

АО «Мосэнергосбыт»

ул. Вавилова, д. 9  
г. Москва, 117312

info@mosenergosbyt.ru

ЧУОО «Международная школа  
углубленного изучения  
иностранных языков»

Ходынский бульвар, д. 9,  
г. Москва, 125252

mis2006@mail.ru

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/01/10-4507/2020 о нарушении  
антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 15 апреля 2020 года.

В полном объеме решение изготовлено \_\_\_ апреля 2020 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;  
- <...>, заместителя начальника отдела контроля за  
соблюдением антимонопольного законодательства



хозяйствующими субъектами;

- <...>, главного специалиста-эксперта отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами;

- <...> - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами,

в присутствии представителей:

АО «Мосэнергосбыт» — <...>, действующего на основании доверенности от 02.12.2019 № Д-103-34,

в отсутствие представителя ЧУОО «Международная школа углубленного изучения иностранных языков» о рассмотрении дела в отсутствие представителя заинтересованного лица (ходатайство от 13.04.2020 № ФАС 35/2020 (от 13.04.2020 № 21988-эп/20)),

рассмотрев дело № 077/01/10-4507/2020 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» АО «Мосэнергосбыт» (адрес: г. Москва, 117312, Вавилова ул., д. 9, ОГРН: 1057746557329, ИНН: 7736520080), 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 нарушения порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии и, как следствие, осуществления неверного расчета стоимости безучетного потребления электрической энергии объектом ЧУОО «Международная школа углубленного изучения иностранных языков» (далее — ЧУОО «Международная школа») по акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 26.04.2017 № 23Ю-041984-035 при направлении счета на оплату безучетного потребления, что противоречит положениям пункта 195 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее — Основные положения), что в свою очередь

привело к ущемлению интересов ЧУОО «Международная школа», с использованием системы видео-конференц-связи VideoMost, руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

#### УСТАНОВИЛА:

Московским УФАС России была проведена плановая выездная проверка АО «Мосэнергосбыт» (адрес: 117312 Вавилова ул., д. 9, г. Москва), по результатам которой составлен акт проверки от 06.12.2019 № НП/66518/19.

В соответствии с указанным актом в действиях АО «Мосэнергосбыт» были выявлены признаки нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции. Указанные действия выразились в злоупотреблении доминирующим положением путем нарушения порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии и, как следствие, осуществления неверного расчета стоимости безучетного потребления электрической энергии объектом ЧУОО «Международная школа» по акту о неучтенном потреблении электрической энергии при направлении счета на оплату безучетного потребления, что противоречит положениям пункта 195 Основных положений, что в свою очередь привело к ущемлению интересов ЧУОО «Международная школа».

На основании изложенного издан приказ Московского УФАС России 13.03.2020 № 57 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения АО «Мосэнергосбыт» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

АО «Мосэнергосбыт» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утверждённого общим собранием акционеров ПАО «Мосэнергосбыт» (протокол от 01.07.2016 № 23).

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

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, за исключением территорий, соответствующих зоне деятельности иных гарантирующих поставщиков.

Доля АО «Мосэнергосбыт» в пределах административных границ города Москвы, за исключением территорий, соответствующих зоне деятельности иных гарантирующих поставщиков, 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 ЧУОО «Международная школа углубленного изучения иностранных языков» (далее - ЧУОО «Международная школа»), расположенного по адресу: г. Москва, Ходынский бул., д. 9 (далее - Объект),

осуществляется на основании договора энергоснабжения от 15.08.2014 № 58169263, заключенного между АО «Мосэнергосбыт» и ЧУОО «Международная школа» в отношении Объекта.

Учет потребленной электрической энергии на Объекте производится на основании, в том числе прибора учета электрической энергии № 03347804.

В силу пункта 167 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее - Основные положения), субъекты электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в том числе гарантирующие поставщики (энергосбытовые, энергоснабжающие организации) и сетевые организации, в соответствии с указанным пунктом проверяют соблюдение потребителями (производителями электрической энергии (мощности) на розничных рынках) требований Основных положений, определяющих порядок учета электрической энергии, условий заключенных договоров энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, договоров оказания услуг оперативно-диспетчерского управления, а также проводят проверки на предмет выявления фактов безучетного и бездоговорного потребления электрической энергии.

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 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.

Соглашением между сетевой организацией и гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) может быть определено, что проверка расчетных приборов учета осуществляется гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) в отношении всех или части точек поставки.

В случае если в отношении каких-либо точек поставки сетевой организацией не были проведены проверки расчетных приборов учета в соответствии с планом-графиком, указанным в пункте 173 настоящего документа, а также если в отношении каких-либо точек поставки за прошедшие 12 месяцев сетевой организацией не были проведены проверки приборов учета, то проверки приборов учета в отношении соответствующих точек поставки вправе провести гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация), который в отношении таких точек поставки осуществляет продажу электрической энергии.

В указанных случаях гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация) осуществляет проверки приборов учета в порядке, аналогичном установленному в разделе X Основных положений «Правила организации учета электрической энергии на розничных рынках» порядку для их проведения сетевой организацией.

Гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация) участвует в проведении проверок приборов учета в соответствии с пунктами 173 - 177 настоящего документа.

Результатом проверки является заключение о пригодности расчетного прибора учета для осуществления расчетов за потребленную (произведенную) на розничных рынках электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги по передаче электрической энергии, о соответствии (несоответствии) расчетного прибора учета требованиям, предъявляемым к такому прибору учета, а также о наличии (об отсутствии) безучетного потребления или о признании расчетного прибора учета утраченным.

Пунктом 176 Основных положений определено, что 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. При отказе лица, принимавшего участие в проверке, от подписания акта, в нем указывается причина такого отказа.

Согласно данным, представленным АО «Мосэнергосбыт», 25.04.2017 АО «Мосэнергосбыт» проведена проверка узла учета электроэнергии, результаты которой оформлены актом проверки узла учета электроэнергии от 25.04.2017. В соответствии с указанным актом на объекте ЧУОО «Международная школа» выявлен факт безучетного потребления электрической энергии, выразившийся в неисправности счетного механизма прибора учета, а также в отсутствии пломб сетевой /сбытовой организации.

В соответствии с пунктом 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.

По результатам проведенной проверки гарантирующим поставщиком

в отношении Объекта составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии от 26.04.2017 № 23Ю-041984-035.

Согласно пункту 195 Основных положений объем безучетного потребления электрической энергии (мощности) определяется с даты предыдущей контрольной проверки прибора учета (в случае если такая проверка не была проведена в запланированные сроки, то определяется с даты, не позднее которой она должна была быть проведена в соответствии с настоящим документом) до даты выявления факта безучетного потребления электрической энергии (мощности) и составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии.

Таким образом, в соответствии с пунктами 172, 195 Основных положений период безучетного потребления должен быть установлен с даты проведения предыдущей проверки либо с даты заключения договора энергоснабжения по 25.04.2017 (акт проверки узла учета электрической энергии от 25.04.2017).

В акте о неучтенном потреблении период безучетного потребления электрической энергии Объектом определен с 26.04.2016 по 25.04.2017.

Согласно информации, представленной АО «Мосэнергосбыт» (письмо от 24.03.2020 № ИП/160-254/20), а также учитывая отсутствие даты предыдущей проверки в акте о безучетном потреблении, проверки приборов учета с момента заключения договора энергоснабжения от 15.08.2014 на Объекте сетевой и сбытовой организацией не проводились.

Ввиду того, что договор энергоснабжения № 58169263 в отношении Объекта ЧУОО «Международная школа» заключен 15.08.2014, а проверки узла учета на указанном объекте до 25.04.2017 не проводились, следовательно, в соответствии с пунктом 172 Основных положений период безучетного потребления должен быть установлен с 16.08.2016 до момента выявления безучетного потребления электрической энергии — 25.04.2017.

Потребитель не должен нести ответственности за неисполнения сетевой организацией и гарантирующим поставщиком ежегодных проверок, предусмотренных пунктом 172 Основных положений.

Годичный срок, предусмотренный Основными положениями, является лишь предельным сроком при выявлении фактов безучётного (бездоговорного) потребления, но не свидетельствует о праве гарантирующего поставщика применять его к порядку определения периода безучётного потребления без



наличия на то соответствующих оснований, не проводя обязательных проверок несколько лет.

Позиция Московского УФАС России по данному вопросу подтверждается обширной судебной практикой московского региона, в том числе по делам, заявителем по которым выступало АО «Мосэнергосбыт»: судебные дела №№ А40-58039/2018, А40-196524/2018, А40-98314/2018, А40-257257/2018, А40-105330/2018, А40-58829/2018, А40-117339/2018, А40-80015/2018, А40-81512/2018, А40-42131/2018, А40-116168/2018, А40-237895/2018, А40-290290/2018, А40-307876/2018, А40-243437/2018, А40-225909/2018, А40-128514/2019.

В соответствии с пунктом 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 выставляемый 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).

АО «Мосэнергосбыт» направило в адрес ЧУОО «Международная школа» счет от 30.04.2017 № Э-63-21853 на оплату стоимости потребленной электрической энергии за апрель 2017 года, включающий в себя стоимость безучетного потребления по акту о безучетном потреблении от 2.04.2017 № 23Ю-041984 с неверно определенным объемом безучетного потребления электрической энергии в части неверного определения периода.

Таким образом, гарантирующий поставщик неверно определил период, а, следовательно, и объем безучетного потребления электрической энергии объектом за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления, что привело к ущемлению интересов ЧУОО «Международная школа».

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 АО «Мосэнергосбыт» привели к ущемлению интересов ЧУОО «Международная школа».

АО «Мосэнергосбыт» и ЧУОО «Международная школа» представили письменные пояснения по результатам ознакомления с заключением об обстоятельствах рассматриваемого дела.

АО «Мосэнергосбыт» ссылается на то, что антимонопольным органом не установлено непосредственной взаимосвязи между нарушением прав абонента и наличия у гарантирующего поставщика доминирующего положения. Действия энергосбытовой организации носили обычный хозяйственный характер, не связанный с использованием доминирующего положения. АО «Мосэнергосбыт» не инициировало и не вводило ограничения режима потребления электроэнергии Объектом.

Право энергосбытовой организации на получение оплаты за оказание услуг по энергоснабжению прямо предусмотрено действующим законодательством.

Вместе с тем праву на получение оплаты за оказание услуг по энергоснабжению корреспондирует обязанность гарантирующего поставщика по надлежащему расчету стоимости безучетного потребления электрической энергии.

Злоупотребление правом, запрещенное как общими нормами (статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации), так и специальными (статьей 10 Закона о защите конкуренции), применительно к антимонопольным нарушениям заключается не в незаконных действиях, то есть не в осуществлении действий, не предусмотренных законом, а именно в злоупотреблении теми полномочиями, которые закон предусмотрел для субъекта гражданских правоотношений.

При этом лицо, занимающее доминирующее положение на рынке, является субъектом не только частноправовых, но и публично-правовых,

отношений.

Суть антимонопольного нарушения составляет именно злоупотребление правом, которое состоит в превышении лицом, занимающим доминирующее положение, пределов осуществления этих прав.

В свою очередь, подобная линия поведения приводит к нарушению прав более слабой, зависимой стороны (абонента), что влечет, в конечном счете (как в рассматриваемом случае) для слабого субъекта материальные лишения, а для заявителя неправомерный доход.

Кроме того, ЧУОО «Международная школа» письмом от 13.04.2020 № ФАС 34/2020 сообщило, что счет на оплату безучетного потребления был оплачен в полном объеме, так как потребитель не разобрался в правомерности начисленной АО «Мосэнергосбыт» суммы.

Учитывая изложенное, довод АО «Мосэнергосбыт» является безосновательным, поскольку нарушением антимонопольного нарушения является не само по себе направление в адрес ЧУОО «Международная школа» счета, а применение неверных значений объема безучетного потребления вследствие определения периода безучетного потребления в нарушение Основных положений, что привело к ущемлению прав абонента.

Таким образом, доводы, изложенные в возражениях, несостоятельны, необоснованны и противоречат нормам права.

На основании изложенного Комиссией сделан вывод о нарушении АО «Мосэнергосбыт» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, АО «Мосэнергосбыт» (адрес: г. Москва, 117312, Вавилова ул., д. 9, ОГРН: 1057746557329, ИНН: 7736520080), 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 нарушения порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии и, как следствие, осуществления неверного расчета стоимости безучетного потребления электрической энергии объектом ЧУОО «Международная школа углубленного изучения иностранных языков» по акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 26.04.2017 № 23Ю-041984-035 при направлении счета на оплату безучетного потребления от 30.04.2017 № Э-63-21853, что противоречит положениям пункта 195

Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442, что в свою очередь привело к ущемлению интересов ЧУОО «Международная школа».

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 АО «Мосэнергосбыт» факт нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 нарушения порядка определения объема безучетного потребления электрической энергии и, как следствие, осуществления неверного расчета стоимости безучетного потребления электрической энергии объектом ЧУОО «Международная школа» по акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 26.04.2017 № 23Ю-041984-035 при направлении счета на оплату безучетного потребления от 30.04.2017 № Э-63-21853, что противоречит положениям пункта 195 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442, что в свою очередь привело к ущемлению интересов ЧУОО «Международная школа».
3. Выдать АО «Мосэнергосбыт» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
4. Передать материалы должностному лицу Московского УФАС России для рассмотрения вопроса о применении мер реагирования в соответствии с положениями КоАП РФ.

Председатель Комиссии

<...>

## Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

<...>

Маслакова А.А.  
(495) 784-75-05, доб. 320