

АО «Строймехсервис»

Кольская ул., д. 12,
г. Москва, 129329

ПАО «МОЭСК»

2-ой Павелецкий пр-д, д.3, стр.2,
г. Москва, 115114

АО «Мосэнергосбыт»

Вавилова ул., д. 9,
г. Москва, 117312

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-10-400/77-18
о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «23» октября 2018 года
В полном объеме решение изготовлено «02» ноября 2018 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;
- (...), главного государственного инспектора отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами;
- (...), главного специалиста-эксперта отдела



контроля за соблюдением антимонопольного законодательства,

в присутствии представителей:

- АО «Мосэнергосбыт» - (...), действующей на основании доверенности от (...) № (...),
- ПАО «МОЭСК» - (...), действующей на основании доверенности от (...) № (...);
- АО «Строймехсервис» - (...), действующего на основании доверенности от (...) № (...),

рассмотрев дело № 1-10-400/77-18 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» ПАО «МОЭСК» (адрес: 115114, г. Москва, 2-й Павелецкий пр-д., д. 3, стр. 2), выразившегося 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), путем составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 23.03.2016 № БУ/10/СВОРУ-МУЭ-Ю в отношении объекта АО «Строймехсервис», расположенного по адресу: г. Москва, Кольская ул., д. 12 (далее по тексту - Объект), в отсутствие на то оснований, а также АО «Мосэнергосбыт» (адрес: г. Москва, 117312, Вавилова ул., д. 9), выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке реализации электрической энергии на территории города Москвы, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем применения неверных значений объема безучетного потребления электрической энергии Объектом АО «Строймехсервис» при расчете стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектом за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступило заявление и материалы АО «Строймехсервис» (вх. № 61995/17 от 14.12.2017), при рассмотрении которых Московским УФАС России в действиях ПАО «МОЭСК»,

АО «Мосэнергосбыт» были выявлены признаки нарушения Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее - Основные положения).

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-10-400/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства 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.

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 и технологическому присоединению энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии к электрическим сетям ПАО «МОЭСК» на территории города Москвы (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью).

В свою очередь АО «Мосэнергосбыт» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утверждённого общим собранием акционеров АО «Мосэнергосбыт» (протокол от 09.04.2018 № 28).

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

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 (далее - определенный товар), 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 г. Москвы от 13.07.2012 № 152 «О перечне гарантирующих поставщиков электрической энергии и зонах их деятельности на территории города Москвы» АО «Мосэнергосбыт» является гарантирующим поставщиком электрической энергии в пределах административных границ города Москвы.

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.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

Таким образом, АО «Мосэнергосбыт» занимает доминирующее положение на рынке реализации электрической энергии в пределах административных границ города Москвы на территории, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии.

Энергоснабжение Объекта осуществляется на основании договора энергоснабжения от 27.03.2007 № 93102361, заключенного между ПАО «Мосэнергосбыт» и АО «Строймехсервис» (далее по тексту - Договор).

На Объекте АО «Строймехсервис» учет потребленной электрической

энергии производится на основании, в том числе, данных прибора учета № 00590450.

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

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.

Согласно пункту 177 Основных положений в случае если для проведения проверки приборов учета сетевой организации требуется допуск

к энергопринимающим устройствам потребителя (объекту по производству электрической энергии (мощности)), то сетевая организация за 5 рабочих дней до планируемой даты проведения проверки уведомляет потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) о дате и времени проведения такой проверки, а также о последствиях ее недопуска к расчетным приборам учета. При несогласии потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) с предложенными датой и (или) временем проведения проверки этот потребитель (производитель электрической энергии (мощности) на розничном рынке) направляет сетевой организации предложение об иных дате и (или) времени, после чего стороны обязаны согласовать иные дату и (или) время.

ПАО «МОЭСК» направило в адрес АО «Строймехсервис» уведомление от 14.03.2016 № ЭУ/163/428 о проведении 21.03.2016 проверки узлов учета на Объекте которое было получено заявителем, о чем имеется отметка (вх. № 2738/18 от 19.01.2018).

Основанием проведения ПАО «МОЭСК» проверки узлов учета, расположенных на Объекте, является График проверки измерительных комплексов на март месяц 2016 года в соответствии с пунктами 173 и 174 Основных положений (далее по тексту - График).

21.03.2016 ПАО «МОЭСК» была проведена инструментальная проверка находящихся на балансе АО «Строймехсервис» приборов учета, предусмотренная Графиком, по результатам которой был выявлен факт безучетного потребления электрической энергии в отношении прибора учета № 00590450, который был зафиксирован в акте проверки узла учета от 21.03.2016. Указанный акт подписан представителем АО «Строймехсервис».

Согласно указанному акту выявлено нарушение порядка учета электрической энергии, выразившееся в отсутствии тока во вторичной цепи измерительного трансформатора тока № 199222 фазы «С».

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» в акте проверки узла учета от 21.01.2016 № б/н уведомило АО «Строймехсервис» о необходимости представителю последнего явиться 23.03.2016 на составление акта о неучтенном потреблении в отделение ПАО «МОЭСК».

23.03.2016 ПАО «МОЭСК» был составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии № БУ/10/СВОРУ-МУЭ-Ю в отношении прибора учета № 00590450. Указанный акт представителем АО «Строймехсервис» подписан не был, в связи с отсутствием представителя, что было зафиксировано в присутствии двух незаинтересованных лиц.

Вместе с тем из представленных материалов установлено следующее.

В соответствии с письменными пояснениями и документами, представленными ПАО «МОЭСК» в адрес Московского УФАС России (вх. № 2738/18 от 19.01.2018), отсутствие тока во вторичной цепи измерительного трансформатора тока № 199222 по фазе «С» приводит к недоучету электрической энергии и является неисправностью прибора учета, о которой потребитель АО «Строймехсервис» своевременно не сообщил.

Согласно акту проверки узла учета электрической энергии от 12.03.2016 пломбы на системе учета электрической энергии, в том числе на трансформаторе тока № 199222 на момент проведения ПАО «МОЭСК» проверки были в наличии, не повреждены.

Таким образом, ПАО «МОЭСК» не представило доказательств факта нарушения АО «Строймехсервис» порядка учета электрической энергии, выразившегося во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета), также в совершении иных действий (бездействия), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности), что было установлено ПАО «МОЭСК» в результате проведенной проверки узла учета, расположенного на Объекте, в том числе прибора учета № 1250176, по результатам которой был выявлен факт безучетного потребления электрической энергии Объектом АО «Строймехсервис».

Таким образом, принимая во внимание то, что целостность контрольных пломб АО «Строймехсервис» нарушена не была, каких-либо факторов, свидетельствующих о вмешательстве заявителя в работу прибора учета, не выявлено, возможности потребителя самостоятельно выявить неисправность прибора учета, не срывая контрольной пломбы, также из представленных материалов не следует.

Согласно пункту 195 Основных положений стоимость электрической энергии (в определенном в соответствии с пунктом 195 Основных положений

объеме безучетного потребления) включается гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) в выставленный потребителю (покупателю) счет на оплату стоимости электрической энергии (мощности), приобретенной по договору, обеспечивающему продажу электрической энергии (мощности), за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления и составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии. Указанный счет также должен содержать расчет объема и стоимости безучетного потребления. Потребитель (покупатель) обязан оплатить указанный счет в срок, определенный в договоре, обеспечивающем продажу электрической энергии (мощности).

Истечение срока межповерочного интервала не приводит к искажению данных об объеме потребленной электрической энергии, а лишь указывает на необходимость проведения поверки указанного измерительного комплекса, и не может быть приравнено к безучетному потреблению электрической энергии.

При этом сетевая организация должна была ежегодно проводить проверку расчетных приборов учета, используемых для определения объемов потребления электрической энергии и своевременно выявить, что сроки поверки приборов учета (трансформаторов тока) потребителей истекли/истекают.

Таким образом, сетевая организация не исполнила обязанности, предусмотренные пунктом 172 Основных положений. Также сетевой организацией не доказано, что данное нарушение привело к искажению данных об объемах потребленной электрической энергии Объектом.

Как следует из материалов дела, определение и расчет объема безучетного потребления электрической энергии Объектом был произведен ПАО «МОЭСК» расчетным способом, а именно в соответствии с подпунктом «а» пункта 1 приложения № 3 к Основным положениям.

Согласно пункту 179 Основных положений в случае неисправности, утраты или истечения срока межповерочного интервала расчетного прибора учета либо его демонтажа в связи с поверкой, ремонтом или заменой определение объема потребления электрической энергии (мощности) и оказанных услуг по передаче электрической энергии осуществляется в порядке, установленном пунктом 166 Основных положений для случая непредоставления показаний прибора учета в установленные сроки.

Таким образом, с учетом отсутствия оснований для выявления безучетного потребления электрической энергии, а также выявления истечения срока межповерочного интервала приборов учета Объекта, расчет за поставленную электрическую энергию на Объект должен был быть произведен ПАО «МОЭСК»

в соответствии с пунктом 166 Основных положений.

Из указанного следует, что у ПАО «МОЭСК» отсутствовали основания для определения и расчета объема безучетного потребления электрической энергии в соответствии с подпунктом «а» пункта 1 приложения № 3 к Основным положениям.

Кроме того, акты о неучтенном потреблении электрической энергии составлены с нарушением Основных положений, в части определения объема безучетного потребления электрической энергии.

В акте о неучтенном потреблении электрической энергии от 23.03.2016 № БУ/10/СВОРУ-МУЭ-Ю период безучетного потребления электрической энергии Объектом определен с 23.03.2015 по 21.03.2016.

Согласно пункту 172 Основных положений проверки расчетных приборов учета включают визуальный осмотр схемы подключения энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности)) и схем соединения приборов учета, проверку соответствия приборов учета требованиям настоящего документа, проверку состояния прибора учета, наличия и сохранности контрольных пломб и знаков визуального контроля, а также снятие показаний приборов учета. Указанная проверка должна проводиться не реже 1 раза в год и может проводиться в виде инструментальной проверки.

При этом, исходя из письменных пояснений АО «Мосэнергосбыт» и ПАО «МОЭСК», представленных в адрес Московского УФАС России, установлено, что проверок узлов учета в период с 01.01.2014 по 21.03.2016 не проводилось. Договор энергоснабжения с АО «Строймехсервис» заключен 27.03.2007. Следовательно, плановая проверка должна была быть проведена не позднее 27.03.2016.

Таким образом, в соответствии с пунктом 172 Основных положений период безучетного потребления должен быть установлен с 28.03.2015 до момента выявления безучетного потребления электрической энергии - 21.03.2016 (акт проверки узла учета электрической энергии от 21.03.2016).

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.

Учитывая вышеизложенное ПАО «МОЭСК» неверно определило период безучетного потребления электрической энергии Объектом.

Также 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.

Пунктом 1 приложения № 3 к Основным положениям установлено, что 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 приложению к акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 23.03.2016 № БУ/10/СВОРУ-МУЭ-Ю, при определении объема безучётного потребления ПАО «МОЭСК» приняло к расчету количество часов потребления электрической энергии Объектом в размере 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.

Так, 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 стороны согласовали количество часов работы токоприемников, расположенных на Объекте АО «Строймехсервис», в месяц 465.

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.

В соответствии с абзацем 16 пункта 84 Основных положений стоимость электрической энергии (мощности) в объеме выявленного безучетного потребления электрической энергии рассчитывается и взыскивается гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) с потребителя по договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) на основании акта о неучтенном потреблении электрической энергии, составленного в соответствии с разделом X Основных положений.

Таким образом, ПАО «МОЭСК» неверно определило объем безучетного потребления электрической энергии Объектом АО «Строймехсервис» за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления, что привело к ущемлению интересов АО «Строймехсервис».

Кроме того, 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, при неверном определении ПАО «МОЭСК» объемов

по актам о безучетном потреблении электрической энергии, ПАО «МОЭСК» получает коммерческую выгоду в силу нарушения порядка определения объемов безучетного потребления электрической энергии.

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

АО «Мосэнергосбыт» направило в адрес АО «Строймехсервис» счет № Э/61/19302 от 31.03.2016 на оплату электрической энергии по акту безучетного потребления от 20.06.2017 № БУ/10/СВОРУ-МУЭ-Ю в размере 4 802 467 (четыре миллиона восемьсот две тысячи четыреста шестьдесят семь) рублей 48 копеек.

Исходя из письменных пояснений, представленных АО «Мосэнергосбыт» в адрес Московского УФАС России (вх. № 2823/18 от 22.01.2018), АО «Мосэнергосбыт» при выставлении АО «Строймехсервис» счета на оплату по акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 23.03.2016 № БУ/10/СВОРУ-МУЭ-Ю, указывает на то, что за АО «Мосэнергосбыт» не закреплено обязанности в корректировке объема, по вышеуказанным актам, составленным ПАО «МОЭСК».

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.

Таким образом, АО «Мосэнергосбыт» будучи гарантирующим поставщиком, располагая материалами о предыдущей проверке приборов учета Объекта и документами, влияющими на расчет объема безучетного потребления Объектом применило неверные значения безучетного потребления по акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 23.03.2016

№ БУ/10/СВОРУ-МУЭ-Ю, и, как следствие, неверно произвело расчет стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектом АО «Строймехсервис».

Кроме того, Комиссией установлено, что АО «Мосэнергосбыт» неоднократно осуществляло корректировку актов о безучетном потреблении электрической энергии, составленных ПАО «МОЭСК» в отношении иных организаций, что подтверждается материалами дела № 1-10-400/77-18.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что АО «Мосэнергосбыт» имело возможность корректировать объем безучетного потребления электрической энергии, рассчитанного ПАО «МОЭСК» по акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 23.03.2016 № БУ/10/СВОРУ-МУЭ-Ю.

Кроме того, согласно имеющейся в Московском УФАС России информации (вх. № 2823/18 от 22.01.2018) в связи с неоплатой счета за безучетное потребление АО «Мосэнергосбыт» направило уведомление от 30.06.2017 № 13136 о частичном ограничении режима потребления электроэнергии за неоплату задолженности, возникшей вследствие безучетного потребления электрической энергии Объектом.

При этом в случае оспаривания потребителем факта осуществления безучетного потребления АО «Мосэнергосбыт», имея возможность использования иных способов защиты права, в том числе взыскания в судебном порядке с потребителя стоимости безучетного потребления, применило такой способ как направление уведомления об ограничении режима потребления электрической энергии в целях понуждения потребителя к оплате спорной задолженности (стоимости безучетного потребления электрической энергии, выявленного сетевой организацией в отсутствие на то оснований).

АО «Мосэнергосбыт», используя свое монопольное положение на рынке оказания услуг по реализации электрической энергии, поставив под риск деятельность ООО «Строймехсервис» вследствие введения ограничения режима потребления электрической энергии, добросовестно исполняющего свои обязательства по оплате текущих платежей по Договору, направило уведомление о введении ограничения режима потребления электрической энергии в отношении Объекта, тем самым понуждало ООО «Строймехсервис» к оплате счета по акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 23.03.2016 № БУ/10/СВОРУ-МУЭ-Ю, во избежание ограничения энергоснабжения.

ПАО «МОЭСК» и АО «Мосэнергосбыт» представили возражения на заключение об обстоятельствах дела 1-10-400/77-18, доводы, изложенные

в возражениях, отклоняются Комиссией, позиция Комиссии по указанным доводам отражена в настоящем решении по делу № 1-10-400/77-18.

Наличие состоявшихся по гражданскому делу (№ А40-142606/2017) судебных актов, не влияет на законность принятого решения антимонопольным органом по настоящему делу.

Выводов о том, что в действиях АО «Мосэнергосбыт» и ПАО «МОЭСК» отсутствует нарушение антимонопольного законодательства, упомянутые судебные акты не содержат; действия энергосбытовой и электросетевой организацией, являвшиеся предметом проверки со стороны антимонопольного органа, предметом судебной проверки не являлись.

Наличие спора по гражданскому делу № А40-142606/2017 не влияет на рассмотрение Комиссией дела № № 1-10-400/77-18. Арбитражным судом г. Москвы в рамках рассмотрения дела № А40-142606/2017 не исследовался факт наличия либо отсутствия в действиях ПАО «МОЭСК» и АО «Мосэнергосбыт» нарушения антимонопольного законодательства.

Антимонопольный контроль хозяйственной деятельности делегирован антимонопольным органам. Такой контроль предполагает оценку антимонопольным органом действий субъекта на предмет их соответствия специальным требованиям и нормам, носящим публично-правовой характер, в частности Закона о защите конкуренции, законодательства о естественных монополиях.

В пользу такого подхода (в том числе о первичности контроля именно со стороны антимонопольного органа в отношении субъектов, занимающих доминирующее положение, в действиях которых усматривается нарушение антимонопольного законодательства) свидетельствует толкование, содержащееся в пункте 20 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее — постановление Пленума № 30).

Пунктом 20 постановления Пленума № 30 установлено, что право выбора судебного или административного порядка защиты своего нарушенного или оспариваемого права принадлежит субъекту спорных правоотношений. Закон о защите конкуренции не содержит указаний на то, что защита гражданских прав в административном порядке (путем рассмотрения антимонопольным органом дел о нарушениях антимонопольного законодательства) исключается при наличии возможности обратиться в арбитражный суд или, наоборот, является обязательным условием обращения лиц, чьи права нарушены, в суд.

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 (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСК»), путем составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 23.03.2016 № БУ/10/СВОРУ-МУЭ-Ю в отношении Объекта АО «Строймехсервис» в отсутствие на то оснований, что привело к ущемлению интересов АО «Строймехсервис», а также о нарушении АО «Мосэнергосбыт», выразившемся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке реализации электрической энергии на территории города Москвы, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем применения неверных значений объема безучетного потребления электрической энергии Объектом АО «Строймехсервис» при расчете стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектом за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления, а также путем направления уведомления об ограничении потребления электрической энергии от 30.06.2017 № 13136 в отношении Объекта, что привело к ущемлению интересов АО «Строймехсервис».

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 (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСК»), путем составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 23.03.2016 № БУ/10/СВОРУ-МУЭ-Ю в отношении Объекта АО «Строймехсервис» в отсутствие на то оснований, что

привело к ущемлению интересов АО «Строймехсервис».

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

4. Установить в действиях АО «Мосэнергосбыт» факт нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке реализации электрической энергии на территории города Москвы, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем применения неверных значений объема безучетного потребления электрической энергии Объектом АО «Строймехсервис» при расчете стоимости безучетного потребления электрической энергии Объектом за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления, а также путем направления уведомления об ограничении потребления электрической энергии от 30.06.2017 № 13136 в отношении Объекта, что привело к ущемлению интересов АО «Строймехсервис».

5. Выдать АО «Мосэнергосбыт» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

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

Председатель Комиссии (...)

Члены Комиссии (...)

(...)

(...)

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.

