

ПАО «МОЭСК»

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

client@moesk.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 077/04/14.31-6050/2019

Резолютивная часть постановления объявлена 21.08.2019

Полный текст постановления изготовлен 23.08.2019

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее — Московское УФАС России) (...), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 077/04/14.31-6050/2019, возбужденного в отношении ПАО «МОЭСК» (ИНН 5036065113, КПП 772501001, дата регистрации юридического лица 01.04.2005, юридический адрес: 115114, г. Москва, 2-й Павелецкий пр-д, д. 3, стр. 2), уведомленного надлежащим образом Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 077/04/14.31-6050/2019 об административном правонарушении (исх. от 09.08.2019 № ЕП/40182/19), в присутствии представителя ПАО «МОЭСК» (...) по доверенности от (...) № (...),



УСТАНОВИЛ:

Протоколом от 06.08.2019 № 077/04/14.31-6050/2019 об административном правонарушении (исх. от 06.08.2019 № 39439/19) зафиксирован факт административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ).

Событие административного правонарушения и его квалификация.

Решением Московского УФАС России от 12.09.2018 по делу № 1-10-939/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. от 12.09.2018 № НП/43930/18) 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, 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 доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСК») путем осуществления расчета объема безучетного потребления электрической энергии жилыми домами, расположенными по адресам: г. Москва, ул. Демьяна Бедного, д. 2, корп. 2 (далее — Объект-1); г. Москва, ул. Мневники, д. 7, корп. 3 (далее — Объект-2); г. Москва, ул. Мневники д. 7, корп. 1 (далее — Объект-3) (далее — Объекты, МКД), — и находящимися в управлении Товарищества собственников помещений жилых домов микрорайона МЖК «Атом» (ИНН 7734047975, КПП 773401001, адрес: 123308, г. Москва, ул. Демьяна Бедного, д. 2, корп. 5) (далее — ТСПЖДМ МЖК «Атом»), по Актам о неучтенном потреблении электрической энергии №№ БУ/61/СЗОРУ-МУЭ-Ю (на Объекте-1), БУ/62/СЗОРУ-МУЭ-Ю (на Объекте-2), БУ/63/СЗОРУ-МУЭ-Ю (на Объекте-3), БУ/64/СЗОРУ-МУЭ-Ю (на Объекте-3), БУ/65/СЗОРУ-МУЭ-Ю (на Объекте-3), БУ/66/СЗОРУ-МУЭ-Ю (на Объекте-3) (далее — Акты) в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 (далее — Правила предоставления коммунальных услуг), что привело к ущемлению интересов ТСПЖДМ МЖК «Атом».

В адрес Московского УФАС России поступили заявление и материалы ТСПЖДМ МЖК «Атом» (вх. от 26.01.2018 № 4223/18), при рассмотрении которых Московским УФАС России в действиях ПАО «МОЭСК» были выявлены признаки нарушения Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее — Основные положения).

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

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

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 естественных монополий.

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 (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью).

Энергоснабжение МКД осуществляется на основании Договора энергоснабжения с исполнителем коммунальных услуг от 12.12.2007 № 92909765, заключенного между АО «Мосэнергосбыт» и ТСПЖДМ МЖК «Атом» (далее — Договор).

Согласно письменным пояснениям ТСПЖДМ МЖК «Атом» является исполнителем коммунальных услуг и приобретает электрическую энергию у АО «Мосэнергосбыт» для предоставления коммунальной услуги собственникам и пользователям МКД, находящихся в управлении ТСПЖДМ МЖК «Атом».

В соответствии с Приложением № 2 на Объекте-1 учет потребленной электрической энергии производится на основании данных прибора учета № 354340 (Приложение № 2 к Договору), на Объекте-2 — на основании данных прибора учета № 12000140, на Объекте-3 — на основании данных приборов учета №№ 7002140, 12000708, 354282, 326595.

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.

Согласно пункту 2 Основных положений «безучетное потребление» — потребление электрической энергии с нарушением установленного договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), договором оказания услуг по передаче электрической энергии) и Основными положениями порядка учета электрической энергии со стороны потребителя (покупателя), выразившимся во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета), обязанность по обеспечению целостности и сохранности которого (которой) возложена на потребителя (покупателя), в том числе в нарушении (повреждении) пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета (систему учета), в несоблюдении установленных договором сроков извещения об утрате (неисправности) прибора учета (системы учета), а также в совершении потребителем (покупателем) иных действий (бездействий), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности).

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

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 Основных положений, 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.

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

02.12.2015 на Объектах ТСПЖДМ МЖК «Атом» проведены внеплановые проверки приборов учета электрической энергии. По результатам проверки составлены акты проверки узла учета по Объекту-1 от 02.12.2015 № б/н, по Объекту-2 от 02.12.2015 № б/н, по Объекту-3 от 02.12.2015 № б/н (далее — Акты проверки). В Актах проверки указано, что основанием для проведения внеплановой проверки явилось обращение СЗО АО «Мосэнергосбыт» от 12.11.2015 № ИП/34-1398/15, которым гарантирующий поставщик уведомил

сетевую организацию об обращении, поступившем от ТСПЖДМ МЖК «Атом», о необходимости проверки и допуска приборов учета в эксплуатацию.

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.

В соответствии с пунктом 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.

Во исполнение данного пункта ПАО «МОЭСК» было направлено в адрес ТСПЖДМ МЖК «Атом» уведомление от 18.11.2015 № ЭУ/169/701 о проведении проверки на Объектах 02.12.2015.

В соответствии с пунктом 176 Основных положений результаты проверки приборов учета сетевая организация оформляет актом проверки расчетных приборов учета, который подписывается сетевой организацией и лицами, принимавшими участие в проверке. Акт составляется в количестве экземпляров по числу лиц, принимавших участие в проверке, по одному для каждого участника.

02.12.2015 при проведении ПАО «МОЭСК» проверки составлены акты проверки узлов учета электроэнергии на Объекте-1 в отношении прибора учета № 354340, на Объекте-2 в отношении прибора учета № 12000140, на Объекте-3 в отношении приборов учета №№ 7002140, 12000708, 354282, 326595. В ходе данной проверки было установлено, что трансформаторы тока на расчетных приборах учета на Объектах самовольно заменены в нарушение требований пункта 149 Основных положений, также было указано на отсутствие пломб и знаков визуального контроля на трансформаторах тока на расчетных приборах учета на Объектах ТСПЖДМ МЖК «Атом».

По результатам проведенной проверки согласно пункту 176 Основных положений ПАО «МОЭСК» 02.12.2015 в присутствии представителя ТСПЖДМ МЖК «Атом» составлены Акты. Указанные Акты подписаны представителем ТСПЖДМ МЖК «Атом».

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ПАО «МОЭСК» (вх от 02.03.2018 № 10818-ЭП/18), общество, руководствуясь условиями Договора, определило расчет объема безучетного потребления электрической энергии по Актам с применением расчетного способа при наличии данных о величине указанной в Договоре мощности энергопринимающих устройств в соответствующей точке поставки, что соответствует порядку расчета объема безучетного потребления, предусмотренного Основными положениями.

Антимонопольным органом по результатам анализа действующего законодательства установлено следующее.

В соответствии с пунктом 68 Основных положений исполнитель коммунальной услуги в лице управляющей организации, товарищества собственников жилья, жилищного, жилищно-строительного или иного специализированного потребительского кооператива в целях оказания потребителям коммунальной услуги по электроснабжению (коммунальной услуги по отоплению и (или) горячему водоснабжению, предоставляемой исполнителем коммунальной услуги с использованием электрической энергии при отсутствии централизованного теплоснабжения и (или) горячего водоснабжения) заключает договор энергоснабжения с гарантирующим поставщиком или энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией в соответствии с настоящим документом и Правилами, обязательными при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2012 № 124 (далее — Правила № 124).

Правила предоставления коммунальных услуг регулируют отношения по предоставлению коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах, собственникам и пользователям жилых домов, в том числе отношения между исполнителями и потребителями коммунальных услуг, устанавливают их права и обязанности, порядок заключения договора, содержащего положения о предоставлении коммунальных услуг, а также порядок контроля качества предоставления коммунальных услуг, порядок определения размера платы за коммунальные услуги с использованием приборов учета и при их отсутствии, порядок перерасчета размера платы за отдельные виды коммунальных услуг в период временного отсутствия граждан в занимаемом жилом помещении, порядок изменения размера платы за коммунальные услуги при предоставлении коммунальных услуг ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность, определяют основания и порядок приостановления или ограничения предоставления коммунальных услуг, а также регламентируют

вопросы, связанные с наступлением ответственности исполнителей и потребителей коммунальных услуг.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 31 Правил предоставления коммунальных услуг, исполнитель коммунальной услуги обязан предоставлять потребителю коммунальные услуги в необходимых для него объемах и надлежащего качества в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Правилами предоставления коммунальных услуг и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг.

Согласно пункту 42 Правил предоставления коммунальных услуг размер платы за коммунальную услугу, предоставленную потребителю в жилом помещении, оборудованном индивидуальным или общим (квартирным) прибором учета, за исключением платы за коммунальную услугу по отоплению, определяется в соответствии с формулой 1 Приложения № 2 к Правилам предоставления коммунальных услуг исходя из показаний такого прибора учета за расчетный период.

При отсутствии индивидуального или общего (квартирного) прибора учета холодной воды, горячей воды, электрической энергии и газа размер платы за коммунальную услугу по холодному водоснабжению, горячему водоснабжению, электроснабжению, газоснабжению, предоставленную потребителю в жилом помещении, а равно при неисправности прибора учета, определяется в соответствии с формулами 4 и 5 Приложения № 2 к Правилам предоставления коммунальных услуг исходя из нормативов потребления коммунальной услуги.

Размер платы за коммунальные услуги в жилых помещениях определяется по нормативам потребления в соответствии с Правилами установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 306.

Согласно части 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Определение объемов покупки электрической энергии, поставленной исполнителю коммунальных услуг в лице управляющей организации или товарищества собственников жилья либо жилищного кооператива или иного специализированного потребительского кооператива, в том числе на вводе в многоквартирный дом, осуществляется в соответствии с Правилами № 124.

В соответствии с пунктом 184 Основных положений определение объемов потребления электрической энергии потребителями коммунальной услуги по электроснабжению осуществляется в порядке, установленном Правилами предоставления коммунальных услуг.

По смыслу пункта 19 Правил предоставления коммунальных услуг собственники помещений в многоквартирном доме в рамках заключенного договора несут обязательства по оплате коммунальных услуг исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, показаний приборов учета или иного способа, указанного в Правилах предоставления коммунальных услуг.

Таким образом, с учетом положений указанных норм права количество электроэнергии, отпущенной в многоквартирные дома, подлежало определению либо по показаниям приборов учета, либо исходя из нормативов, установленных органами местного самоуправления. При этом в случае нарушения учета потребляемого ресурса его объем надлежит определять исходя из нормативов, установленных органами местного самоуправления.

Применение иного способа учета фактического потребления энергии многоквартирными домами, в том числе по правилам пунктов 195, 196 Основных положений (с использованием максимальной мощности энергопринимающих устройств и количества часов использования мощности в расчетном периоде), прямо противоречит вышеуказанной специальной норме жилищного законодательства, подлежащей прямому применению в спорных правоотношениях по поставке коммунальных ресурсов.

Таким образом, ПАО «МОЭСК» произвело расчет объема безучетного потребления электрической энергии Объектами ТСПЖДМ МЖК «Атом» в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг.

Следовательно, 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 письменным пояснениям АО «Мосэнергосбыт» (вх. от 02.03.2018 № 10810-ЭП/18) в адрес гарантирующего поставщика письмом от 04.12.2015 поступили Акты, составленные ПАО «МОЭСК» в отношении Объектов ТСПЖДМ МЖК «Атом». АО «Мосэнергосбыт» указывает на то, что до 2017 года общество не выставило счет на оплату стоимости безучетного потребления электрической энергии по указанным Актам ввиду неверного определения сетевой организацией объема безучетного потребления электрической энергии.

ПАО «МОЭСК» обратилось с иском к АО «Мосэнергосбыт» в арбитражный суд о взыскании с гарантирующего поставщика задолженности за услуги по передаче электрической энергии, оказанные сетевой организацией, в том числе в объеме безучетного потребления по Актам.

АО «Мосэнергосбыт», в свою очередь, на основании Актов выставило в адрес заявителя Счет от 19.06.2017 № 1311-06/17-БУ на сумму 1 631 819 (один миллион шестьсот тридцать одна тысяча восемьсот девятнадцать) рублей 20 копеек до вступления в законную силу решения арбитражного суда по делу А40-100821/16-16-598 о взыскании с АО «Мосэнергосбыт» в пользу

ПАО «МОЭСКС» денежных средств. Объем количества безучетно потребленной электрической энергии определен в размере 463,585 кВт*ч.

Исходя из письменных пояснений и документов, представленных АО «Мосэнергосбыт» (вх. от 02.03.2018 № 10810-ЭП/18), расчет стоимости безучетного потребления произведен обществом в соответствии с пунктом 195 Основных положений и на основании объемов безучетного потребления, определенных ПАО «МОЭСКС» при составлении Актов.

АО «Мосэнергосбыт» повторно 29.11.2017 выставило ТСПЖДМ МЖК «Атом» Счет на оплату электрической энергии № 1311-09 на сумму 3 519 971 (три миллиона пятьсот девятнадцать тысяч девятьсот семьдесят один) рубль 84 копейки до вступления решения суда в законную силу по вышеупомянутому делу. При этом согласно данному Счету объем безучетно потребленной электрической энергии составил 999 992 кВт*ч, таким образом, объем, указанный в данном Счете, вдвое превысил объем, указанный в направленном ранее 19.06.2017 Счете.

Согласно пояснениям АО «Мосэнергосбыт» (вх. 25087-ЭП/18 от 11.07.2018) Акты были предметом оценки судов в рамках рассмотрения вышеупомянутого дела, решением суда по данному делу иски требования ПАО «МОЭСКС» в части Актов были удовлетворены в полном объеме и с АО «Мосэнергосбыт» взыскана стоимость услуг по передаче исходя из объема безучетного потребления 999 992 кВт*ч.

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.

Таким образом, вышеуказанные действия ПАО «МОЭСКС» привели к ущемлению интересов ТСПЖДМ МЖК «Атом».

На основании изложенного антимонопольным органом сделан вывод о нарушении ПАО «МОЭСКС» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившемся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСКС») путем осуществления расчета объема безучетного потребления электрической энергии Объектами по Актам за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления, в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг, что привело к ущемлению интересов ТСПЖДМ МЖК «Атом».

По итогам рассмотрения дела № 1-10-939/77-18 антимонопольным органом приняты Решение от 12.09.2018 по делу № 1-10-939/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. от 12.09.2018 № НП/43930/18) и

Предписание от 12.09.2018 № 1-10-939/77-18 (исх. от 12.09.2018 № НП/43931/18). Указанное Решение 23.05.2019 признано Девятым арбитражным апелляционным судом в рамках дела А40-243437/18 соответствующим Закону о защите конкуренции.

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 Московского УФАС России Решения от 12.09.2018 по делу

№ 1-10-939/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства — 12 сентября 2018 года.

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» (ИНН 5036065113, КПП 772501001, дата регистрации юридического лица 01.04.2005, юридический адрес: 115114, г. Москва, 2-й Павелецкий пр-д, д. 3, стр. 2) заключается в нарушении части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившемся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСК») путем осуществления расчета объема безучетного потребления электрической энергии Объектами по Актам в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг, что привело к ущемлению интересов ТСПЖДМ МЖК «Атом».

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.

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 обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

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

Вместе с тем согласно письму ПАО «МОЭСК» от 19.10.2018 № МОЭСК/АВ-1224, направленному в адрес Московского УФАС России

(отметка о получении от 23.10.2018), общество исполнило Предписание от 12.09.2018 № 1-10-939/77-18 (исх. от 12.09.2018 № НП/43931/18).

В целях расчета административного штрафа Московским УФАС России Определением о возбуждении дела № 077/04/14.31-6050/2019 об административном правонарушении и проведении административного расследования от 24.07.2019 (исх. от 24.07.2019 № 37200/19) у ПАО «МОЭСК» были запрошены сведения о выручке филиала ПАО «МОЭСК» (структурного подразделения) на рынке по передаче электрической энергии по уровню напряжения точки(-ек) поставки ТСПЖДМ МЖК «Атом» за период с 01.01.2017 по 31.12.2017, определенной в соответствии со статьями 248, 249 Налогового кодекса Российской Федерации.

В соответствии со сведениями, представленными ПАО «МОЭСК» (вх. от 06.08.2019 № 44227/19), для расчета административного штрафа используется выручка ПАО «МОЭСК» на рынке по передаче электрической энергии за период с 01.01.2017 по 31.12.2017 в размере 147 371 865 000 рублей (без НДС).

Согласно сведениям, представленными ПАО «МОЭСК» (вх. от 06.08.2019 № 44227/19), выручка 19 Ремонтно-эксплуатационного района УКС СЗО филиала ПАО «МОЭСК» «Московские кабельные сети», обеспечивающего энергоснабжение Объектов ТСПЖДМ МЖК «Атом», составляет 139 570 000 рублей (без НДС).

В соответствии с примечанием 4 к статье 14.31 КоАП РФ за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьями 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 статьи 14.31 КоАП РФ, 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:

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

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:

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

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

$$ОО = (Ш_{\max} - Ш_{\min}) : 8,$$

N — количество обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность.

Применительно к данному делу № 077/04/14.31-6050/2019 об административном правонарушении штраф рассчитывается следующим образом:

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

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

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

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

$$ОО = 0$$

Таким образом,

$$ПШ = 2\,302\,905 - 471\,048,75 + 0 = 1\,831\,856,25$$

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) рублей 25 копеек, 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 Ремонтно-эксплуатационного района УКС СЗО филиала ПАО «МОЭСК» «Московские кабельные сети», в которых Решением от 12.09.2018 по делу № 1-10-939/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. от 12.09.2018 № НП/43930/18) 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) рублей 25 копеек.

В письменных пояснениях (вх. от 06.08.2019 № 44227/19) 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 трансформаторных подстанций

№№ 19794, 19796, от которых осуществлялось потребление электрической энергии Объектами ТСПЖДМ МЖК «Атом». Выручка от оказанных услуг по передаче электрической энергии в пределах указанных трансформаторных подстанций составила 336 412 рублей (без НДС).

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 границы рынка определены Московским УФАС России при рассмотрении дела № № 1-10-939/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства.

Решением от 12.09.2018 по делу № 1-10-939/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. от 12.09.2018 № НП/43930/18) ПАО «МОЭСК» признано занимающим доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии на территории города Москвы.

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 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 Ремонтно-эксплуатационного района УКС СЗО филиала ПАО «МОЭСК» «Московские кабельные сети».

Сужение географических границ до границ трансформаторных подстанций, посредством которых осуществлено технологическое присоединение объектов потребителя, противоречит положениям статьи 14.31 КоАП РФ и Методики, не обеспечивает 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 (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСК») путем осуществления расчета объема безучетного потребления электрической энергии Объектами по Актам в нарушение Правил предоставления коммунальных услуг, что привело к ущемлению интересов ТСПЖДМ МЖК «Атом».

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» (ИНН 5036065113, КПП 772501001, дата регистрации юридического лица 01.04.2005, юридический адрес: 115114, г. Москва, 2-й Павелецкий пр-д, д. 3, стр. 2).

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 исчисляться 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 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ПАО «МОЭСК» (ИНН 5036065113, КПП 772501001, дата регистрации юридического лица 01.04.2005, юридический адрес: 115114, г. Москва, 2-й Павелецкий пр-д, д. 3, стр. 2) 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) рублей 25 копеек.

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
№ 077/04/14.31-6050/2019

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: образец платежного поручения на 1 л. в 1 экз.

Заместитель руководителя

(...)