

ПАО «МОЭСК»

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

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении
№ 4-14.31-112/77-19

12 марта 2019 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (...), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.31-112/77-19, возбужденного в отношении ПАО «МОЭСК» (ИНН 5036065113, КПП 772501001, дата регистрации юридического лица 01.04.2005, юридический адрес: 115114, г. Москва, 2-й Павелецкий проезд, д. 3, стр. 2), уведомленного надлежащим образом — Протокол № 4-14.31-112/77-19 об административном правонарушении от 26.02.2019 (исх. от 26.02.2019 № 8650/19), в соответствии со статьей 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), в присутствии законного представителя ПАО «МОЭСК» (...),

УСТАНОВИЛ:

Протоколом 4-14.31-112/77-19 об административном правонарушении от от 26.02.2019 (исх. от 26.02.2019 № 8650/19) зафиксирован факт административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Событие административного правонарушения и его квалификация.



Решением Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве от 27 апреля 2018 года по делу № 1-10-2495/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. № НП/20315/18 от 27.04.2018) установлен факт нарушения ПАО «МОЭСК» (ИНН 5036065113, КПП 772501001, дата регистрации юридического лица 01.04.2005, юридический адрес: 115114, г. Москва, 2-й Павелецкий пр., д. 3, стр. 2) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии в границах г. Москвы (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСК»), путем составления актов о неучтенном потреблении электрической энергии от 18.04.2016 № БУ/034/ВОРУ-МУЭ-Ю, № БУ/035/ВОРУ-МУЭ-Ю в отсутствие на то оснований, а также путем нарушения порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии объектом АО «Реставрационные компании», расположенным по адресу: г. Москва, Окружной проезд, д. 16 (далее - Объект) при составлении актов о неучтенном потреблении электрической энергии Объектом от 18.04.2016 № БУ/033/ВОРУ-МУЭ-Ю, № БУ/034/ВОРУ-МУЭ-Ю, № БУ/035/ВОРУ-МУЭ-Ю, что привело к ущемлению интересов АО «Реставрационные компании».

В адрес Московского УФАС России поступило заявление и материалы АО «Реставрационные компании» (вх. № 38432/17 от 10.08.2017), при рассмотрении которых Московским УФАС России в действиях АО «Мосэнергосбыт», ПАО «МОЭСК» были выявлены признаки нарушения порядка определения объема и периода безучетного потребления электрической энергии, а также расчета стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектом за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления.

Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве от 24.11.2017 № 376 возбуждено дело № 1-10-2495/77-17 по признакам нарушения ПАО «МОЭСК» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

По результатам рассмотрения материалов дела № 1-10-2495/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольным органом установлено следующее.

АО «Реставрационные компании» является юридическим лицом. Внесено в Единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной инспекцией ИФНС России № 46 по г. Москве за основным государственным регистрационным номером 1127746359531, поставлено на налоговый учет с присвоением ИНН/КПП 7719810800/771901001.

ПАО «МОЭСК» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утверждённого общим собранием акционеров ПАО «МОЭСК» (протокол от 29.06.2015 № 17).

В соответствии с пунктом 3.2 Устава ПАО «МОЭСК» оказывает услуги по передаче и распределению электрической энергии и по присоединению к

электрическим сетям.

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции под товарным рынком понимается сфера обращения товара (объекта гражданских прав, предназначенного для продажи, обмена или иного введения в оборот), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественной монополии.

Согласно части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящегося в состоянии естественной монополии.

Таким образом, ПАО «МОЭСК» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии на территории города Москвы (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью).

Энергоснабжение Объекта осуществляется на основании договора энергоснабжения от 01.06.2012 № 95709269, заключенного между ПАО «Мосэнергосбыт» и АО «Реставрационные компании» (далее - Договор).

На Объекте АО «Реставрационные компании» учет потребленной электрической энергии производится на основании, в том числе данных приборов учета № 12005001, № 12004164, № 05492571.

В силу пункта 167 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (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), 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).

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

Плановые проверки приборов учета осуществляются сетевой организацией на основании плана-графика проведения проверок расчетных приборов учета, разработанного сетевой организацией и согласованного с гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) в порядке, указанном в пункте 174 Основных положений.

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ПАО «МОЭСК» в адрес Московского УФАС России (вх. № 40874/17 от 24.08.2017), проверка приборов учета Объекта включена в план-график проверок измерительных комплексов на апрель 2016 года.

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.

ПАО «МОЭСК» 14.04.2016 в присутствии представителя АО «Реставрационные компании» Воскобойникова А.И. проведена проверка приборов учета Объекта, предусмотренная пунктом 173 Основных положений и утвержденного ПАО «МОЭСК» плана-графика проверок на апрель 2016 года.

По результатам указанной проверки ПАО «МОЭСК» был составлен акт проверки узла учета от 14.04.2016, согласно которому ПАО «МОЭСК» выявлено нарушение АО «Реставрационные компании» порядка учета электрической энергии, выразившегося в неисправности трансформатора тока № 140673 фазы В ввода № 1 (прибор учета № 12005001), в отсутствии пломбировки трансформаторов тока, в истечении срока службы и межповерочного интервала трансформаторов тока.

Таким образом, нарушение порядка учета электрической энергии приборами учета № 12004164, № 05492571 выразилось только в отсутствии пломбировки трансформаторов тока, в истечении срока службы и межповерочного интервала трансформаторов тока. Нарушение порядка учета электрической энергии прибором учета № 12005001 помимо вышеназванных фактов выразилось так же в неисправности трансформатора тока № 140673 фазы В.

Согласно пункту 193 Основных положений при составлении акта о неучтенном потреблении электрической энергии должен присутствовать потребитель, осуществляющий безучетное потребление (обслуживающий его

гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация)), или лицо, осуществляющее бездоговорное потребление электрической энергии.

Отказ лица, осуществляющего безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии, от подписания составленного акта о неучтенном потреблении электрической энергии, а также его отказ присутствовать при составлении акта должен быть зафиксирован с указанием причин такого отказа в акте о неучтенном потреблении электрической энергии, составленном в присутствии 2 незаинтересованных лиц.

ПАО «МОЭСК» 18.04.2016 составлены акты о неучтенном потреблении электрической энергии № БУ/033/ВОРУ-МУЭ-Ю в отношении прибора учета № 12005001 (далее — Акт-1), № БУ/034/ВОРУ-МУЭ-Ю в отношении прибора учета № 12004164 (далее — Акт-2), № БУ/035/ВОРУ-МУЭ-Ю в отношении прибора учета № 05492571 (далее — Акт-3), в присутствии представителя (от подписи отказался) АО «Реставрационные компании» (уведомлено при составлении ПАО «МОЭСК» акта проверки узла учета от 14.04.2016).

Вместе с тем согласно представленным документам АО «Реставрационные компании», в том числе экспертизе, проведенной в отношении приборов учета № 12005001, № 12004164, № 05492571, факт нарушения не может быть выявлен без применения специальных знаний или совершен без нарушения опломбировки при ее наличии на момент проверки, а также отсутствует техническая возможность опломбировки трансформаторов тока приборов учета № 12005001, № 12004164, № 05492571.

Указанный факт подтверждается заменой приборов учета № 12005001, № 12004164, № 05492571 в соответствии с актом допуска приборов учета в эксплуатацию от 01.07.2016 № 164/ВО в связи с невозможностью опломбировки трансформаторов тока приборов учета № 12005001, № 12004164, № 05492571.

В свою очередь, ПАО «МОЭСК» не представило, документов опровергающих факт отсутствия технической возможности опломбировки трансформаторов тока приборов учета № 12005001, № 12004164, № 05492571.

С учетом указанных обстоятельств антимонопольный орган приходит к выводу о невозможности опломбировки трансформаторов тока приборов учета № 12005001, № 12004164, № 05492571.

Исходя из изложенного, в связи с тем, что нарушение порядка учета электрической энергии приборами учета № 12004164, № 05492571 выразилось только в отсутствии пломбировки трансформаторов тока данных приборов учета, факт безучетного потребления Объектом электрической энергии по данным приборам учета, по мнению антимонопольного органа, ПАО «МОЭСК» не доказан.

Таким образом, действия ПАО «МОЭСК» по составлению Акта-2, Акта-3 в нарушение пункта 192 Основных положений привели к ущемлению интересов АО «Реставрационные компании».

ПАО «МОЭСК» согласно Акту-1, Акту-2, Акту-3 определило период безучетного потребления электрической энергии Объектом с 16.04.2015 по 14.04.2016, а количество часов в период времени, в течении которого

осуществлялось безучетное потребление — 8760.

Согласно пункту 195 Основных положений объем безучетного потребления электрической энергии (мощности) определяется с даты предыдущей контрольной проверки прибора учета (в случае если такая проверка не была проведена в запланированные сроки, то определяется с даты, не позднее которой она должна была быть проведена в соответствии с настоящим документом) до даты выявления факта безучетного потребления электрической энергии (мощности) и составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии.

Вместе с тем учитывая, что договор энергоснабжения № 95709269 заключен 01.06.2007, а проверки узла учета на Объекте согласно письменным пояснениям и документам АО «Мосэнергосбыт», представленным в адрес Московского УФАС России (вх. № 40863/17 от 24.08.2017), в запланированные сроки не проводились, в соответствии с действующим законодательством период безучетного потребления Объектом должен быть определен с 01.06.2015 (день и месяц заключения договора энергоснабжения № 95709269) до момента выявления безучетного потребления электрической энергии 14.04.2016 (акт проверки узла учета электроэнергии от 14.04.2016).

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

Таким образом, ПАО «МОЭСК» неверно определило период безучетного потребления электрической энергии Объектом при составлении Акта-1, Акта-2, Акта-3.

В соответствии с пунктом 195 Основных положений объем безучетного потребления электрической энергии определяется с применением расчетного способа, предусмотренного подпунктом «а» пункта 1 приложения № 3 к Основным положениям.

В соответствии с пунктом 1 приложения № 3 к Основным положениям объем потребления электрической энергии (мощности) в соответствующей точке поставки, МВт/ч, определяется, если в договоре, обеспечивающем продажу электрической энергии (мощности) на розничном рынке, имеются данные о величине максимальной мощности энергопринимающих устройств в соответствующей точке поставки, по формуле: $W = P_{\text{макс}} * T$, где:

$P_{\text{макс}}$ - максимальная мощность энергопринимающих устройств, относящаяся к соответствующей точке поставки, а в случае, если в договоре, обеспечивающем продажу электрической энергии (мощности) на розничном рынке, не предусмотрено распределение максимальной мощности по точкам поставки, то в целях применения настоящей формулы максимальная мощность энергопринимающих устройств в границах балансовой принадлежности распределяется по точкам поставки пропорционально величине допустимой длительной токовой нагрузки соответствующего вводного провода (кабеля), МВт;

T - количество часов в расчетном периоде, при определении объема потребления электрической энергии (мощности) за которые в соответствии с пунктами 166, 178, 179 и 181 Основных положений подлежат применению указанные в приложении № 3 к Основным положениям расчетные способы, или количество часов в определенном в соответствии с пунктом 195 Основных положений периоде времени, в течение которого осуществлялось безучетное потребление электрической энергии, но не более 8760 часов.

Согласно Акту-1, Акту-2, Акту-3 при определении объема безучётного потребления ПАО «МОЭСК» приняло к расчету 24 часа в сутки.

Вместе с тем из пункта 1 приложения № 3 к Основным положениям не следует, что при определении объема безучётного потребления поставщиком к расчёту автоматически подлежит принятию количество часов потребления в размере 24 часов в сутки.

В соответствии с Актом-1, Актом-2, Актом-3 количество часов в период безучетного потребления электрической энергии определено ПАО «МОЭСК» по формуле: $24 * n$, где n - количество суток в период безучетного потребления.

Вместе с тем в силу пунктов 194 и 195 Основных положений количество часов в определенном в соответствии с пунктом 195 Основных положений периоде времени, в течение которого осуществлялось безучетное потребление электрической энергии, может составлять не более 8760 часов. При этом количество часов функционирования хозяйствующего субъекта (с учётом часов фактического потребления электрической энергии) может быть менее 8760 часов.

В Приложении № 2 к Договору АО «Мосэнергосбыт» и АО «Реставрационные компании» согласовали количество часов работы токоприемников, расположенных на Объекте, в месяц - 360.

Следовательно, существует возможность определения количества фактических часов энергопотребления в тех случаях, когда соответствующий порядок определения режима функционирования объекта закреплён сторонами договора энергопотребления в условиях сделки.

Таким образом, ПАО «МОЭСК» неверно определило объем безучетного потребления электрической энергии Объектом при составлении Акта-1, Акта-2, Акта-3.

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 Приложением № 7 к договору № 17-3916 оказания услуг по передаче электрической энергии от 04.09.2017, 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 услуг по передаче электрической энергии и вычитается из объема электроэнергии, приобретаемой ПАО «МОЭСК» в расчетном периоде, в котором составлены акты о безучетном потреблении электрической энергии.

Объем безучетного потребления электрической энергии будет учтен ПАО «МОЭСК» в полезном отпуске электрической энергии и на этот объем уменьшены потери сетевой организации.

Таким образом, по актам о безучетном потреблении электрической энергии ПАО «МОЭСК» получает коммерческую выгоду.

ПАО «МОЭСК» письмом от 21.04.2016 № ЭУ/164/780 передало в адрес АО «Мосэнергосбыт» Акт-1, Акт-2, Акт-3 с приложениями, в том числе с расчетными листами к актам.

В соответствии с протоколом рабочей группы Восточного отделения реализации услуг транспорта электроэнергии Московского управления Энергоучет — филиала ПАО «МОЭСК» и Восточного отделения АО «Мосэнергосбыт» от 10.11.2016 № ПР/31-35/16 между ПАО «МОЭСК» и АО «Мосэнергосбыт» было принято решение о корректировке объема безучетного потребления Объектом электрической энергии по Акту-1, Акту-2, Акту-3 в связи с изменением периода безучетного потребления - с 01.06.2015 (день и месяц заключения договора от 01.06.2012 № 95709269) по 14.04.2016.

Вместе с тем согласно письменным пояснениям и документам АО «Мосэнергосбыт», представленным в адрес Московского УФАС России (вх. № 40863/17 от 24.08.2017), АО «Мосэнергосбыт» направило письмом от 20.06.2017 № ИП/31-3735/17 в адрес АО «Реставрационные компании» копию Акта-1, Акта-2, Акта-3 с информацией об объеме безучетного потребления, а также счета об оплате объема безучетного потребления от 19.06.2017 № 172, 173, 174 с учетом объемов безучетного потребления, изначально определенных ПАО «МОЭСК» по вышеуказанным актам.

Также АО «Мосэнергосбыт» направило в адрес АО «Реставрационные компании» уведомление от 21.07.2017 об ограничении режима потребления электрической энергии, в связи с возникшей у АО «Реставрационные компании» в соответствии со счетами от 19.06.2017 № 172, 173, 174 задолженности по оплате электрической энергии.

В отношении Объекта 03.08.2017 введено ограничение режима потребления электрической энергии, что подтверждается актом по ограничению режима потребления электрической энергии за задолженность по оплате приобретаемой электрической энергии от 03.08.2017, составленным АО «Мосэнергосбыт».

Объем неучтенного потребления при расчете стоимости безучетного потребления Объектом электрической энергии определен АО «Мосэнергосбыт» в соответствии с расчетными листками ПАО «МОЭСК» к Акту-1, Акту-2, Акту-3, являющимися приложениями к данным актам.

Исходя из письменных пояснений, представленных АО «Мосэнергосбыт» в адрес Московского УФАС России (вх. № 40863/17 от 24.08.2017), АО «Мосэнергосбыт» при выставлении АО «Реставрационные компании» счета на оплату по Акту-1, Акту-2, Акту-3 указывает на то, что за АО «Мосэнергосбыт» не закреплено обязанности в корректировке объема, по вышеуказанным актам, составленным ПАО «МОЭСК».

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 АО «Мосэнергосбыт» представителями ПАО «МОЭСК» по акту приема-передачи.

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.

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.

Исходя из изложенного, вышеуказанные действия ПАО «МОЭСК» привели к ущемлению интересов АО «Реставрационные компании».

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 ПАО «МОЭСК» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившемся в злоупотреблении хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСК»), путем составления актов о неучтенном потреблении электрической энергии от 18.04.2016 № БУ/034/ВОРУ-МУЭ-Ю, № БУ/035/ВОРУ-МУЭ-Ю в отсутствие на то оснований, а также путем нарушения порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии Объектом при составлении актов о неучтенном потреблении электрической энергии Объектом от 18.04.2016 № БУ/033/ВОРУ-МУЭ-Ю, № БУ/034/ВОРУ-МУЭ-Ю, № БУ/035/ВОРУ-МУЭ-Ю, что привело к ущемлению интересов АО «Реставрационные компании».

В соответствии с частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ совершение

занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц — от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), — в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения — г. Москва.

Временем выявления административного правонарушения является дата принятия Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве Решения от 27.04.2018 по делу № 1-10-2495/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства — 27 апреля 2018 года.

Решением суда от 10.09.2018 по делу № А40-116168/18, оставленным без изменения постановлением апелляционной инстанции от 29.11.2018, Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве признано законным.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие

(бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ПАО «МОЭСК» (2-й Павелецкий пр., д. 3, стр. 2, г. Москва, 115114, ОГРН 1057746555811, ИНН 5036065113, КПП 772501001) заключается в нарушении части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСК»), путем составления актов о неучтенном потреблении электрической энергии от 18.04.2016 № БУ/034/ВОРУ-МУЭ-Ю, № БУ/035/ВОРУ-МУЭ-Ю в отсутствие на то оснований, а также путем нарушения порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии Объектом при составлении актов о неучтенном потреблении электрической энергии Объектом от 18.04.2016 № БУ/033/ВОРУ-МУЭ-Ю, № БУ/034/ВОРУ-МУЭ-Ю, № БУ/035/ВОРУ-МУЭ-Ю, что привело к ущемлению интересов АО «Реставрационные компании».

Установлено, что у ПАО «МОЭСК» имелась возможность для соблюдения действующего антимонопольного законодательства, а именно части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, но не были предприняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Ответственность за совершение действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

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

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

Подпунктом 2 раздела 9 Методики установлено, что для территориальных сетевых организаций и иных организаций географические границы рынка в сфере оказания услуг по передаче электрической энергии определяются в случае, если нарушение совершено в отношении лица (за исключением лиц,

указанных в подпункте «а» настоящего пункта), присоединение которого характеризуется уровнем напряжения СН II или НН, как минимальная территория из следующих: территория деятельности всей организации; территория деятельности в границах субъекта Российской Федерации, где совершено нарушение; территория ее филиала (в случае его наличия), где совершено нарушение.

В соответствии с реестром источников энергоснабжения, энергопринимающего оборудования и средств коммерческого учета электроэнергии и мощности, являющимся приложением № 2 к договору энергоснабжения от 01.06.2012 № 95709269, заключенному между АО «Реставрационные компании» и АО «Мосэнергосбыт», точка поставки, оборудованная приборами учета № 12005001 (по которому составлен акт Акт-1), № 12004164 (по которому составлен акт Акт-2), № 05492571 (по которому составлен Акт-3), соответствует низкому НН уровню напряжения.

Согласно письменным пояснениям ПАО «МОЭСК» (вх. от 26.02.2019 № 10125/19) филиал ПАО «МОЭСК» - «Московские кабельные сети» через структурное подразделение 18 Ремонтно — эксплуатационный район УКС ВО обеспечивает электроснабжение на объект АО «Реставрационные компании», расположенный по адресу: г Москва, Окружной проезд, д. 16.

В целях расчета административного штрафа Московским УФАС России определением от 14.02.2019 у ПАО «МОЭСК» были запрошены: сведения о выручке ПАО «МОЭСК» на рынке по передаче электрической энергии на территории города Москвы за период с 01.01.2016 по 31.12.2016, определенной в соответствии со статьями 248, 249 Налогового кодекса Российской Федерации.

Выручка ПАО «МОЭСК», полученная в период с 01.01.2016 по 31.12.2016 в результате оказания услуг по передаче электрической энергии в границах балансовой принадлежности присоединенных сетей ПАО «МОЭСК» по уровню напряжения НН в границах 18 Ремонтно — эксплуатационный район УКС ВО — филиала ПАО «МОЭСК» «Московские кабельные сети» - составила 198 650 000 рублей без НДС.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитывается характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства смягчающие административную ответственность, и обстоятельств, отягчающие административную ответственность.

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

Вместе с тем при назначении административного наказания было установлено смягчающее обстоятельство, а именно в соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ добровольное исполнение до вынесения постановления по делу № 4-14.31-117/77-17 об административном правонарушении предписания об устранении допущенного нарушения, выданного Московским УФАС России.

Таким образом, добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения является смягчающим обстоятельством.

В соответствии со сведениями, представленными ПАО «МОЭСК» (вх. от 26.02.2019 № 10125/19), для расчета административного штрафа используется выручка ПАО «МОЭСК» на рынке по передаче электрической энергии на территории города Москвы за период с 01.01.2016 по 31.12.2016 в размере 139 860 215 000 рублей (без НДС).

В соответствии с примечанием 4 к статье 14.31 КоАП РФ за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Таким образом, размер административного штрафа который подлежит наложению на юридическое лицо за административное правонарушение, предусмотренное частью 2 статьей 14.31 КоАП, вычисляется на основе базового

штрафа с учетом уменьшения базового штрафа за каждое обстоятельство смягчающее административную ответственности и увеличения базового штрафа за каждое обстоятельство отягчающее административную ответственность:

$$\text{ПШ} = \text{БШ} - (\text{ОС} \times \text{N}) + (\text{ОО} \times \text{N}),$$

где: БШ - базовый штраф, который определяется по формуле:

$$\text{БШ} = (\text{Ш}_{\max} - \text{Ш}_{\min}) : 2 + \text{Ш}_{\min},$$

где:

Ш_{\max} - максимальный размер административного штрафа, предусмотренный санкцией соответствующей нормы: три сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение.

Ш_{\min} - минимальный размер административного штрафа, предусмотренный санкцией соответствующей нормы: три тысячных размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение.

ОС - обстоятельство, смягчающее административную ответственность, которое определяется по формуле:

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

ОО - обстоятельство, отягчающее административную ответственность, которое определяется по формуле:

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

N - количество обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность.

Применительно к данному делу № 4-14.31-112/77-19 об административном правонарушении штраф рассчитывается следующим образом:

$$\text{Ш}_{\max} = 198\,650\,000 \times 3 : 100 = 5\,959\,500$$

$$\text{Ш}_{\min} = 198\,650\,000 \times 3 : 1000 = 595\,950,$$

$$\text{БШ} = (5\,959\,500 - 595\,950) : 2 + 595\,950 = 3\,277\,725$$

$$\text{ОС} = 1,$$

ОО = 0.

ОС = (5 959 500 - 595 950) : 8 = 670 443,75

Таким образом,

ПШ = 3 277 725 - 670 443,75 = 2 607 281,25

В соответствии с примечанием 4 к статье 14.31 КоАП РФ установлено, что в соответствии с Методикой, в целях соразмерности и обеспечения целей административного наказания штраф, подлежащий взысканию с ПАО «МОЭСК», составляет 2 607 281 (два миллиона шестьсот семь тысяч двести восемьдесят один) руб. 25 коп., что составляет 1,31 % суммы выручки ПАО «МОЭСК» от оказания услуг по передаче электрической энергии в границах балансовой принадлежности присоединенных сетей ПАО «МОЭСК» по уровню напряжения НН в границах 18 района — филиала ПАО «МОЭСК» «Московские кабельные сети», в которых решением № 1-10-2495/77-17 установлен факт нарушения антимонопольного законодательства.

Таким образом, штраф, подлежащий применению, в соответствии с частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ равен 2 607 281 (два миллиона шестьсот семь тысяч двести восемьдесят один) руб. 25 коп.

В письменных пояснениях (вх. от 26.02.2019 № 10125/19) ПАО «МОЭСК» указывает, что для определения границ товарного рынка, в пределах которого совершено нарушение, нужно исходить из выручки оказанных услуг по передаче электрической энергии в пределах трансформаторной подстанции № 1446, от которой осуществлялось потребление электрической энергии Объектом АО «Реставрационные компании». Выручка от оказанных услуг по передаче электрической энергии в пределах указанной трансформаторной подстанции составила 291 969 руб.

Вместе с тем необходимо отметить следующее.

Статьей 4 Закона о защите конкуренции определено, что под товарным рынком понимается сфера обращения товара (объекта гражданских прав, предназначенного для продажи, обмена или иного введения в оборот), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Продуктовые и географические границ рынка определены Московским УФАС России при рассмотрении дела № 1-10-2495/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства.

Данным решением ПАО «МОЭСК» признано занимающим доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии на территории города Москвы.

Правильность определения границ товарного рынка подтверждена Решением суда от 10.09.2018 по делу № А40-116168/18, оставленным без изменения постановлением апелляционной инстанции.

Таким образом, в данном случае определение географических границ указанного рынка не должно быть ограничено границами месторасположения энергопринимающих устройств и объекта электросетевого хозяйства, посредством которого осуществлено технологическое присоединение потребителя.

Сужение географических границ до границ месторасположения энергопринимающих устройств и объекта электросетевого хозяйства, посредством которого осуществлено технологическое присоединение потребителя, противоречит вышеизложенным положениям.

Как было указано ранее, должностным лицом в целях назначения соразмерного административного штрафа учтены положения Методики, а именно вышеназванного подпункта 2 раздела 9, которым установлено, что при определении географических границ рынка при расчете оборотного штрафа определяется минимальная территория из перечисленных в данном пункте: территория деятельности всей организации; территория деятельности в границах субъекта Российской Федерации, где совершено нарушение; территория ее филиала (в случае его наличия), где совершено нарушение.

В данном случае минимальными и подтвержденными географическими границами является территория деятельности 18 района — филиала ПАО «МОЭСК» «Московские кабельные сети».

Сужение географических границ до границ трансформаторной подстанции, посредством которых осуществлено технологическое присоединение объекта потребителя, противоречит положениям статьи 14.31 КоАП РФ и Методики, не обеспечит реализацию административного наказания, не соответствует целям, превенции и характеру совершенного правонарушения, поскольку объективную сторону совершенного правонарушения составляет не нарушение порядка технологического присоединения к электрическим сетям, при котором сетевая организация не исполняет свои обязательства по договору, а злоупотребление доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии путем безосновательного составления акта о безучетном потреблении электрической энергии объектом АО «Реставрационные компании» и выставления счета на его оплату в размере, значительно превышающем стоимость объема текущего потребления. Действия ПАО «МОЭСК» ущемили интересы АО «Реставрационные компании» и были направлены на получение коммерческой выгоды.

В соответствии с частью 1 статьи 1.7 КоАП РФ лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

На основании изложенного, ответственность за совершение действий, признанных злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых

в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации несет ПАО «МОЭСК» (2-ой Павелецкий проезд, д. 3, стр. 2, г. Москва, 115114, ОГРН: 1057746555811, ИНН: 5036065113, КПП: 772501001).

В соответствии с частью 6 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 14.9, 14.31 - 14.33 КоАП РФ, начинается со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Руководствуясь частью 3 статьи 4.1, статьей 14.31, статьями 23.48, 29.9, на основании КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ПАО «МОЭСК» (2-ой Павелецкий проезд, д. 3, стр. 2, г. Москва, 115114, ОГРН: 1057746555811, ИНН: 5036065113, КПП: 772501001) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, и назначить административное наказание в соответствии с данной нормой в размере 2 607 281 (два миллиона шестьсот семь тысяч двести восемьдесят один) руб. 25 коп.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение трех суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена в федеральный бюджет через банк или иную кредитную организацию на счет

федерального казначейства по следующим реквизитам:

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

Банк получателя: ГУ Банка России по ЦФО
р/с 40101810045250010041
БИК 044525000
ОКТМО 45375000

Назначение платежа: КБК 161 1 16 02010 01 6000 140
Административный штраф, зачисляемый в
Федеральный бюджет по Постановлению
№ 4-14.31-112/77-19

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Приложение: квитанция на 1 л. в 1. экз.

Заместитель руководителя

(...)