

(...)

АО «Мосэнергосбыт»

ул. Вавилова, д. 9,
г. Москва, 117312

info@mosenergoby.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания
по делу об административном правонарушении
№ 077/04/14.31-5754/2019

Резолютивная часть постановления объявлена 29.08.2019

Полный текст постановления изготовлен 30.08.2019

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее — Московское УФАС России) (...), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 077/04/14.31-5754/2019, возбужденного в отношении должностного лица АО «Мосэнергосбыт» — (...), уведомленного надлежащим образом Протоколом от 19.08.2019 № 077/04/14.31-5754/2019 об административном правонарушении (исх. от 19.08.2019 № 41791/19), — в присутствии защитника (...) по доверенности от (...) № (...)



УСТАНОВИЛ:

Протоколом от 19.08.2019 № 077/04/14.31-5754/2019 об административном правонарушении (исх. от 19.08.2019 № 41791/19) 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 12.09.2018 по делу № 1-10-939/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. от 12.09.2018 № НП/43930/18) 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 пределах которой общество действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем выставления Счетов от 19.06.2017 № 1311-06/17-БУ, от 30.11.2017 № 1311-09 на оплату безучетного потребления электрической энергии, рассчитанных исходя из неверных значений объема безучетно потребленной электрической энергии жилыми домами, расположенными по адресам: г. Москва, ул. Демьяна Бедного, д. 2, корп. 2 (далее — Объект-1); г. Москва, ул. Мневники, д. 7, корп. 3 (далее — Объект-2); г. Москва, ул. Мневники д. 7, корп. 1 (далее — Объект-3) (далее — Объекты, МКД), — и находящимися в управлении Товарищества собственников помещений жилых домов микрорайона МЖК «Атом» (ИНН 7734047975, КПП 773401001, адрес: 123308, г. Москва, ул. Демьяна Бедного, д. 2, корп. 5) (далее — ТСПЖДМ МЖК «Атом»), в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 (далее — Правила предоставления коммунальных услуг), что привело к ущемлению интересов ТСПЖДМ МЖК «Атом».

В адрес Московского УФАС России поступили заявление и материалы ТСПЖДМ МЖК «Атом» (вх. от 26.01.2018 № 4223/18), 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).

АО «Мосэнергосбыт» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного общим собранием

акционеров АО «Мосэнергосбыт» (протокол от 09.04.2018 № 28) (далее — Устав).

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

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 территорий, соответствующих зоне деятельности иных гарантирующих поставщиков.

Доля АО «Мосэнергосбыт» в пределах административных границ города Москвы, за исключением территорий, соответствующих зоне деятельности иных гарантирующих поставщиков, в которых АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, на рынке розничной реализации электрической энергии составляет 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 МКД осуществляется на основании Договора энергоснабжения с исполнителем коммунальных услуг от 12.12.2007

№ 92909765, заключенного между АО «Мосэнергосбыт» и ТСПЖДМ МЖК «Атом» (далее — Договор).

Согласно письменным пояснениям ТСПЖДМ МЖК «Атом» является исполнителем коммунальных услуг и приобретает электрическую энергию у АО «Мосэнергосбыт» для предоставления коммунальной услуги собственникам и пользователям МКД, находящихся в управлении ТСПЖДМ МЖК «Атом».

В соответствии с приложением № 2 на Объекте-1 учет потребленной электрической энергии производится на основании данных прибора учета № 354340 (Приложение № 2 к Договору), на Объекте-2 — на основании данных прибора учета № 12000140, на Объекте-3 — на основании данных приборов учета №№ 7002140, 12000708, 354282, 326595.

В соответствии с пунктом 167 Основных положений субъекты электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в том числе гарантирующие поставщики (энергосбытовые, энергоснабжающие организации) и сетевые организации, в соответствии с настоящим разделом проверяют соблюдение потребителями (производителями электрической энергии (мощности) на розничных рынках) требований Основных положений, определяющих порядок учета электрической энергии, условий заключенных договоров энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, договоров оказания услуг оперативно-диспетчерского управления, а также проводят проверки на предмет выявления фактов безучетного и бездоговорного потребления электрической энергии.

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

В соответствии с пунктом 172 Основных положений сетевая организация имеет право проводить проверки расчетных приборов учета энергопринимающих устройств, которые непосредственно или опосредованно присоединены к объектам электросетевого хозяйства.

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 Основных положений, 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.

Исходя из пункта 173 Основных положений проверки расчетных приборов учета осуществляются в плановом и внеплановом порядке.

02.12.2015 на Объектах ТСПЖДМ МЖК «Атом» проведены внеплановые проверки приборов учета электрической энергии. По результатам проверок составлены акты проверки узла учета по Объекту-1 от 02.12.2015 № б/н, по Объекту-2 от 02.12.2015 № б/н, по Объекту-3 от 02.12.2015 № б/н (далее — Акты проверки). В Актах проверки указано, что основанием для проведения внеплановой проверки явилось обращение СЗО АО «Мосэнергосбыт» от 12.11.2015 № ИП/34-1398/15, которым гарантирующий поставщик уведомил сетевую организацию об обращении, поступившем от ТСПЖДМ МЖК «Атом», о необходимости проверки и допуска приборов учета в эксплуатацию.

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.

В соответствии с пунктом 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.

Во исполнение данного пункта ПАО «МОЭСК» было направлено в адрес ТСПЖДМ МЖК «Атом» уведомление от 18.11.2015 № ЭУ/169/701 о проведении проверки на Объектах 02.12.2015.

В соответствии с пунктом 176 Основных положений 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.

02.12.2015 при проведении ПАО «МОЭСК» проверки составлены акты проверки узлов учета электроэнергии на Объекте-1 в отношении прибора учета № 354340, на Объекте-2 в отношении прибора учета № 12000140, на Объекте-3 в отношении приборов учета №№ 7002140, 12000708, 354282, 326595. В ходе данной проверки было установлено, что трансформаторы тока на расчетных приборах учета на Объектах самовольно заменены в нарушение требований пункта 149 Основных положений, также было указано на отсутствие пломб и знаков визуального контроля на трансформаторах тока на расчетных приборах учета на Объектах ТСПЖДМ МЖК «Атом».

По результатам проведенной проверки согласно пункту 176 Основных положений ПАО «МОЭСК» 02.12.2015 в присутствии представителя ТСПЖДМ МЖК «Атом» составлены акты о неучтенном потреблении электрической энергии по факту безучетного потребления электрической энергии: Акт № БУ/61/СЗОРУ-МУЭ-Ю на Объекте-1 по прибору учета № 354340, Акт № БУ/62/СЗОРУ-МУЭ-Ю на Объекте-2 по прибору учета № 12000140, Акт № БУ/63/СЗОРУ-МУЭ-Ю на Объекте-3 по прибору учета № 7002140, Акт № БУ/64/СЗОРУ-МУЭ-Ю на Объекте-3 по прибору учета № 12000708, Акт № БУ/65/СЗОРУ-МУЭ-Ю на Объекте-3 по прибору учета № 354282, Акт № БУ/66/СЗОРУ-МУЭ-Ю на Объекте-3 по прибору учета № 326595 (далее — Акты). Акты подписаны представителем ТСПЖДМ МЖК «Атом».

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ПАО «МОЭСК» (вх. от 02.03.2018 № 10818-ЭП/18), общество, руководствуясь условиями Договора, определило расчет объема безучетного потребления электрической энергии по Актам с применением расчетного способа при наличии данных о величине указанной в Договоре мощности энергопринимающих устройств в соответствующей точке поставки, что соответствует порядку расчета объема безучетного потребления, предусмотренного Основными положениями.

Антимонопольным органом по результатам анализа действующего законодательства установлено следующее.

В соответствии с пунктом 68 Основных положений исполнитель коммунальной услуги в лице управляющей организации, товарищества собственников жилья, жилищного, жилищно-строительного или иного специализированного потребительского кооператива в целях оказания потребителям коммунальной услуги по электроснабжению (коммунальной услуги по отоплению и (или) горячему водоснабжению, предоставляемой исполнителем коммунальной услуги с использованием электрической энергии при отсутствии централизованного теплоснабжения и (или) горячего

водоснабжения) заключает договор энергоснабжения с гарантирующим поставщиком или энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией в соответствии с настоящим документом и Правилами, обязательными при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2012 № 124 (далее — Правила № 124).

Правила предоставления коммунальных услуг регулируют отношения по предоставлению коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах, собственникам и пользователям жилых домов, в том числе отношения между исполнителями и потребителями коммунальных услуг, устанавливают их права и обязанности, порядок заключения договора, содержащего положения о предоставлении коммунальных услуг, а также порядок контроля качества предоставления коммунальных услуг, порядок определения размера платы за коммунальные услуги с использованием приборов учета и при их отсутствии, порядок перерасчета размера платы за отдельные виды коммунальных услуг в период временного отсутствия граждан в занимаемом жилом помещении, порядок изменения размера платы за коммунальные услуги при предоставлении коммунальных услуг ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность, определяют основания и порядок приостановления или ограничения предоставления коммунальных услуг, а также регламентируют вопросы, связанные с наступлением ответственности исполнителей и потребителей коммунальных услуг.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 31 Правил предоставления коммунальных услуг исполнитель коммунальной услуги обязан предоставлять потребителю коммунальные услуги в необходимых для него объемах и надлежащего качества в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Правилами предоставления коммунальных услуг и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг.

Согласно пункту 42 Правил предоставления коммунальных услуг размер платы за коммунальную услугу, предоставленную потребителю в жилом помещении, оборудованном индивидуальным или общим (квартирным) прибором учета, за исключением платы за коммунальную услугу по отоплению, определяется в соответствии с формулой 1 Приложения № 2 к Правилам предоставления коммунальных услуг исходя из показаний такого прибора учета за расчетный период.

При отсутствии индивидуального или общего (квартирного) прибора учета холодной воды, горячей воды, электрической энергии и газа размер платы за коммунальную услугу по холодному водоснабжению, горячему водоснабжению, электроснабжению, газоснабжению, предоставленную

потребителю в жилом помещении, а равно при неисправности прибора учета, определяется в соответствии с формулами 4 и 5 Приложения № 2 к Правилам предоставления коммунальных услуг исходя из нормативов потребления коммунальной услуги.

Размер платы за коммунальные услуги в жилых помещениях определяется по нормативам потребления в соответствии с Правилами установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 306.

Согласно части 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Определение объемов покупки электрической энергии, поставленной исполнителю коммунальных услуг в лице управляющей организации или товарищества собственников жилья либо жилищного кооператива или иного специализированного потребительского кооператива, в том числе на вводе в многоквартирный дом, осуществляется в соответствии с Правилами № 124.

В соответствии с пунктом 184 Основных положений определение объемов потребления электрической энергии потребителями коммунальной услуги по электроснабжению осуществляется в порядке, установленном Правилами предоставления коммунальных услуг.

По смыслу пункта 19 Правил предоставления коммунальных услуг собственники помещений в многоквартирном доме в рамках заключенного договора несут обязательства по оплате коммунальных услуг исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, показаний приборов учета или иного способа, указанного в Правилах предоставления коммунальных услуг.

Таким образом, с учетом положений указанных норм права количество электроэнергии, отпущенной в многоквартирные дома, подлежало определению либо по показаниям приборов учета, либо исходя из нормативов, установленных органами местного самоуправления. При этом в случае нарушения учета потребляемого ресурса его объем надлежит определять исходя из нормативов, установленных органами местного самоуправления.

Применение иного способа учета фактического потребления энергии многоквартирными домами, в том числе по правилам пунктов 195, 196 Основных положений (с использованием максимальной мощности энергопринимающих устройств и количества часов использования мощности в расчетном периоде), прямо противоречит вышеуказанной специальной норме

жилищного законодательства, подлежащей прямому применению в спорных правоотношениях по поставке коммунальных ресурсов.

Таким образом, ПАО «МОЭСК» произвело расчет объема безучетного потребления электрической энергии Объектами ТСПЖДМ МЖК «Атом» в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг.

Согласно письменным пояснениям АО «Мосэнергосбыт» (вх. от 02.03.2018 № 10810-ЭП/18) в адрес гарантирующего поставщика письмом от 04.12.2015 поступили Акты, составленные ПАО «МОЭСК» в отношении Объектов ТСПЖДМ МЖК «Атом». АО «Мосэнергосбыт» указывает на то, что до 2017 года общество не выставило счет на оплату стоимости безучетного потребления электрической энергии по указанным Актам ввиду неверного определения сетевой организацией объема безучетного потребления электрической энергии.

ПАО «МОЭСК» обратилось с иском к АО «Мосэнергосбыт» в арбитражный суд о взыскании с гарантирующего поставщика задолженности за услуги по передаче электрической энергии, оказанные сетевой организацией, в том числе в объеме безучетного потребления по Актам.

АО «Мосэнергосбыт», в свою очередь, на основании Актов выставило в адрес заявителя Счет от 19.06.2017 № 1311-06/17-БУ на сумму 1 631 819 (один миллион шестьсот тридцать одна тысяча восемьсот девятнадцать) рублей 20 копеек до вступления в законную силу решения арбитражного суда по делу А40-100821/16-16-598 о взыскании с АО «Мосэнергосбыт» в пользу ПАО «МОЭСК» денежных средств. Объем количества безучетно потребленной электрической энергии определен в размере 463,585 кВт*ч.

Исходя из письменных пояснений и документов, представленных АО «Мосэнергосбыт» (вх. от 02.03.2018 № 10810-ЭП/18), расчет стоимости безучетного потребления произведен обществом в соответствии с пунктом 195 Основных положений и на основании объемов безучетного потребления, определенных ПАО «МОЭСК» при составлении Актов.

АО «Мосэнергосбыт» повторно 29.11.2017 выставило ТСПЖДМ МЖК «Атом» Счет на оплату электрической энергии № 1311-09 на сумму 3 519 971 (три миллиона пятьсот девятнадцать тысяч девятьсот семьдесят один) рубль 84 копейки до вступления решения суда в законную силу по вышеупомянутому делу. При этом согласно данному Счету объем безучетно потребленной электрической энергии составил 999 992 кВт*ч, таким образом, объем, указанный в данном Счете, вдвое превысил объем, указанный в направленном ранее 19.06.2017 Счете.

Согласно пояснениям АО «Мосэнергосбыт» (вх. от 11.07.2018 № 25087-ЭП/18) Акты были предметом оценки судов в рамках рассмотрения вышеупомянутого дела, решением суда по данному делу исковые требования ПАО «МОЭСК» в части Актов были удовлетворены в полном объеме и с АО «Мосэнергосбыт» взыскана стоимость услуг по передаче исходя из объема

безучетного потребления 999 992 кВт*ч. При этом гарантирующий поставщик отмечает, что суды не исключили из указанного объема безучетного потребления электрической энергии фактически потребленные объемы электрической энергии, ранее оплаченные потребителем в период безучетного потребления.

Таким образом, гарантирующий поставщик, помимо расчета объема стоимости безучетно потребленной электрической энергии по Актам в нарушение требований Правил предоставления коммунальных услуг, при выставлении 29.11.2017 счета не исключил объем фактически потребленной электрической энергии, ранее оплаченный потребителем, в период безучетного потребления.

Вместе с тем согласно позиции АО «Мосэнергосбыт», изложенной в письме в адрес Московского УФАС России (вх. от 31.08.2017 № 42055/17), исключение из объемов безучетного потребления электрической энергии ранее оплаченных потребителем, фактически потребленных объемов в период безучетного потребления направлено на недопущение ситуации, при которой суммарный объем электроэнергии, выставленный потребителю к оплате за период безучетного потребления, превысит потребление, допустимое исходя из максимальной мощности его энергопринимающих устройств.

АО «Мосэнергосбыт», действуя как гарантирующий поставщик электрической энергии и располагая всеми необходимыми документами и материалами, в том числе информацией о статусе ТСПЖДМ МЖК «Атом», действующего в качестве управляющей организации, направило письмом от 19.06.2017 № ИП/34-1624/17 в адрес ТСПЖДМ МЖК «Атом» Счет от 19.06.2017 № 1311-06/17-БУ, письмом от 30.11.2017 № ИП/34-3506/17 Счет от 30.11.2017 № 1311-09 на оплату стоимости безучетного потребления электрической энергии. Стоимость по указанным счетам была рассчитана исходя из неверных значений объема безучетно потребленной электрической энергии Объектами ТСПЖДМ МЖК «Атом» в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг.

В письменных пояснениях, представленных АО «Мосэнергосбыт» в адрес Московского УФАС России (вх. от 02.03.2018 № 10810-ЭП/18), АО «Мосэнергосбыт» указывает, что нормы Основных положений не наделяют гарантирующего поставщика контрольной функцией по отношению к актам о неучтенном потреблении, составленным сетевой организацией, в том числе по признанию их незаконными и недействительными, а также не устанавливают право гарантирующего поставщика самостоятельно вносить изменения в акты о неучтенном потреблении, составленные сетевой организацией.

Вместе с тем, как следует из положений 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.

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

Кроме того, в силу пункта 28 Основных положений по договору энергоснабжения гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности), а также самостоятельно или через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, потребитель (покупатель) обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги.

По Договору 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 энергосбытовая организация наделена всеми полномочиями для корректировки объема безучетного потребления, выявленного и определенного сетевой организацией.

АО «Мосэнергосбыт», будучи гарантирующим поставщиком, не произвело корректировок расчетного объема безучетного потребления по Актам и, как следствие, неверно произвело расчет стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектами.

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 № 1-10-939/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства.

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.

Таким образом, вышеуказанные действия АО «Мосэнергосбыт» привели к ущемлению интересов ТСПЖДМ МЖК «Атом».

АО «Мосэнергосбыт» представило возражения на заключение об обстоятельствах дела 1-10-939/77-18 (вх. от 03.09.2018 № ИП/160-536/18). Согласно возражениям в указанном заключении не исследован тот факт, что до настоящего времени на территории города Москвы не установлены нормативы потребления электрической энергии, потребленной при содержании общего имущества многоквартирного дома.

Вместе с тем антимонопольный орган отмечает, что отсутствие нормативов потребления электрической энергии, потребленной при содержании общего имущества многоквартирного дома, не может рассматриваться в качестве основания для применения ПАО «МОЭСК» порядка расчета объема, а АО «Мосэнергосбыт» порядка расчета и стоимости безучетного потребления (как максимально возможного) в нарушение требований действующего законодательства.

Применение не подлежащей применению нормы (пункта 195 Основных положений) к рассматриваемым правоотношениям недопустимо, а отсутствие норматива основанием для нарушения обозначенного запрета не является, поскольку это приводит к нарушению прав исполнителя коммунальных услуг.

Таким образом, доводы, изложенные в возражениях, признаны несостоятельными, необоснованными и противоречащими нормам права.

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 выставления Счетов от 19.06.2017 № 1311-06/17-БУ, от 30.11.2017 № 1311-09 на оплату безучетного потребления электрической энергии, рассчитанных исходя из неверных значений объема безучетно потребленной электрической энергии Объектами, находящимися в управлении ТСПЖДМ МЖК «Атом», в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг, что привело к ущемлению интересов ТСПЖДМ МЖК «Атом».

По итогам рассмотрения дела № 1-10-939/77-18 антимонопольным органом приняты Решение от 12.09.2018 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. от 12.09.2018 № НП/43930/18) и Предписание от 12.09.2018 № 1-10-939/77-18 (исх. от 12.09.2018 № НП/43931/18). Указанные Решение и Предписание 23.05.2019 признаны

Девятым арбитражным апелляционным судом в рамках дела А40-243437/18 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 12.09.2019 по делу № 1-10-939/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства — 12 сентября 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 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.

Приказом АО «Мосэнергосбыт» о переводе работника на другую работу от (...) № (...) на должность (...) назначен (...).

В силу пункта (...) Должностной инструкции от (...) № (...) (далее — Должностная инструкция) (...) обязан контролировать полноту предъявления

счетов потребителям и поступление оплат, принимать меры к снижению сальдо абонентской задолженности.

Согласно пункту (...) Должностной инструкции (...) несет ответственность за невыполнение возложенных на него обязанностей, предусмотренных Должностной инструкцией.

Так, из материалов следует, что (...) 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 05.08.2019 № 43950-ЭП/19).

Вина должностного лица АО «Мосэнергосбыт» — (...) — заключается в ненадлежащем исполнении должностных обязанностей, повлекших выставление Счетов от 19.06.2017 № 1311-06/17-БУ, от 30.11.2017 № 1311-09 на оплату безучетного потребления электрической энергии, рассчитанных исходя из неверных значений объема безучетно потребленной электрической энергии Объектами, находящимися в управлении ТСПЖДМ МЖК «Атом», в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг, что привело к ущемлению интересов ТСПЖДМ МЖК «Атом».

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» — (...) — 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
№ 077/04/14.31-5754/2019

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

(...)