

(...)

АО «Мосэнергосбыт»

ул. Вавилова, д. 9,
г. Москва, 117312

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания
по делу об административном правонарушении
№ 077/04/14.31-3066/2019

19 июня 2019 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее — Московское УФАС России) (...), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 077/04/14.31-3066/2019, возбужденного в отношении должностного лица АО «Мосэнергосбыт» — (...) — в присутствии представителя (...), уведомленного надлежащим образом Протоколом от 06.06.2019 № 077/04/14.31-3066/2019 об административном правонарушении (исх. от 06.06.2019 № 27991/19), (...) по доверенности от (...) № (...)



УСТАНОВИЛ:

Протоколом от 06.06.2019 № 077/04/14.31-3066/2019 об административном правонарушении (исх. от 06.06.2019 № 27991/19) 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 Московского УФАС России от 02.11.2018 по делу № 1-10-400/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. от 02.11.2018 № НП/53375/18) 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 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке реализации электрической энергии на территории города Москвы, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем применения неверных значений объема безучетного потребления электрической энергии объектом АО «Строймехсервис», расположенным по адресу г. Москва, Кольская ул., д. 12 (далее — Объект), при расчете стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектом за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления, а также путем направления уведомления об ограничении потребления электрической энергии от 30.06.2017 № 13136 в отношении Объекта, что привело к ущемлению интересов АО «Строймехсервис».

В адрес Московского УФАС России поступили заявление и материалы АО «Строймехсервис» (вх. от 14.12.2017 № 61995/17), при рассмотрении которых Московским УФАС России в действиях АО «Мосэнергосбыт» были выявлены признаки нарушения Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее — Основные положения).

Приказом Московского УФАС России от 12.03.2018 № 54 возбуждено дело № 1-10-400/77-18 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 09.04.2018 № 28).

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.

Доля АО «Мосэнергосбыт» в пределах административных границ города Москвы, в которых АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, на рынке розничной реализации электрической энергии более пятидесяти процентов.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

Таким образом, АО «Мосэнергосбыт» занимает доминирующее положение на рынке реализации электрической энергии в пределах административных границ города Москвы на территории, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии.

Энергоснабжение Объекта осуществляется на основании Договора энергоснабжения от 27.03.2007 № 93102361, заключенного между АО «Мосэнергосбыт» и АО «Строймехсервис» (далее — Договор).

На Объекте АО «Строймехсервис» учет потребленной электрической энергии производится на основании в том числе данных прибора учета № 00590450.

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.

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

Акты о неучтенном потреблении электрической энергии составлены с нарушением Основных положений в части определения объема безучетного потребления электрической энергии.

В акте о неучтенном потреблении электрической энергии от 23.03.2016 № БУ/10/СВОРУ-МУЭ-Ю период безучетного потребления электрической энергии Объектом определен с 23.03.2015 по 21.03.2016.

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.

При этом, исходя из письменных пояснений АО «Мосэнергосбыт», представленных в адрес Московского УФАС России, установлено, что Договор заключен 27.03.2007. Следовательно, плановая проверка должна была быть проведена не позднее 27.03.2016.

Таким образом, в соответствии с пунктом 172 Основных положений период безучетного потребления должен быть установлен с 28.03.2015 до момента выявления безучетного потребления электрической энергии — 21.03.2016 (акт проверки узла учета электрической энергии от 21.03.2016).

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

В соответствии с абзацем 16 пункта 84 Основных положений стоимость электрической энергии (мощности) в объеме выявленного безучетного потребления электрической энергии рассчитывается и взыскивается гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) с потребителя по договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) на основании акта о неучтенном потреблении электрической энергии, составленного в соответствии с разделом X Основных положений.

В соответствии с пунктом 21 Регламента взаимодействия ПАО «МОЭСК» и АО «Мосэнергосбыт» в процессе составления и оборота актов о безучетном потреблении и расчета объемов потребленной / переданной электрической энергии, утвержденного Приложением № 7 к Договору от 04.09.2017 № 17-3916 оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенному между ПАО «МОЭСК» и АО «Мосэнергосбыт» (далее — Договор № 17-3916), суммарное количество объемов электрической энергии, определенное по актам о безучетном потреблении электрической энергии, составленным в расчетном периоде, подлежит включению в объем оказанных услуг за расчетный период по передаче электрической энергии и вычитается из объема электроэнергии, приобретаемой ПАО «МОЭСК» в расчетном периоде, в котором составлены акты о безучетном потреблении электрической энергии.

Согласно пункту 16 «Порядка взаимодействия при выявлении фактов безучетного потребления электроэнергии ПАО «МОЭСК» Приложения № 7 к Договору № 17-3916 оформленные надлежащим образом ПАО «МОЭСК» в отсутствие АО «Мосэнергосбыт» акты о безучетном потреблении электроэнергии по мере их составления, подекадно (11, 21 и первого рабочего дня месяца, следующего за расчетным) передаются в АО «Мосэнергосбыт» представителями ПАО «МОЭСК» по акту приема-передачи.

АО «Мосэнергосбыт» направило в адрес АО «Строймехсервис» счет от 31.03.2016 № Э/61/19302 на оплату электрической энергии по акту безучетного потребления от 23.03.2016 № БУ/10/СВОРУ-МУЭ-Ю в размере 4 802 467 (четыре миллиона восемьсот две тысячи четыреста шестьдесят семь) рублей 48 копеек.

Исходя из письменных пояснений, представленных АО «Мосэнергосбыт» в адрес Московского УФАС России (вх. от 22.01.2018 № 2823/18), АО «Мосэнергосбыт» при выставлении АО «Строймехсервис» счета на оплату по акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 23.03.2016 № БУ/10/СВОРУ-МУЭ-Ю указывает на то, что за АО «Мосэнергосбыт» не закреплено обязанности в корректировке объема по вышеуказанным актам, составленным ПАО «МОЭСК».

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

Как следует из положения статьи 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», гарантирующий поставщик электрической энергии — коммерческая организация, обязанная в соответствии с настоящим Федеральным 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.

Таким образом, АО «Мосэнергосбыт», будучи гарантирующим поставщиком, располагая материалами о предыдущей проверке приборов учета Объекта и документами, влияющими на расчет объема безучетного потребления Объектом, применило неверные значения безучетного потребления по акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 23.03.2016 № БУ/10/СВОРУ-МУЭ-Ю и, как следствие, неверно произвело расчет стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектом АО «Строймехсервис».

Кроме того, антимонопольным органом установлено, что АО «Мосэнергосбыт» неоднократно осуществляло корректировку актов о безучетном потреблении электрической энергии, составленных ПАО «МОЭСК» в отношении иных организаций, что подтверждается материалами дела № 1-10-400/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного антимонопольный орган пришел к выводу о том, что АО «Мосэнергосбыт» имело возможность корректировать объем безучетного потребления электрической энергии, рассчитанного ПАО «МОЭСК» по акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 23.03.2016 № БУ/10/СВОРУ-МУЭ-Ю.

Кроме того, согласно имеющейся в Московском УФАС России информации (вх. от 22.01.2018 № 2823/18) в связи с неоплатой счета за безучетное потребление АО «Мосэнергосбыт» направило уведомление от 30.06.2017 № 13136 о частичном ограничении режима потребления электроэнергии за неоплату задолженности, возникшей вследствие безучетного потребления электрической энергии Объектом.

При этом в случае оспаривания потребителем факта осуществления безучетного потребления АО «Мосэнергосбыт», имея возможность использования иных способов защиты права, в том числе взыскания в судебном порядке с потребителя стоимости безучетного потребления, применило такой способ, как направление уведомления об ограничении режима потребления электрической энергии в целях понуждения потребителя к оплате спорной задолженности (стоимости безучетного потребления электрической энергии, выявленного сетевой организацией при отсутствии на то оснований).

АО «Мосэнергосбыт», используя свое монопольное положение на рынке оказания услуг по реализации электрической энергии, поставив под риск вследствие введения ограничения режима потребления электрической энергии деятельность АО «Строймехсервис», добросовестно исполняющего свои обязательства по оплате текущих платежей по Договору, направило уведомление о введении ограничения режима потребления электрической энергии в отношении Объекта, тем самым понуждало АО «Строймехсервис» к оплате счета по акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 23.03.2016 № БУ/10/СВОРУ-МУЭ-Ю во избежание ограничения энергоснабжения.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

На основании изложенного антимонопольным органом сделан вывод о нарушении АО «Мосэнергосбыт» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившемся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке реализации электрической энергии на территории города Москвы, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем применения неверных значений объема безучетного потребления электрической энергии Объектом АО «Строймехсервис» при расчете стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектом за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления, а также путем направления уведомления об ограничении потребления электрической энергии от 30.06.2017 № 13136 в отношении Объекта, что привело к ущемлению интересов

АО «Строймехсервис».

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 02.11.2018 по делу № 1-10-400/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства — 2 ноября 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.

В соответствии с пунктом (...) Должностной инструкции № (...) (далее — Должностная инструкция) (...) обязан контролировать полноту предъявления счетов потребителям и поступление оплат, принимать меры к снижению сальдо абонентской задолженности.

Пунктом (...) Должностной инструкции на (...) возложена обязанность подписывать уведомления на подачу / снятие напряжения и разрешение на подачу напряжения при заключении договора энергоснабжения в сетевые организации.

Кроме того, в соответствии с пунктом (...) Должностной инструкции в обязанности (...) входят рассмотрение писем, запросов, жалоб клиентов в пределах своей компетенции и принятие по ним необходимых мер.

За невыполнение возложенных обязанностей (...) согласно пункту (...) Должностной инструкции несет ответственность.

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

Так, из материалов следует, что (...), являясь (...), свои должностные обязанности исполнял ненадлежащим образом.

Таким образом, ответственным за нарушение АО «Мосэнергосбыт» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции является (...). Соответствующая информация на своего работника представлена АО «Мосэнергосбыт» (вх. от 11.04.2019 № 19923/19).

Вина должностного лица АО «Мосэнергосбыт» (...), занимающего должность (...), заключается в ненадлежащем исполнении должностных обязанностей, повлекших применение неверных значений объема безучетного потребления электрической энергии Объектом при расчете стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектом за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления, а также направление уведомления об ограничении потребления электрической энергии от 30.06.2017 № 13136 в отношении Объекта, что привело к ущемлению интересов АО «Строймехсервис».

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.

Таким образом, с учетом положений части 2 статьи 4.1 и 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» — (...) — 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
№ 077/04/14.31-3066/2019

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

Заместитель руководителя

(...)