 № Д-103-311,

УСТАНОВИЛ:

Протоколом от 08.07.2021 № 077/04/14.31-10806/2021 об административном правонарушении (исх. от 08.07.2021 № 40460/21) зафиксирован факт административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ).

Московским УФАС России была проведена плановая выездная проверка деятельности АО «Мосэнергосбыт» (адрес: 117312 Вавилова ул., д. 9, г. Москва), 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 выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, зафиксированные в указанном акте проверки (пункт 5 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции)).

Рассмотрев представленные материалы дела № 077/01/10-2502/2021 о нарушении антимонопольного законодательства, должностное лицо установило следующее.

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

Пунктом 3.2. Устава АО «Мосэнергосбыт» установлено, что акционерное общество занимается реализацией (продажей) электрической энергии на оптовом и розничном рынках электрической энергии (мощности) потребителям.

В силу распоряжения Министерства энергетики Московской области от 30.01.2015 № 05-Р «Об определении границ зон деятельности гарантирующих поставщиков Московской области» АО «Мосэнергосбыт» является гарантирующим поставщиком электрической энергии в пределах административных границ Московской области, за исключением территорий, соответствующих зонам деятельности иных гарантирующих поставщиков.

Доля АО «Мосэнергосбыт» в пределах административных границ Московской области, за исключением территорий, соответствующих зонам деятельности иных гарантирующих поставщиков, 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 Закон 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 Московской области на территории, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии.

Энергоснабжение объекта ООО «СПФ Арго», расположенного по адресу: Московская обл., рабочий поселок Серебряные пруды, вблизи дер. Барыково (далее по тексту - Объект), осуществляется на основании договора энергоснабжения от 09.07.2012 № 3004806, заключенного между АО «Мосэнергосбыт» и ООО «СПФ Арго» (далее по тексту - Договор).

Учет потребленной электрической энергии на Объекте производился на основании прибора учета № 10149610.

В силу пункта 167 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442, в редакции, действовавшей на момент возникновения спорных отношений (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), обязанности по обеспечению целостности и сохранности которого (которой) возложена на потребителя (покупателя), в том числе в нарушении (повреждении) пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета (систему учета), в несоблюдении установленных договором сроков извещения об утрате (неисправности) прибора учета (системы учета), а также в совершении потребителем (покупателем) иных действий (бездействий), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности).

В соответствии с пунктом 172 Основных положений 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.

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 173 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 провести 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 «Правила организации учета электрической энергии на розничных рынках» 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.

Согласно данным, представленным АО «Мосэнергосбыт», ПАО «Россети Московский регион» 17.04.2018 в присутствии представителя ООО «СПФ Арго» была проведена проверка узла учета электроэнергии, расположенного на Объекте.

По результатам указанной проверки ПАО «Россети Московский регион» был составлен акт проверки узла учета электроэнергии от 17.04.2018 № б/н, согласно которому ПАО «Россети Московский регион» выявлено отсутствие пломб гарантирующего поставщика/сетевой организации на испытательной коробке. Указанное нарушение было квалифицировано сетевой организацией как безучетное потребление электрической энергии.

Пунктом 176 Основных положений определено, что результаты проверки приборов учета сетевая организация оформляет актом проверки расчетных приборов учета, который подписывается сетевой организацией и лицами, принимавшими участие в проверке. Акт составляется в количестве экземпляров по числу лиц, принимавших участие в проверке, по одному для каждого участника. При отказе лица, принимавшего участие в проверке, от подписания акта, в нем указывается причина такого отказа.

Согласно пункту 172 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.

ПАО «Россети Московский регион» 08.05.2018 был составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии № 001379/СПУ/ЮУЭ (далее Акт) с отметкой об отказе абонента от подписи Акта.

При этом в Акте указывается, что абонент был уведомлен о составлении Акта письмом исх. от 26.04.2018 № ЭУ1661272, но не явился на его составление.

В соответствии с пунктом 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 пунктами 172, 195 Основных положений период безучетного потребления должен быть установлен с даты проведения предыдущей проверки либо с даты заключения договора энергоснабжения по 17.04.2018 (акт проверки узла учета электрической энергии от 17.04.2018).

В Акте период безучетного потребления электрической энергии Объектом определен с 18.04.2017 по 17.04.2018.

ПАО «Россети Московский регион» обратилось в адрес АО «Мосэнергосбыт» письмом исх. от 18.04.2017 № ЭУ/66/27 с запросом копий актов проверки приборов учета, акта допуска в эксплуатацию прибора учета и других документов, подтверждающих проведение проверок прибора учета.

В ответ на указанное письмо АО «Мосэнергосбыт» представило в адрес сетевой организации акт проверки узла учета удаленным считывателем информации от 17.04.2017, который был принят ПАО «Россети Московский регион» к учету при расчете периода безучетного потребления.

Дата начала периода безучетного потребления определена с учетом составленных АО «Мосэнергосбыт» актов проверки узла учета удаленным считывателем информации от 17.04.2017, 24.03.2015. Анализируя указанные акты, Московское УФАС России пришло к выводу, что акты составлены дистанционно, без соблюдения требований пунктов 172 Основных положений.

Так, пунктом 172 Основных положений установлено, что 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, в том числе соответствия пломб поверителя оттиску в свидетельстве о поверке и (или) записи в паспорте (формуляре) средства измерений, а также снятие показаний приборов учета. Указанная проверка проводится не реже одного раза в год и может осуществляться в виде инструментальной проверки.

Проверок узла учета электрической энергии в соответствии порядком, установленным пунктом 172 Основных положений, в период с 2015 по 2017 гг.

АО «Мосэнергосбыт» или сетевая организация не проводили.

Таким образом, указанные акты не могут свидетельствовать о соблюдении АО «Мосэнергосбыт» или сетевой организации обязанности по осуществлению плановых/внеплановых проверок приборов учета с проведением визуального осмотра узла учета (в очном формате), так как не соответствуют требованиям, предъявляемым к проверке и проводимым в ее рамках мероприятиям, осуществляемым в соответствии с пунктом 172 Основных положений.

Вместе с тем в материалах дела имеется акт проверки узла учета на Объекте от 31.03.2014, проведенной в соответствии с требованиями, установленными пунктом 172 Основных положений.

С учетом того, что проверка узла учета, проведенная в соответствии с пунктом 172 Основных положений, проведена АО «Мосэнергосбыт» 31.03.2014, то последующие проверки узла учета должны были состояться не позднее

31.03.2015, 31.03.2016, 31.03.2017, 31.03.2018 соответственно.

На основании изложенного и в соответствии с пунктом 195 Основных положений период безучетного потребления должен быть установлен с 31.03.2018 до момента выявления безучетного потребления электрической энергии —

18.04.2018.

Потребитель не должен нести ответственности за неисполнения сетевой организацией и гарантирующим поставщиком ежегодных проверок, предусмотренных пунктом 172 Основных положений.

Годичный срок, предусмотренный Основными положениями, является лишь предельным сроком при выявлении фактов безучётного (бездоговорного) потребления, но не свидетельствует о праве гарантирующего поставщика и сетевой

организации применять его к порядку определения периода безучётного потребления без наличия на то соответствующих оснований, не проводя обязательных проверок несколько лет.

Позиция Московского УФАС России по данному вопросу подтверждается обширной судебной практикой московского региона, в том числе по делам, заявителем по которым выступало АО «Мосэнергосбыт»: судебные дела №№ А40-58039/2018, А40-196524/2018, А40-98314/2018, А40-257257/2018,

А40-105330/2018, А40-58829/2018, А40-117339/2018,
А40-80015/2018,

А40-81512/2018, А40-42131/2018, А40-116168/2018, А40-237895/2018, А40-290290/2018, А40-307876/2018, А40-243437/2018, А40-225909/2018, А40-128514/2019.

Вместе с тем материалами дела подтверждается, что ПАО «Россети Московский регион» в отсутствие иных документов определило период безучетного потребления в Акте исходя из сведений и документов, представленных АО

«Мосэнергосбыт». Согласно позиции АО «Мосэнергосбыт», изложенной в письменных пояснениях исх. АО «Мосэнергосбыт» от 10.03.2021 № МЭС/ИП/160/87 (вх. от 10.03.2021 № 19296-ЭП/21), информация о проверке, проведенной гарантирующим поставщиком 31.03.2014, в адрес сетевой организации не направлялась.

На основании изложенного Московское УФАС России не усмотрело в действиях ПАО «Россети Московский регион» нарушения порядка определения периода и объема безучетного потребления электрической энергии объектом.

Согласно пункту 16 Порядка взаимодействия при выявлении фактов безучетного потребления электроэнергии ПАО «Россети Московский регион», являющегося приложением № 7 к Договору № 17-3916 на оказание услуг по передаче электрической энергии, оформленные надлежащим образом акты о безучетном потреблении электроэнергии по мере их составления, подекадно (11, 21 и первого рабочего дня месяца, следующего за расчетным) передаются АО «Мосэнергосбыт» представителями ПАО «Россети Московский регион» по акту приема-передачи.

Акты о безучетном потреблении электрической энергии, оформленные ненадлежащим образом, подлежат возврату ПАО «Россети Московский регион» с указанием конкретных причин возврата.

Вместе с тем АО «Мосэнергосбыт» при принятии к расчетам Акта, составленного ПАО «Россети Московский регион», и выставлении счета по ним с применением неверных значений объема безучетного потребления при наличии сведений и документов, влияющих на правильное определение объёма безучетного потребления, не произвело возврат данного акта с указанием на неверный расчет объема безучетного потребления электрической энергии ООО «СПФ Арго».

Согласно пункту 195 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).

АО «Мосэнергосбыт» в адрес ООО «СПФ Арго» выставило счет от 31.05.2018 № Э-06/03-1463 на оплату по Акту.

Вместе с тем необходимо отметить, что согласно статье 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее — Закон об электроэнергетике) гарантирующий поставщик электрической энергии является коммерческой организацией, обязанной в соответствии с названным законом или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электрической энергии с любым обратившимся к ней потребителем электрической энергии либо с лицом, действующим от имени и в интересах потребителя электрической энергии и желающим приобрести электрическую энергию.

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

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

Таким образом, между абонентом и АО «Мосэнергосбыт» заключен договор энергоснабжения, а не купли-продажи электроэнергии; соответственно, именно на последнем лежит обязанность урегулировать все правоотношения с сетевой организацией.

В этой связи на гарантирующего поставщика возложена обязанность по соблюдению прав абонента при расчете стоимости оказанных услуг в рамках заключенного договора энергоснабжения, в том числе в рамках осуществления расчета стоимости безучетного потребления.

Кроме того, по договору энергоснабжения гарантирующий поставщик наделен всеми полномочиями для корректировки объема безучетного потребления, выявленного электросетевой организацией. Неоднократность самостоятельного

осуществления гарантирующим поставщиком расчета объема безучетного потребления подтверждена материалами настоящего дела.

При этом энергосбытовая организация в настоящем случае была осведомлена о некорректности произведенных ПАО «Россети Московский регион» расчетов, поскольку АО «Мосэнергосбыт» располагало информацией о дате последней самостоятельно проведенной АО «Мосэнергосбыт» проверки прибора учета в соответствии с пунктом 172 Основных положений, однако не предприняла действий, направленных на восстановление прав абонента, и выставило последнему счет за безучетное потребление на основании представленных сетевой организацией данных, что привело к ущемлению интересов ООО «СПФ Арго».

Арбитражным судом г. Москвы 08.02.2018 было вынесено решение по делу № А40-208756/18 о взыскании с ООО «СПФ Арго» в пользу АО «Мосэнергосбыт» суммы задолженности в размере стоимости безучетного потребления электрической энергии, рассчитанной на основании Акта. Указанное решение было оставлено в силе Девятым Арбитражным Апелляционным судом и Арбитражным судом Московского округа. При этом, в рамках рассмотрения указанного спора сторонами не оспаривался период безучетного потребления.

Вместе с тем необходимо отметить, что антимонопольный контроль хозяйственной деятельности делегирован антимонопольным органам.

Такой контроль предполагает оценку антимонопольным органом действий субъекта на предмет их соответствия специальным требованиям и нормам, носящим публично правовой характер, в частности Закона о защите конкуренции, законодательства о естественных монополиях.

В пользу такого подхода (в том числе о первичности контроля именно со стороны антимонопольного органа в отношении субъектов, занимающих доминирующее положение, в действиях которых усматривается нарушение антимонопольного законодательства) свидетельствует толкование, содержащееся в пункте 61 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства».

Наличие решения суда по спору, вытекающему из гражданских правоотношений, не может свидетельствовать о предрешенности спора, возникшего из публичных правоотношений.

При этом, гражданско-правовой спор и спор о необходимости применения мер публично-правовой ответственности (об оспаривании ненормативного правового акта) являются различными по своей правовой природе, предмету требований и объему представленных доказательств, а потому не обуславливают исход друг друга.

Кроме того, Московское УФАС России не участвовало в деле № А40208756/18, в связи с чем, применительно к части 2 статьи 69 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, соответствующие выводы судов

преюдициальными не являются. При этом, положения статьи 10 Закона о защите конкуренции судами не применялись.

Таким образом, рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства с применением соответствующих мер государственно-правового принуждения к нарушителю в связи с нарушением антимонопольного законодательства не является разрешением гражданско-правового спора.

В этой связи факт наличия между сторонами спора о взыскании денежных средств не свидетельствует о невозможности применения к рассматриваемым правоотношениям мер антимонопольного контроля.

Вместе с тем Московское УФАС России дополнительно отмечено, что действия АО «Мосэнергосбыт» выразившиеся в выставлении счета от 31.05.2018 № Э-06/03-1463 на оплату электрической энергии со включенной стоимостью объема безучетного потребления электрической энергии, рассчитанной на основании Акта, являются следствием наличия у АО «Мосэнергосбыт» статуса гарантирующего поставщика и доминирующего положения на рынке реализации электрической энергии по следующим основаниям.

Так, АО «Мосэнергосбыт» как гарантирующий поставщик электрической энергии является коммерческой организацией, обязанной в соответствии с Законом об электроэнергетике или добровольно принятыми обязательствами, заключить договор энергоснабжения, купли-продажи электрической энергии (мощности) с любым обратившимся к ней потребителем электрической энергии либо с лицом, действующим от имени и в интересах потребителя электрической энергии и желающим приобрести электрическую энергию.

При этом с учетом высокого уровня экономической концентрации на рассматриваемом рынке переход потребителя в иную сбытовую организацию, не обладающую статусом гарантирующего поставщика, сопровождается значительными материальными (в том числе финансовыми) расходами, ввиду чего осуществлением потребителями своей хозяйственной деятельности поставлено в зависимость от поведения АО «Мосэнергосбыт».

Несмотря на то, что действующим законодательством потребителю предоставлено право перехода от гарантирующего поставщика к независимой сбытовой организации, указанный процесс является сложнореализуемым — в данном случае независимой сбытовой организации необходимо осуществить действия по выходу на оптовый рынок электроэнергии в целях регистрации новых точек поставки.

Кроме того, на невозможность конкуренции с гарантирующим поставщиком в сегменте рынка «потребители с максимальной мощностью менее 670 кВт» также указывали независимые сбытовые организации при проведении Московским УФАС России анализа розничного рынка реализации электрической энергии.

Таким образом, при наличии гражданско-правовых споров между потребителями и АО «Мосэнергосбыт» в части определения объема безучетного

потребления электрической энергии у потребителей отсутствует возможность отказаться от услуг гарантирующего поставщика в пользу иных сбытовых организаций.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Согласно части 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.

При этом учитывая систематическое нарушение АО «Мосэнергосбыт» порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии Московское УФАС России при оценке действий гарантирующего поставщика с учетом требований указанных норм права Московское УФАС России пришло к выводу, что они совершены с превышением пределов осуществления гражданских прав; фиксация факта безучетного потребления явилась поводом для выставления ООО «СПФ Агро» соответствующего счета от энергосбытовой организации, что опровергает ошибочный довод ответчика о том, что его действия не привели к ущемлению прав ООО «СПФ Агро».

Таким образом, АО «Мосэнергосбыт», применив неверные значения объема безучетного потребления электрической энергии Объектом при наличии сведений о дате надлежащей проверки, совершило действия по неверному расчету стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектом, а также действия по направлению в адрес заинтересованного лица счета на оплату безучетного потребления, что ущемило интересы ООО «СПФ Агро».

Так, на абонента отнесены негативные последствия не только его собственного поведения, но и бездействия АО «Мосэнергосбыт» - профессионального участника товарного рынка, что привело к ущемлению интересов абонента и свидетельствует о злоупотреблении сетевой и энергосбытовой организациями своим доминирующим положением, что запрещено частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного Московское УФАС России пришло к выводу о необходимости квалификации действий АО «Мосэнергосбыт», выразившихся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке реализации электрической энергии на территории Московской области, в границах которой АО

«Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем применения неверных значений объема безучетного потребления электрической энергии объектом ООО «СПФ АГРО», расположенным по адресу: Московская обл., рабочий поселок Серебряные пруды, вблизи дер. Барыково, и неверного расчета стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектом при направлении в адрес ООО «СПФ АГРО» счета от 31.05.2018 № Э-

06/03-1463 на оплату безучетного потребления в соответствии актом от 08.05.2018 № № 001379/СПУ/ЮУЭ, что привело к ущемлению интересов ООО «СПФ АГРО».

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 26.04.2021 по делу № 077/01/10-2502/2021 о нарушении антимонопольного законодательства —

26 апреля 2021 года.

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 АО «Мосэнергосбыт» (ИНН 7736520080, КПП 773601001, дата регистрации юридического лица 01.04.2005, юридический адрес: 117312, г. Москва, ул. Вавилова, д. 9) заключается в нарушении части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившемся в злоупотреблении хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке реализации электрической энергии в пределах административных границ Московской области на территории, в границах

которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем применения неверных значений объема безучетного потребления электрической энергии объектом ООО «СПФ АГРО», расположенным по адресу: Московская обл., рабочий поселок Серебряные пруды, вблизи дер. Барыково, и неверного расчета стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектом при направлении в адрес ООО «СПФ АГРО» счета от 31.05.2018 № Э-06/03-1463 на оплату безучетного потребления в соответствии актом от 08.05.2018 № № 001379/СПУ/ЮУЭ, что привело к ущемлению интересов ООО «СПФ АГРО».

Ответственность за совершение действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, предусмотрена частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

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 обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Вместе с тем согласно сведениям, представленным АО «Мосэнергосбыт» в адрес Московского УФАС России (вх. от 23.12.2021 № 113316-ИП/21), общество исполнило Предписание от 27.04.2021 № 077/01/10-2502/2021 (исх. от 27.04.2021 № НП/23997/21).

Таким образом, 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 об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

В соответствии с примечанием 4 к статье 14.31 КоАП РФ за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьями 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.

Учитывая наличие смягчающего обстоятельства в виде исполнения предписания об устранении допущенного нарушения, выданного Московским УФАС России, до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, сумма штрафа подлежит уменьшению 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.

На основании изложенного сумма штрафа в соответствии с частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ составляет 562 500 (пятьсот шестьдесят две тысячи пятьсот) рублей 00 копеек.

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.

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 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать АО «Мосэнергосбыт» (ИНН 7736520080, КПП 773601001, дата регистрации юридического лица 01.04.2005, юридический адрес: 117312, г. Москва, ул. Вавилова, д. 9) 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 562 500 (пятьсот шестьдесят две тысячи пятьсот) 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.

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 с указанием УИН, содержащегося в образце платежного поручения, приложенного к настоящему постановлению:

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

Банк ГУ Банка России по ЦФО р/с
получателя: 40102810545370000003
 БИК 004525988
 ОКТМО 45375000

Назначение платежа: КБК 161 1 16 01141 01 0031 140

Административный штраф, зачисляемый в
Федеральный бюджет по Постановлению № 077/04/14.31-10806/2021

Копии документов, подтверждающих оплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет в должностному лицу, вынесшему постановление, в письменном виде по адресу: г. Москва, Мясницкий проезд, д. 4 стр. 1, 107078, или в электронном виде на адрес электронной почты: to77@fas.gov.ru.

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: образец платежного поручения на 1 л. в 1 экз.

Заместитель руководителя

<...>