

РЕШЕНИЕ
по делу № 077/01/10-14025/2019
о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «12» февраля 2020 года
В полном объеме решение изготовлено «26» февраля 2020 года

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

председателя Комиссии - «..»;
членов Комиссии - «..»;
- «..»;
- «..»;
- «..»;

в присутствии представителей:

АО «Мосэнергосбыт» - «..»;
ПАО «МОЭСК» - «..»;
- «..»;
ООО «Сварго групп» - «..»;
- «..»;

рассмотрев дело № 077/01/10-14025/2019 по признакам нарушения ПАО «МОЭСК» (ОГРН: 1057746555811 ИНН/КПП: 5036065113/772501001, адрес: 115114, г. Москва, 2-ой Павелецкий проезд, д. 3, стр. 2) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в составлении акта от 24.09.2018 № 623/ЭА-ю о неучтенном потреблении электрической энергии в отсутствие на то оснований и направления в адрес ООО «Сварго групп» счета на оплату бездоговорного потребления электрической энергии от 17.10.2018 № 623/ЭА-ю,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступило заявление и материалы ООО «Сварго групп», при рассмотрении которых Московским УФАС России в действиях ПАО «МОЭСК» были выявлены признаки нарушения порядка установления факта бездоговорного потребления электрической энергии в отношении ООО «Сварго групп».



Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 077/01/10-14025/2019 о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) установила следующее.

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).

На основании дополнительного соглашения от 27.09.2016 к договору аренды земельного участка для целей капитального строительства от 27.05.2014 № И-01-00588, заключенного между ООО «Эссет менеджмент» и Департаментом городского имущества города Москвы, земельный участок, расположенный по адресу: «..» (далее — Объект), передан в аренду ООО «Эссет менеджмент».

Технологическое присоединение Объекта осуществлено в соответствии с актом об осуществлении временного технологического присоединения от 09.02.2018 № 1/МС-17-382-453(955012) к электрическим сетям ПАО «МОЭСК» на основании договора об осуществлении технологического присоединения от 13.07.2017 № МС-17-382-453(955012), заключенного между ООО «Эссет менеджмент» и ПАО «МОЭСК».

В соответствии с имеющимися в Московском УФАС России документами

ООО «Эссет менеджмент» является застройщиком Объекта (строящаяся гостиница в составе многофункционального центра).

Между ООО «Сварго групп» и ООО «Эссет менеджмент» заключен договор от 29.12.2017 № 005_17_ЭМ, согласно которому ООО «Сварго групп» является подрядчиком при строительстве гостиницы в составе многофункционального центра. Кроме того, согласно заявленным позициям ПАО «МОЭСК» и ООО «Сварго групп», у ООО «Эссет менеджмент» имеются договорные отношения с иными хозяйствующими субъектами, предметом которых является проведения подрядных работ при строительстве Объекта.

В рамках осуществления технологического присоединения Объекта 24.01.2018 в отношении Объекта между ПАО «МОЭСК» и ООО «Эссет менеджмент» составлен акт допуска приборов учета в эксплуатацию от 24.01.2018 № МКС/140.3/2047 (начальные показания прибора учета № 32315554 — 0 кВт).

ООО «Эссет менеджмент» обратилось в адрес АО «Мосэнергосбыт» с заявкой от 12.02.2018 (вх. АО «Мосэнергосбыт» от 12.02.2018 № СК/29-1227/18) на заключение в отношении Объекта договора энергоснабжения.

По результатам рассмотрения заявки от 12.02.2018 № СК/29-1227/18 между ООО «Эссет менеджмент» и АО «Мосэнергосбыт» в отношении Объекта заключен договор энергоснабжения от 01.03.2018 № 93079762 (далее - Договор), а также составлен Реестр источников питания, энергопринимающего оборудования и средств учета электроэнергии от 12.03.2018 № б/н, являющийся приложением № 2 к Договору, и согласно которому прибор учета № 32315554 принят сторонами в качестве расчетного при потреблении Объектом электрической энергии.

Таким образом, завершив процедуру технологического присоединения Объекта к электрическим сетям, ООО «Эссет менеджмент» в феврале 2018 года вступило в преддоговорные отношения по энергоснабжению Объекта с АО «Мосэнергосбыт», заключив Договор с 01.03.2018.

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.

ПАО «МОЭСК» в рассматриваемый период времени 31.01.2018 в рамках проведения соответствующей проверки был установлен факт бездоговорного потребления электрической энергии, зафиксированный в акте технической проверки объектов электросетевого хозяйства от 31.01.2018 № б/н. При этом, ПАО «МОЭСК» был составлен акт от 24.09.2018 № 623/ЭА-ю о неучтенном потреблении (далее — Акт) по факту бездоговорного потребления.

В соответствии с указанным актом ПАО «МОЭСК» зафиксирован факт потребления Объектом электрической энергии, а субъектом, осуществляющим бездоговорное потребление электрической энергии, установлено не ООО «Эссет менеджмент», а ООО «Сварго групп», являющееся согласно письменным пояснениям и документам ПАО «МОЭСК» генеральным подрядчиком при строительстве Объекта.

Согласно пункту 2 Основных положений «бездоговорное потребление электрической энергии» - самовольное подключение энергопринимающих устройств к объектам электросетевого хозяйства и (или) потребление электрической энергии в отсутствие заключенного в установленном порядке договора, обеспечивающего продажу электрической энергии (мощности) на розничных рынках, кроме случаев потребления электрической энергии в отсутствие такого договора в течение 2 месяцев с даты, установленной для принятия гарантирующим поставщиком на обслуживание потребителей.

В соответствии с положениями пункта 192 Основных положений по факту выявленного безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии сетевой организацией составляется акт о неучтенном потреблении электрической энергии и не позднее 3 рабочих дней с даты его составления передается в адрес: гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), обслуживающего потребителя, осуществившего безучетное потребление; лица, осуществившего бездоговорное потребление.

Согласно Акту период бездоговорного потребления электрической энергии определен с 25.01.2018 (день, следующий за датой допуска прибора учета № 32315554 в эксплуатацию) до 11.03.2018 (день, предшествующий дате установления прибора учета № 32315554 в качестве расчетного при потреблении Объектом электрической энергии), объем бездоговорного потребления электрической энергии — 2 839 592 кВт/ч.

Также ПАО «МОЭСК» выставило ООО «Сварго групп» счет на оплату стоимости бездоговорного потребления электрической энергии от 17.10.2018 № 623/ЭА-ю по Акту на сумму 16 087 000,85 рублей.

По результатам оценки действий ПАО «МОЭСК», а также оценки наличия либо отсутствия основания для выявления факта бездоговорного потребления электрической энергии, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Согласно пункту 34 Основных положений потребитель (покупатель), имеющий намерение заключить с гарантирующим поставщиком договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) (далее - заявитель), предоставляет гарантирующему поставщику заявление о заключении соответствующего договора и, если иное не установлено в [пунктах 35, 74 и 106](#) Основных положений, иные документы, в том числе документы, подтверждающие технологическое присоединение (в том числе и опосредованно) в установленном [порядке](#) к объектам электросетевого хозяйства сетевой организации энергопринимающих устройств, о снабжении электрической энергией которых указано в заявлении о заключении договора (не предоставляются в случаях отсутствия таких документов у заявителя в соответствии с [пунктом 37](#) настоящего документа), а также документы, подтверждающие право собственности (хозяйственного ведения, оперативного управления, аренды и иные законные права владения и (или) пользования, предусмотренные законодательством Российской Федерации) на энергопринимающие устройства, либо документы, подтверждающие право владения и (или) пользования земельным участком, о снабжении которых электрической энергией указано в заявлении о заключении договора, либо протокол оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе на право заключения договора аренды объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов этих систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, который подтверждает, что заявитель является победителем такого конкурса.

В соответствии с пунктом 39 Основных положений в течение 30 дней со дня получения заявления о заключении договора энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) и документов, прилагаемых к заявлению о заключении соответствующего договора согласно настоящему документу, если при этом заявителем не представлен проект договора, указанный в [абзаце втором пункта 34](#) и [абзаце втором пункта 35](#) Основных положений, гарантирующий поставщик, в случае если отсутствуют указанные в [пункте 32](#) Основных положений основания для отказа от заключения договора, направляет (передает) заявителю подписанный со своей стороны проект договора по форме, которая размещена (опубликована) гарантирующим поставщиком в соответствии с [пунктом 33](#) Основных положений.

Кроме того, в силу пункта 39 Основных положений при несогласии заявителя с условиями, содержащимися в полученном от гарантирующего поставщика проекте договора, он вправе направить гарантирующему поставщику протокол разногласий к проекту договора. Гарантирующий поставщик в течение 10 рабочих дней со дня получения от заявителя указанного протокола разногласий подписывает договор в редакции заявителя либо

принимает меры по урегулированию разногласий и подписывает договор в согласованной с заявителем редакции, либо в письменной форме уведомляет заявителя об отказе от внесения предложенных изменений в проект договора с указанием причин такого отказа. При отклонении протокола разногласий либо неполучении заявителем от гарантирующего поставщика извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок заявитель вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение в суд.

Как указано ранее, документы о технологическом присоединении Объекта оформлены на ООО «Эссет менеджмент» 09.02.2018 (пятница), при этом, заявка на заключение договора энергоснабжения в отношении Объекта подана ООО «Эссет менеджмент» 12.02.2018 (понедельник).

Таким образом, указанная заявка ООО «Эссет менеджмент» подана в адрес АО «Мосэнергосбыт» на следующий рабочий день после осуществления технологического присоединения Объекта, что подтверждает своевременность действий общества по урегулированию отношений по энергоснабжению Объекта после получения документов о технологическом присоединении Объекта.

Более того, учитывая, что Договор заключен 01.03.2018, срок между осуществлением технологического присоединения Объекта к электрическим сетям, а также обращением ООО «Эссет менеджмент» в адрес АО «Мосэнергосбыт» с соответствующей заявкой и заключением Договора по результатам ее рассмотрения составил менее 30 дней.

Исходя из изложенного, ООО «Эссет менеджмент» предприняло необходимые и установленные действующим законодательством в сфере электроэнергетики действия, направленные на заключение договора энергоснабжения с гарантирующим поставщиком (энергосбытовой организацией).

Кроме того, необходимо отметить, что ПАО «МОЭСК» 12.02.2018 была проведена проверка узла учета Объекта, по результатам которой сетевой организацией был составлен акт проверки узла учета от 12.02.2018, согласно которому ПАО «МОЭСК» зафиксированы контрольные показания узла учета Объекта — 314 кВт/ч.

Согласно приложению № 2 к Договору прибор учета Объекта принят сторонами в качестве расчетного с начальными показаниями 314 кВт/ч, из чего следует что расчет между ООО «Эссет менеджмент» и АО «Мосэнергосбыт» фактически ведется с 12.02.2018, то есть с момента обращения ООО «Эссет менеджмент» в адрес гарантирующего поставщика с заявкой на заключение Договора.

Исходя из изложенного, не смотря на то, что фактический учет и оплата потребленной Объектом электрической энергии ведется с 12.02.2018, период бездоговорного потребления электрической энергии по Акту определен ПАО «МОЭСК» с 25.01.2018 по 11.03.2018.

Вместе с тем из материалов дела Комиссией не установлено, что ПАО «МОЭСК» и АО «Мосэнергосбыт» уведомили ООО «Эссет менеджмент» о необходимости оплаты потребленного Объектом объема электрической энергии в размере 314 кВт/ч в период с осуществления технологического присоединения Объекта к электрическим сетям 09.02.2018 до момента начала расчета по Договору 12.02.2018. Также Комиссией не установлено, что ПАО «МОЭСК» и АО «Мосэнергосбыт» обращались в адрес ООО «Эссет менеджмент» с предложением о включении данного объема потребленной электрической энергии в Договор с целью его оплаты.

Возможность урегулирования оплаты потребленной Объектом электрической энергии в объеме 314 кВт/ч была именно у сторон Договора - ООО «Эссет менеджмент» и АО «Мосэнергосбыт».

При этом, Комиссией установлено, что ПАО «МОЭСК» необоснованно составлен Акт в отношении ООО «Сварго групп», являющегося подрядчиком на Объекте.

Согласно возражениям ПАО «МОЭСК» на заключение об обстоятельствах делу № 077/01/10-14025/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии с абзацем 5 приложения № 1 к договору подряда от 29.12.2017 № 005_17_ЭМ, заключенного между ООО «Эссет менеджмент» и ООО «Сварго групп» (далее — Договор подряда), подрядчик заключает договор энергоснабжения с АО «Мосэнергосбыт», администрирует заявки на электроснабжение с АО «Мосэнергосбыт» и несет расходы по оплате за потребляемую электроэнергию, включая электроэнергию, потребляемую офисом Заказчика и офисом продаж.

Кроме того, в письме от 27.12.2018 № ЭМ/и-1212, направленном в адрес ПАО «МОЭСК», ООО «Эссет менеджмент» указало, что в силу пункта 7.6 Договора подряда Подрядчик несет ответственность за обеспечение выполняемых работ электроэнергией, включая монтаж и подключение инженерных сетей в точках, указанных в ТУ, заключение договора энергоснабжения.

Данные обстоятельства, по мнению ПАО «МОЭСК», сами по себе исключают возможность потребления электрической энергии со стороны ООО «Эссет менеджмент».

На основании изложенного субъектом, осуществлявшим, по мнению ПАО «МОЭСК», бездоговорное потребление электрической энергии в рассматриваемый период, является ООО «Сварго групп».

Доводы ПАО «МОЭСК», изложенные в возражениях на заключение об обстоятельствах делу № 077/01/10-14025/2019 о нарушении антимонопольного законодательства отклоняются Комиссией по следующим основаниям.

Как указано ранее, ООО «Эссет менеджмент» самостоятельно вступило в договорные отношения по энергоснабжению Объекта с гарантирующим поставщиком.

Согласно пункту 28 Основных положений в отношении одного энергопринимающего устройства может быть заключен только один договор энергоснабжения.

Вместе с тем ООО «Эссет менеджмент», являющееся собственником Объекта, самостоятельно осуществляло все юридически значимые действия в части осуществления технологического присоединения и энергоснабжения Объекта.

Таким образом, документы, подтверждающие технологическое присоединение Объекта к электрическим сетям, а также правоустанавливающие документы на Объект, оформлены на ООО «Эссет менеджмент», что лишает в соответствии с требованиями Основных положений ООО «Сварго групп» возможности для обращения в адрес гарантирующего поставщика с заявкой на заключение договора энергоснабжения в отношении Объекта.

Кроме того, ПАО «МОЭСК» письмом от 05.07.2018 № ЭУ/55/1412 запросило у АО «Мосэнергосбыт» информацию о наличии либо отсутствии договора энергоснабжения, заключенного с ООО «Сварго групп» в отношении Объекта.

В ответ на указанный запрос информации АО «Мосэнергосбыт» письмом от 31.07.2018 № ИП/29-2532/18 уведомило ПАО «МОЭСК» о наличии договорных отношений с ООО «Эссет менеджмент», предметом которых является энергоснабжение Объекта.

Таким образом, с учетом самостоятельного осуществления ООО «Эссет менеджмент» вопреки согласованным сторонами положениям Договора подряда юридически значимых действий по заключению договорных отношений с целью энергоснабжения Объекта в рассматриваемом случае у ООО «Сварго групп» отсутствовала возможность, а также правовые и иные основания для заключения в отношении Объекта договора энергоснабжения в период выявленного ПАО «МОЭСК» бездоговорного потребления Объектом электрической энергии.

Учитывая изложенное, с учетом наличия у ООО «Эссет менеджмент» в рассматриваемый период договорных отношений с ПАО «МОЭСК» в части технологического присоединения Объекта, а также преддоговорных отношений с АО «Мосэнергосбыт» в части заключения Договора, у ПАО «МОЭСК» отсутствовали основания для составления Акта в отношении ООО «Сварго групп».

Таким образом, ПАО «МОЭСК» необоснованно установило в отношении ООО «Сварго групп» факт бездоговорного потребления электрической энергии Объектом, и, как следствие, неправоммерно составило Акт.

Пунктом 84 Основных положений установлено, что стоимость электрической энергии (мощности) в объеме выявленного бездоговорного потребления электрической энергии (далее - стоимость объема бездоговорного потребления) рассчитывается сетевой организацией, к сетям которой

присоединены энергопринимающие устройства лица, осуществлявшего бездоговорное потребление электрической энергии, и взыскивается такой сетевой организацией с указанного лица на основании акта о неучтенном потреблении электрической энергии, составленного в соответствии с разделом X Основных положений.

Стоимость объема бездоговорного потребления за весь период его осуществления рассчитывается исходя из цены, по которой указанная сетевая организация приобретает электрическую энергию (мощность) в целях компенсации потерь в объеме, не превышающем объема потерь, учтенного в сводном прогнозном балансе, в тот же расчетный период, в котором составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии, и тарифа на услуги по передаче электрической энергии на соответствующем уровне напряжения.

Таким образом, действия ПАО «МОЭСК» по безосновательному составлению Акта и выставлению в адрес ООО «Сварго групп» счета от 17.10.2018 № 623/ЭА-ю направлены на получение коммерческой выгоды, а также оказывают негативное влияние на финансовое состояние ООО «Сварго групп».

Вышеописанные действия ПАО «МОЭСК» привели к ущемлению интересов ООО «Сварго групп».

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 Комиссией 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 на территории города Москвы (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСК»), путем составления Акта в отсутствие на то оснований и направления в адрес ООО «Сварго групп» счета на оплату бездоговорного потребления электрической энергии от 17.10.2018 № 623/ЭА-ю, что привело к ущемлению интересов ООО «Сварго групп».

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

РЕШИЛА:

1. Оснований для прекращения дела не установлено.
2. Установить в действиях ПАО «МОЭСК» факт нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении

доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии на территории города Москвы (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСК»), путем составления Акта в отсутствие на то оснований и направления в адрес ООО «Сварго групп» счета на оплату бездоговорного потребления электрической энергии от 17.10.2018 № 623/ЭА-ю, что привело к ущемлению интересов ООО «Сварго групп».

3. Выдать ПАО «МОЭСК» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

4. Передать материалы должностному лицу Московского УФАС России для рассмотрения вопроса о применении мер реагирования в соответствии с положениями Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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