

Должностному лицу ПАО «МОЭСК»

(...)

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о прекращении производства по делу
об административном правонарушении № 077/04/14.31-2133/2020

г. Москва

Резолютивная часть постановления объявлена 18.02.2020

Полный текст постановления изготовлен 21.02.2020

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее — Московское УФАС России) (...), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 077/04/14.31-2133/2020, возбужденного в отношении должностного лица ПАО «МОЭСК» (...), уведомленного надлежащим образом Протоколом от 12.02.2020 № 077/04/14.31-2133/2020 об административном правонарушении (исх. от 12.02.2020 № 7444/20) (далее — Протокол),



УСТАНОВИЛ:

Протоколом 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 26.02.2019 по делу № 1-10-1460/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. от 26.02.2019 № НП/9649/19) (далее — Решение) 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 на территории города Москвы путем составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 07.11.2017 № 002836-ТНМУЭ-Ю в нарушение порядка, предусмотренного Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее — Основные положения), а также путем определения объема безучетного потребления электрической энергии объектом АО «ИВТ», расположенным по адресу г. Москва, г. Троицк, ул. Промышленная, кадастровый номер 77:19:0010202:12 (далее — Объект), в нарушение Основных положений, что привело к ущемлению интересов АО «ИВТ».

В адрес Московского УФАС России поступили заявление и материалы АО «ИВТ» (вх. от 22.05.2018 № 25734/18), при рассмотрении которых Московским УФАС России в действиях ПАО «МОЭСК» были выявлены признаки нарушения Основных положений.

Приказом Московского УФАС России от 31.08.2018 № 230 возбуждено дело № 1-10-1460/77-18 по признакам нарушения ПАО «МОЭСК», АО «Мосэнергосбыт» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

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 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, находящемся 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).

Технологическое присоединение Объекта подтверждается актом разграничения границ балансовой принадлежности от 16.12.2016 № Н-16-00-900932/125, актом разграничения эксплуатационной ответственности от 16.12.2016 № Н-16-00-900932/125, актом об осуществлении технологического присоединения от 30.12.2016 № 1/НМ-15354-1394(900778), актом о выполнении технических условий от 30.12.2016 № 900778.

ПАО «МОЭСК» 04.07.2017 были составлены акты допуска приборов учета №№ 425-ПР-М, 427-ПР-М в отношении приборов учета электрической энергии №№ 26956047, 26956050, установленных на трансформаторной подстанции № 1266. При этом указанные приборы учета электрической энергии были опломбированы ПАО «МОЭСК», информация о номерах пломб внесена в указанные акты допуска.

Энергоснабжение Объекта АО «ИВТ» осуществлялось на основании договора энергоснабжения от 25.07.2017 № 60504190, заключенного между АО «Мосэнергосбыт» и АО «ИВТ» (далее — Договор энергоснабжения).

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), 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 проверки расчетных приборов учета осуществляются сетевой организацией, к объектам электросетевого хозяйства которой непосредственно или опосредованно присоединены энергопринимающие устройства (объекты по производству электрической энергии (мощности)), в отношении которых установлены подлежащие проверке расчетные приборы учета, если иное не установлено в договоре оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенном такой сетевой организацией с другой сетевой организацией.

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.

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

Плановые проверки приборов учета осуществляются сетевой организацией на основании плана-графика проведения проверок расчетных приборов учета, разработанного сетевой организацией и согласованного с гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) в порядке, указанном в пункте 174 Основных положений.

В соответствии с пунктом 192 Основных положений факт безучетного потребления электрической энергии может быть выявлен, в том числе при проведении проверки состояния приборов учета, а также в ходе проведения осмотра прибора учета перед его демонтажем.

ПАО «МОЭСК» 26.10.2017 в присутствии представителя АО «ИВТ» и АО «Мосэнергосбыт» была проведена проверка узла учета электроэнергии № 26956050 на схеме учета ПС-727 ф 10 КРН 273, ТП-1266, расположенного на Объекте.

По результатам указанной проверки ПАО «МОЭСК» был составлен акт проверки узла учета от 26.10.2017 № 1017-39, в заключении которого указано, что схема включения электросчетчика проверена и была признана верной.

Вместе с тем указанный акт содержит сведения о нарушении схемы учета, а именно потребитель имел возможность установить факт отсутствия напряжения на вводе 1 (расчетный прибор учета № 26956050 отключен) и осуществлял безучетное потребление.

В соответствии с пунктом 192 Основных положений по факту выявленного безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии сетевой организацией составляется акт о неучтенном потреблении электрической энергии.

Позднее, а именно 07.11.2017, ПАО «МОЭСК» сетевой организацией был составлен акт о безучетном потреблении № 002836/Т-НМУЭ-ю в отсутствие представителя АО «ИВТ».

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.

Акт о неучтенном потреблении электрической энергии может быть составлен в отсутствие лица, осуществляющего безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии, или обслуживающего его гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации).

При этом составляющее акт лицо прикладывает к акту доказательства надлежащего уведомления потребителя о дате и времени составления акта. В этом случае акт составляется в присутствии 2 незаинтересованных лиц или с использованием средств фотосъемки и (или) видеозаписи, при этом материалы фотосъемки, видеозаписи подлежат хранению и передаются вместе с актом о неучтенном потреблении.

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.

В подтверждение исполнения обязанности, предусмотренной пунктом 193 Основных положений, ПАО «МОЭСК» представило письмо-уведомление от 30.10.2017 № 685/НМУЭ, в котором сообщалось о необходимости обеспечения явки 07.11.2017 представителя АО «ИВТ» в целях составления акта о безучетном потреблении.

Вместе с тем согласно данным сайта ФГУП «Почта России» данное уведомление было направлено 31.10.2017, которое фактически получено потребителем только 10.11.2017, то есть после назначенной даты составления акта (штамп прибытия в место получения корреспонденции на конверте — 09.11.2017).

Акт о неучтенном потреблении от 07.11.2017 № 002836/Т-НМУЭ-ю, составленный в присутствии двух незаинтересованных лиц, содержит отметку об отсутствии потребителя при составлении указанного акта, вместе с тем к акту не приложены доказательства надлежащего уведомления потребителя о дате и времени составления акта. Подписи незаинтересованных лиц не подменяют присутствие потребителя, а должны только фиксировать отказ от подписи потребителя либо его отсутствие при наличии надлежащего уведомления.

В связи с изложенным антимонопольный орган делает вывод о нарушении ПАО «МОЭСК» порядка составления акта о неучтенном потреблении, предусмотренного Основными положениями, что, в свою очередь, существенно повлияло на права потребителя в части невозможности предоставления объяснений относительно выявленного факта, а также замечаний к составленному акту.

Таким образом, акт о неучтенном потреблении электрической энергии от 07.11.2017 № 002836/Т-НМУЭ-ю, составленный с нарушением пункта 193 Основных положений, не может являться допустимым и достоверным доказательством факта безучетного потребления.

Кроме того, антимонопольный орган отмечает, что в акте о неучтенном потреблении электрической энергии от 07.11.2017 № 002836-Т-НМУЭ-Ю период безучетного потребления определен с нарушением Основных положений, а именно с 05.07.2017 по 26.10.2017.

Вместе с тем АО «Мосэнергосбыт» выдавалось разрешение на подачу напряжения на Объект от 01.08.2017 № 61 на основании заключения Договора энергоснабжения.

Таким образом, подача электрической энергии на Объект не могла начаться ранее выдачи указанного разрешения.

На основании изложенного ПАО «МОЭСК» неверно определило период безучетного потребления электрической энергии Объектом.

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 от 04.09.2017 № 17-3916 оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенному между ПАО «МОЭСК» и АО «Мосэнергосбыт», 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.

Безучетное потребление влечет значительную финансовую нагрузку для абонента, поскольку порядок расчета стоимости безучетного потребления,

установленный пунктом 195 Основных положений и предусматривающий расчет объема исходя из максимальной мощности энергопринимающих устройств абонента и количества часов в расчетном периоде, не тождественен обычному порядку расчетов за потребленную электроэнергию, определенному по показаниям прибора учета, отражающим фактическое потребление электроэнергии.

Объем электрической энергии, определенный по актам о безучетном потреблении, подлежит включению в объем оказанных услуг по передаче электрической энергии и вычитается из объема электроэнергии, приобретаемой ПАО «МОЭСК» в расчетном периоде в целях компенсации потерь электрической энергии, которые приобретаются и оплачиваются сетевой организацией.

Таким образом, при неверном определении объема электрической энергии по актам о безучетном потреблении электрической энергии ПАО «МОЭСК» получает коммерческую выгоду.

Поскольку ПАО «МОЭСК» при выявлении безучетного потребления действует на рынке передачи электроэнергии, преследует экономические цели, нарушает требования антимонопольного законодательства, а также совершает действия, которые влекут негативные последствия для АО «ИВТ», действия ПАО «МОЭСК» подлежат квалификации по части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

На основании изложенного антимонопольным органом сделан вывод о нарушении ПАО «МОЭСК» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившемся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии на территории города Москвы путем составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 07.11.2017 № 002836-Т-НМУЭ-Ю в нарушение порядка, предусмотренного Основными положениями, а также путем определения объема безучетного потребления электрической энергии Объектом в нарушение Основных положений, что привело к ущемлению интересов АО «ИВТ».

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 — 26 февраля 2019 года.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В целях установления должностного лица ПАО «МОЭСК», ответственного за совершение действий, квалифицированных в Решении

как злоупотребление доминирующим положением, Московским УФАС России в адрес общества было направлено Определение от 27.01.2020 о возбуждении дела № 077/04/14.31-1322/2020 об административном правонарушении и проведении административного расследования (исх. от 27.01.2020 № 3655/20), содержащее соответствующий запрос информации.

В ответе на запрос информации (вх. от 07.02.2020 № 6813/20) ПАО «МОЭСК» представило в качестве лица, ответственного за составление акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 07.11.2017 № 002836-ТНМУЭ-Ю в нарушение порядка, предусмотренного Основными положениями, а также определение объема безучетного потребления электрической энергии Объектом в нарушение Основных положений, (...).

В ходе проведения административного расследования установлено следующее.

Приказом о переводе работника на другую работу от (...) № (...) на должность (...) назначен (...).

В силу пункта (...) Должностной инструкции (...) от (...) (далее — Должностная инструкция) (...) организует и контролирует работу по составлению / обороту / оформлению актов осмотра, актов проверки узла учета электроэнергии, актов неучтенного потребления электрической энергии, по фактам выявленного безучетного и бездоговорного потребления в соответствии с действующим законодательством и нормативными локальными актами ПАО «МОЭСК».

Пунктом (...) Должностной инструкции предусмотрена дисциплинарная и иная определенная законодательством ответственность (...) за некачественное и несвоевременное выполнение должностных обязанностей, возложенных Должностной инструкцией.

Так, из материалов следует, что в обязанности (...) входили организация и контроль работы по составлению, оформлению актов неучтенного потребления электрической энергии.

Акт о неучтенном потреблении электрической энергии от 07.11.2017 № 002836-ТНМУЭ-Ю был составлен и подписан (...).

Отсутствие в ПАО «МОЭСК» четко регламентированного порядка распределения должностных обязанностей, их дублирование сотрудниками разных должностей приводит к делению ответственности между должностными лицами за совершенное правонарушение.

На основании изложенного ответственность за действия, квалифицированные в Решении как нарушение антимонопольного законодательства, лежит, в том числе на представленном ПАО «МОЭСК» в качестве виновного лица (...).

При этом в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело

об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

С учетом того, что в данном случае нет достаточных оснований для установления участия (...) при составлении акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 07.11.2017 № 002836-ТНМУЭ-Ю, должностное лицо находит возможным применить положения статьи 2.9 КоАП РФ и квалифицировать нарушение как малозначительное.

Руководствуясь статьей 2.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо ПАО «МОЭСК» (...) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

На основании статьи 2.9 КоАП РФ освободить должностное лицо ПАО «МОЭСК» (...), нарушившего часть 2 статьи 14.31 КоАП РФ, от административной ответственности, ограничившись устным замечанием.

Производство по делу № 077/04/14.31-2133/2020 об административном правонарушении в отношении должностного лица ПАО «МОЭСК» (...) прекратить.

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 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.

Заместитель руководителя

(...)