

ПАО «МОЭСК»

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

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении
№ 077/04/14.31-719/2019

29 апреля 2019 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (...), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 077/04/14.31-719/2019, 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 № 077/04/14.31-719/2019 об административном правонарушении от 25.04.2019 (исх. от 25.04.2019 № НП/20335/19), в соответствии со статьей 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), в присутствии законного представителя ПАО «МОЭСК» (...),

УСТАНОВИЛ:

Протоколом 077/04/14.31-719/2019 об административном правонарушении от от 25.04.2019 (исх. от 25.04.2019 № НП/20335/19) 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 20 июля 2018 года по делу № 1-10-365/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. от 20.07.2018 № НП/35097/18) 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), выразившегося 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 в отношении объекта ООО «Боралекс», расположенного по адресу: г. Москва, Полесский пр., д. 16, стр. 2 (далее - Объект), акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 18.11.2016 № 001625/СЗ-МУЭ в отсутствие на то оснований, что привело к ущемлению интересов ООО «Боралекс».

В адрес Московского УФАС России поступило заявление и материалы ООО «Боралекс» (вх. № 58724-ЭП/17 от 29.11.2017), при рассмотрении которых Московским УФАС России в действиях АО «Мосэнергосбыт», ПАО «МОЭСК» были выявлены признаки нарушения порядка установления факта безучетного потребления электрической энергии и направления счета на оплату стоимости безучетного потребления электрической энергии, а также уведомлений об ограничении режима потребления электрической энергии.

По результатам рассмотрения материалов дела № 1-10-365/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольным органом установлено следующее.

ООО «Боралекс» является юридическим лицом. Внесено в Единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной инспекцией ИФНС России № 39 по г. Москве за основным государственным регистрационным номером 1037739278191, поставлено на налоговый учет с присвоением ИНН/КПП 7726227678/772601001.

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 нежилого помещения, расположенного по адресу: г. Москва, Полесский пр., д. 16, стр. 2 (далее - Объект), осуществляется на основании договора энергоснабжения от 23.11.2007 № 92407765, заключенного между АО «Мосэнергосбыт» и ООО «Боралекс» (далее - Договор).

На Объекте ООО «Боралекс» учет потребленной электрической энергии производится на основании, в том числе, данных прибора учета № 2580742.

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

Согласно пункту 2 Основных положений «безучетное потребление» - потребление электрической энергии с нарушением установленного договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), договором оказания услуг по передаче электрической энергии) и Основными положениями порядка учета электрической энергии со стороны потребителя (покупателя), выразившимся во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета), обязанности по обеспечению целостности и сохранности которого (которой) возложена на потребителя (покупателя), в том числе в нарушении (повреждении) пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета (систему учета), в несоблюдении установленных договором сроков извещения об утрате (неисправности) прибора учета

(системы учета), а также в совершении потребителем (покупателем) иных действий (бездействий), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности).

В соответствии с пунктом 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.

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. № 7207/18 от 12.02.2018), проверка приборов учета Объекта включена в план-график проверок измерительных комплексов на ноябрь 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» 16.11.2016 в присутствии представителя ООО «Боралекс» (...) проведена визуальная проверка приборов учета Объекта, предусмотренная пунктом 173 Основных положений и утвержденного ПАО «МОЭСК» плана-графика проверок на ноябрь 2016 года.

По результатам указанной проверки ПАО «МОЭСК» был составлен акт проверки узла учета от 16.11.2016, согласно которому ПАО «МОЭСК» выявлено нарушение ООО «Боралекс» порядка учета электрической энергии, выразившегося в неисправности трансформатора тока № 135518 прибора учета № 2580742 (на трансформаторе тока № 135518 имеются следы возгорания, целостность корпуса нарушена).

ПАО «МОЭСК» 18.11.2016 составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии № 001625/СЗ-МУЭ в отношении прибора учета электрической энергии Объекта в отсутствие представителя ООО «Боралекс»

(уведомлено при составлении ПАО «МОЭСК» акта проверки узлов учета от 16.11.2016).

ПАО «МОЭСК» согласно акту о неучтенном потреблении электрической энергии Объектом от 18.11.2016 № 001625/СЗ-МУЭ определило период безучетного потребления электрической энергии Объектом с 23.11.2015 (день и месяц заключения Договора) по 16.11.2016 (дата проверки узла учета Объекта), количество часов в период времени, в течении которого осуществлялось безучетное потребление - 8640, а объем безучетного потребления электрической энергии - 523 608 кВт/ч.

Вместе с тем ПАО «МОЭСК» не провело инструментальную проверку состояния узла учета электрической энергии Объекта, следовательно, не подтвердило неисправность трансформатора тока № 135518 прибора учета № 2580742.

ПАО «МОЭСК» не представлено доказательств того, каким образом подгорание корпуса трансформатора тока № 135518 может повлиять на работу прибора учета № 2580742, доказательств технической возможности вмешательства ООО «Боралекс» в работу прибора учета № 2580742 без повреждения пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на данный прибор учета, доказательств, подтверждающих искажение данных об объемах потребленной электрической энергии и, как следствие, наличие факта безучетного потребления электрической энергии.

Из документов, представленных в подтверждение нарушения ООО «Боралекс» эксплуатации прибора учета Объекта не представляется возможным сделать вывод о влиянии нарушения, указанного в акте проверки узла учета от 16.11.2016, на работу прибора учета № 2580742. Кроме того, согласно письменным пояснениям и документам АО «Мосэнергосбыт», представленным в адрес Московского УФАС России (вх. № 5684/18 от 22.09.2017), 08.12.2016 АО «Мосэнергосбыт» в отношении Объекта проведена инструментальная проверка приборов, по результатам которой установлено, что подгорание корпуса трансформатора тока № 135518 не влияет на работу данного трансформатора тока и погрешность измерительного комплекса № 2580742.

Таким образом, сама по себе ссылка на нарушение целостности трансформатора при наличии неповрежденных пломб и иных средств визуального контроля, в отсутствие факта искажения данных об объеме потребления электрической энергии (мощности), не подтверждает вмешательство потребителя в работу прибора учета электроэнергии или бездействие, выражающееся в отсутствии надлежащей технической эксплуатации со стороны потребителя

Исходя из изложенного, факт безучетного потребления электрической энергии Объектом, по мнению антимонопольного органа, ПАО «МОЭСК» не доказан.

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.

Таким образом, действия ПАО «МОЭСК» по составлению акта проверки узла учета электроэнергии инструментальной от 16.11.2016, акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 18.11.2016 № 001625/СЗ-МУЭ в отсутствие на то оснований привели к ущемлению интересов ООО «Боралекс».

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 в отношении Объекта акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 18.11.2016 № 001625/СЗ-МУЭ в отсутствие на то оснований, что привело к ущемлению интересов ООО «Боралекс».

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 20.07.2018 по делу № 1-10-365/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства — 20 июля 2018 года.

Решением суда от 06.12.2018 по делу № А40-193988/18, оставленным без изменения постановлением апелляционной инстанции от 15.04.2019, 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 акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 18.11.2016 № 001625/СЗ-МУЭ в отсутствие на то оснований, что привело к ущемлению интересов ООО «Боралекс».

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, точка поставки, оборудованная приборами учета № № 2580742 (по которому составлен акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 18.11.2016 № 001625/СЗ-МУЭ), соответствует низкому НН уровню напряжения.

Согласно письменным пояснениям ПАО «МОЭСК» (вх. от 16.04.2019 № 20945/19) филиал ПАО «МОЭСК» - «Московские кабельные сети» через структурное подразделение 19 Ремонтно — эксплуатационный район УКС СЗО обеспечивает электроснабжение на объект ООО «Боралекс», расположенный по адресу: г. Москва, Полесский пр., д. 16, стр. 2.

В целях расчета административного штрафа Московским УФАС России определением от 03.04.2019 у ПАО «МОЭСК» были запрошены: сведения о выручке ПАО «МОЭСК» на рынке по передаче электрической энергии на территории города Москвы за период с 01.01.2017 по 31.12.2017, определенной в соответствии со статьями 248, 249 Налогового кодекса Российской Федерации.

Выручка ПАО «МОЭСК», полученная в период с 01.01.2017 по 31.12.2017 в результате оказания услуг по передаче электрической энергии в границах балансовой принадлежности присоединенных сетей ПАО «МОЭСК» по уровню напряжения НН в границах 19 Ремонтно — эксплуатационный район УКС СЗО — филиала ПАО «МОЭСК» «Московские кабельные сети» - составила 139 570 000 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.

Вместе с тем в рамках административного расследования по делу № 077/04/14.31-719/2019 установлено смягчающее обстоятельство, предусмотренное пунктом 7 статьи 4.2 КоАП РФ, а именно добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

Комиссией Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-10-365/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства 20.07.2018 было вынесено предписание ПАО «МОЭСК» о прекращении нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии в границах города Москвы (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСК»), путем составления в отношении Объекта акта о неучтенном потреблении электрической энергии

от 18.11.2016 № 001625/СЗ-МУЭ в отсутствие на то оснований, что привело к ущемлению интересов ООО «Боралекс». Письмом от 24.08.2018 (вх. 24.08.2018 № МОЭСК/АВ-1036) ПАО «МОЭСК» сообщило об исполнении выданного предписания с приложением подтверждающих документов.

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 16.04.2019 № 20945/19), для расчета административного штрафа используется выручка ПАО «МОЭСК» на рынке по передаче электрической энергии на территории города Москвы за период с 01.01.2017 по 31.12.2017 в размере 31 034 610 000 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 ответственность 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 № 077/04/14.31-719/2019 об административном правонарушении штраф рассчитывается следующим образом:

$$\text{Ш}_{\max} = 139\,570\,000 \times 3 : 100 = 4\,187\,100$$

$$\text{Ш}_{\min} = 139\,570\,000 \times 3 : 1000 = 418\,710,$$

$$\text{БШ} = (4\,187\,100 - 418\,710) : 2 + 418\,710 = 2\,302\,905$$

$$\text{ОС} = 1,$$

$$\text{ОО} = 0.$$

$$\text{ОС} = (4\,187\,100 - 418\,710) : 8 = 471\,048,75$$

Таким образом,

$$\text{ПШ} = 2\,302\,905 - 471\,048,75 = 1\,831\,856,25$$

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 1 831 856 (один миллион восемьсот тридцать одна тысяча восемьсот пятьдесят шесть) 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 19 района — филиала ПАО «МОЭСК» «Московские кабельные сети», в которых решением № 1-10-365/77-18 установлен факт нарушения антимонопольного законодательства.

Таким образом, штраф, подлежащий применению, в соответствии с частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ равен 1 831 856 (один миллион восемьсот тридцать одна тысяча восемьсот пятьдесят шесть) руб. 25 коп.

В письменных пояснениях (вх. от 16.04.2019 № 20945/19) 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 № 12431, от которой осуществлялось потребление электрической энергии Объектом ООО «Боралекс». Выручка от оказанных услуг по передаче электрической энергии в пределах указанной трансформаторной подстанции составила 628 789 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 № 1-10-365/77-18 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 06.12.2018 по делу № А40-193988/18, 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 19 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 бесосновательного составления акта о безучетном потреблении электрической

энергии объектом ООО «Боралекс» и выставления счета на его оплату в размере, значительно превышающем стоимость объема текущего потребления. Действия ПАО «МОЭСК» ущемили интересы ООО «Боралекс» 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 1 831 856 (один миллион восемьсот тридцать одна тысяча восемьсот пятьдесят шесть) 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
№ 077/04/14.31-719/2019

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: квитанция на 1 л. в 1. экз.

Заместитель руководителя

(...)