

РЕШЕНИЕ
по делу № 077/01/10-3906/2020
о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 24 июля 2020 года
В полном объеме решение изготовлено 3 августа 2020 года

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии - (...), заместителя руководителя;

членов Комиссии - (...), начальника отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами;
- (...), заместителя начальника отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами;
- (...), ведущего специалиста-эксперта отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами,

в присутствии представителей:

- (...) - (...), действующей на основании доверенности от (...), № (...);
- ООО «Агроторг» - (...), действующей на основании доверенности от (...), № (...);
- ПАО «Россети Московский регион» - (...), действующей на основании доверенности от (...), № (...);
- АО «Мосэнергосбыт» - (...), действующего на основании доверенности от (...), № (...);
- (...), действующей на основании доверенности от (...), № (...),

рассмотрев дело № 077/01/10-3906/2020 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) ПАО «Россети Московский регион» (ОГРН 1057746555811, ИНН 5036065113, КПП 772501001, адрес регистрации: 115114, г. Москва, 2-й Павелецкий пр-д, д. 3, стр. 2) (в соответствии с записью в ЕГРЮЛ от 24.07.2020 ГРН 2207706755584 сокращенное наименование юридического лица изменено с ПАО «МОЭСК» на ПАО «Россети Московский регион») в части злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии в границах города Москвы (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью) и АО «Мосэнергосбыт» (ОГРН 1057746557329, ИНН 7736520080, КПП 773601001, адрес регистрации: 117312, г. Москва, ул. Вавилова, д. 9) в части злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке реализации электрической энергии в пределах административных границ города Москвы на территории, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступили заявление и материалы (...) (вх. от 25.10.2019 № 61828/19) на действия ПАО «Россети Московский регион» по направлению в адрес заявителя Акта от 17.06.2019 № 834/ЭА-ю о неучтенном потреблении при выявлении бездоговорного потребления электрической энергии юридическим лицом (в том числе индивидуальным предпринимателем) (далее — Акт от 17.06.2019 № 834/ЭА-ю), составленного

в отношении объекта заявителя, расположенного по адресу (...) (далее — Объект), и выставлению Счета от 17.07.2019 № 834/ЭА-ю на оплату объема бездоговорного потребления электрической энергии (далее — Счет от 17.07.2019 № 834/ЭА-ю), а также на действия АО «Мосэнергосбыт» по созданию условий для бездоговорного потребления электрической энергии Объектом.

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 077/01/10-3906/2020 о нарушении антимонопольного законодательства установила следующее.

ПАО «Россети Московский регион» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного решением годового общего собрания акционеров (протокол от 19.06.2019 № 21 в ред. от 01.06.2020) (далее — Устав № 1).

В соответствии с пунктом 3.2 Устава № 1 ПАО «Россети Московский регион» оказывает услуги по передаче и распределению электрической энергии.

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, находящемся в состоянии естественной монополии.

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

АО «Мосэнергосбыт» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного решением годового общего собрания АО «Мосэнергосбыт» (протокол от 15.05.2020 № 38) (далее — Устав № 2).

В соответствии с пунктом 3.2 Устава № 2 АО «Мосэнергосбыт» занимается реализацией (продажей) электрической энергии на оптовом и розничном рынках электрической энергии (мощности) потребителям (в том числе гражданам).

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, 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

города 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.

В силу пункта 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.

Согласно Свидетельству о государственной регистрации права от 17.02.2016 (...) на праве общей долевой собственности принадлежит Объект.

В соответствии с Договором аренды нежилого помещения от 04.12.2015 № 6822 (далее — Договор аренды) Объект был передан во временное возмездное владение и пользование ООО «Агроторг».

Энергоснабжение Объекта в период с 16.06.2016 по 01.04.2018 осуществлялось на основании Договора энергоснабжения от 16.06.2016 № 49635563 (далее — Договор энергоснабжения), заключенного между АО «Мосэнергосбыт» и (...).

В соответствии с поступившей заявителю информацией от ООО «Агроторг» о намерении общества напрямую заключить договор энергоснабжения с АО «Мосэнергосбыт» в отношении Объекта (...) уведомила АО «Мосэнергосбыт» о данных обстоятельствах и расторгла Договор энергоснабжения (отметка АО «Мосэнергосбыт» о получении

обращения о расторжении договора от 13.03.2018 № СК/27-1956/18).

В связи с расторжением Договора энергоснабжения между АО «Мосэнергосбыт» и (...) в отношении Объекта 01.04.2018 был составлен Акт от 01.04.2018 № б/н о прекращении подачи напряжения (далее — Акт от 01.04.2018 № б/н).

В свою очередь, ООО «Агроторг» в своих письменных пояснениях указывает на то, что, поставив в известность (...), общество заблаговременно письмом от 11.01.2018 № 6822 направило в адрес АО «Мосэнергосбыт» заявку о включении Объекта в Договор энергоснабжения от 01.06.2015 № 49420361. Факт направления указанной заявки ООО «Агроторг» подтверждает в своих письменных пояснениях и не оспаривает.

Между тем, как установлено Комиссией Московского УФАС России, на основании вышеупомянутой заявки договор энергоснабжения между АО «Мосэнергосбыт» и ООО «Агроторг» в отношении Объекта не был заключен.

Согласно доводам ООО «Агроторг» заявка от 11.01.2018 была получена АО «Мосэнергосбыт», что подтверждается фактом заключения дополнительных соглашений к Договору энергоснабжения от 01.06.2015 № 49420361 по двум другим указанным в данной заявке объектам, расположенным по адресам (...) и (...).

Таким образом, согласно позиции ООО «Агроторг» энергосбытовая организация уклонялась от заключения дополнительного соглашения к Договору энергоснабжения от 01.06.2015 № 49420361 в отношении Объекта.

В силу пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

В соответствии с частью 1 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает

хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

Положения части 3 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предусматривают выдачу антимонопольным органом предупреждения в случае, если установлены признаки нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона.

При этом согласно документам и материалам, представленным сторонами на рассмотрение Комиссии Московского УФАС России, между энергосбытовой организацией и ООО «Агроторг» было заключено Дополнительное соглашение от 03.07.2019 о включении Объекта в качестве точки поставки к ранее заключенному Договору энергоснабжения от 01.06.2015 № 49420361 на основании заявки упомянутого общества, поступившей в АО «Мосэнергосбыт» 14.06.2019.

С учетом заключения АО «Мосэнергосбыт» Дополнительного соглашения от 03.07.2019 к Договору энергоснабжения от 01.06.2015 № 49420361 у Комиссии Московского УФАС России отсутствуют основания для принятия мер антимонопольного реагирования в отношении энергосбытовой организации.

Вместе с тем стоит отметить, что согласно информации АО «Мосэнергосбыт», представленной в адрес Московского УФАС России, заявок от ООО «Агроторг» на заключение договора энергоснабжения в отношении Объекта не поступало до 14.06.2019.

Относительно заключения дополнительных соглашений в отношении двух других указанных в заявке от 11.01.2018 объектов, свидетельствующего, по мнению ООО «Агроторг», о получении энергосбытовой организацией упомянутой заявки, АО «Мосэнергосбыт» сообщило, что документы о включении двух данных точек поставки были переданы ООО «Агроторг» в рабочем порядке без направления заявок в соответствии с пунктом 34 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее — Основные положения).

Между тем на копии заявки ООО «Агроторг» от 11.01.2018, представленной в адрес Московского УФАС России, не обнаружено отметки с входящим номером АО «Мосэнергосбыт», подтверждающей получение энергосбытовой организацией данного письма. Сведений о направлении ООО «Агроторг» рассматриваемой заявки в АО «Мосэнергосбыт» иными

способами в антимонопольный орган не поступало.

Таким образом, ООО «Агроторг», взяв на себя обязательства по заключению договора энергоснабжения в отношении Объекта, исполнило их спустя почти полтора года после направления заявки от 11.01.2018, фактически потребляя электрическую энергию в данный период.

При этом доводы ООО «Агроторг» о направлении вышеупомянутой заявки не исключают факт бездействия общества на протяжении длительного периода — с 11.01.2018 по 14.06.2019. Так, ООО «Агроторг» не представлены в адрес антимонопольного органа сведения о попытках передачи обществом показаний приборов учета электрической энергии, установленных на Объекте, в АО «Мосэнергосбыт», об оплате или о намерении осуществить оплату счетов за потребляемую электрическую энергию в спорный период, а также информация о направлении в адрес энергосбытовой организации официальных писем в целях урегулирования договорных отношений.

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.

В соответствии с пунктом 2 Основных положений «бездоговорное потребление электрической энергии» — самовольное подключение энергопринимающих устройств к объектам электросетевого хозяйства и (или) потребление электрической энергии в отсутствие заключенного договора, обеспечивающего продажу электрической энергии (мощности) на розничных рынках, потребление электрической энергии в период приостановления поставки электрической энергии по договору, обеспечивающему продажу электрической энергии (мощности) на розничных рынках, в связи с введением полного ограничения режима потребления электрической энергии в случаях, предусмотренных Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442.

Согласно пункту 192 Основных положений по факту выявленного безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии сетевой организацией составляется акт о неучтенном потреблении электрической энергии.

ПАО «Россети Московский регион» 11.04.2019 была проведена проверка

Объекта на предмет выявления факта бездоговорного потребления электрической энергии, о чем составлен Акт от 11.04.2019 № б/н технической проверки объектов электросетевого хозяйства (далее — Акт от 11.04.2019 № б/н), которым зафиксировано потребление электрической энергии Объектом в отсутствие договора энергоснабжения.

Проверка 11.04.2019 была проведена в отсутствие (...), при этом согласно Акту от 11.04.2019 № б/н в проверке принимал участие директор магазина «Пятерочка» (ООО «Агроторг»).

При этом законодательство Российской Федерации не устанавливает требование об уведомлении сетевой организацией лица, осуществляющего бездоговорное потребление электрической энергии, о предстоящей проверке объектов электросетевого хозяйства и опубликовании графика таких проверок.

Вместе с тем пункт 193 Основных положений указывает на необходимость присутствия лица, осуществляющего бездоговорное потребление электрической энергии, при составлении акта о неучтенном потреблении электрической энергии.

Уведомлением от 14.05.2019 № 558 ПАО «Россети Московский регион» сообщило (...) о необходимости присутствия 17.06.2019 уполномоченного представителя заявителя при составлении акта о неучтенном потреблении электрической энергии. При этом (...) не оспаривается факт надлежащего уведомления ПАО «Россети Московский регион» заявителя о дате и месте составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии в отношении Объекта.

ПАО «Россети Московский регион» 17.06.2019 в отсутствие (...) составило Акт от 17.06.2019 № 834/ЭА-ю.

На основании данных Акта от 17.06.2019 № 834/ЭА-ю ПАО «Россети Московский регион» выставило в адрес (...) Счет от 17.07.2019 № 834/ЭА-ю на сумму 20 949 586,44 рублей (с НДС).

В своих пояснениях (...) указывает на неправомерность действий ПАО «Россети Московский регион» при выставлении Счета от 17.07.2019 № 834/ЭА-ю, ссылаясь на то, что обязанность по заключению нового договора энергоснабжения в отношении Объекта возложена на арендатора Объекта — ООО «Агроторг».

Вместе с тем согласно пункту 2.1.2 Договора аренды в обязанности арендодателя (...) входят заключение и своевременная пролонгация договоров с обеспечивающими нормальную эксплуатацию Объекта организациями (договоры энергоснабжения, горячего и холодного водоснабжения, водоотведения, сезонного отопления), надлежащая оплата их услуг.

Письмом от 14.05.2019 № ЭУ/55/1315 ПАО «Россети Московский регион» направило запрос в АО «Мосэнергосбыт» с целью получения информации о наличии либо отсутствии заключенного и действующего с 01.03.2018 договора энергоснабжения в отношении Объекта.

В ответ на указанный запрос информации АО «Мосэнергосбыт» письмом

от 31.05.2019 № ИП/35-2917/19 сообщило о расторжении энергосбытовой организацией договора энергоснабжения в отношении Объекта с 01.04.2018.

Таким образом, ПАО «Россети Московский регион» при отсутствии действующего договора энергоснабжения, заключенного в отношении Объекта, выставило Счет от 17.07.2019 № 834/ЭА-ю в адрес владельца Объекта — (...).

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.

По результатам рассмотрения дела Комиссией Московского УФАС России не установлено со стороны ПАО «Россети Московский регион» злоупотребления своим доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии в границах города Москвы (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью).

При этом Комиссия Московского УФАС России отмечает, что ООО «Агроторг», выступив перед заявителем с инициативой заключения договора энергоснабжения в отношении Объекта и не заключив упомянутый договор, не уведомило об этом (...) и не предпринимало юридически значимых действий вплоть до получения от (...) письма от 13.06.2019 № б/н о необходимости присутствия представителя общества при составлении Акта от 17.06.2019 № 834/ЭА-ю.

На основании изложенного Комиссия Московского УФАС России усматривает в действиях ООО «Агроторг» недобросовестное поведение, приведшее к бездоговорному потреблению Объектом электрической энергии.

Между тем отношения между (...) и ООО «Агроторг» носят гражданско-правовой характер и могут быть урегулированы в порядке, предусмотренном гражданским и арбитражно-процессуальным законодательством Российской Федерации. В силу пункта 5 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов и не уполномочен защищать субъективные гражданские права потерпевшего от такого нарушения.

Таким образом, (...) не лишена возможности обратиться в суд в целях взыскания в порядке регресса с ООО «Агроторг» стоимости бездоговорного потребления Объектом электрической энергии, рассчитанной в соответствии с Актом от 17.06.2019 № 834/ЭА-ю.

На основании изложенного в действиях ПАО «Россети Московский регион» и АО «Мосэнергосбыт» отсутствует нарушение антимонопольного законодательства.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции

Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела в отношении ПАО «Россети Московский регион», АО «Мосэнергосбыт» в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях (бездействии).

Председатель Комиссии (...)

Члены Комиссии (...)

(...)

(...)

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.