

**РЕШЕНИЕ**  
по делу № 1-10-1055/77-18  
о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «13» сентября 2018 года  
В полном объеме решение изготовлено «17» сентября 2018 года

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

председателя Комиссии        «...»

членов Комиссии                «...»

«...»

«...»

в присутствии представителей:

АО «Мосэнергосбыт»        «...»

ПАО «МОЭСК»                «...»

ООО «Трилур»                «...»

рассмотрев дело № 1-10-1055/77-18 по признакам нарушения ПАО «МОЭСК» (адрес: 115114, г. Москва, 2-ой Павелецкий проезд, д. 3, стр. 2, ИНН: 5036065113) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «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 в отношении объекта ООО «Трилур», расположенного по адресу: г. Москва, Каширское шоссе, д. 5, корп. 1 (далее - Объект), акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 12.09.2017 № 004778/Ю-МУЭ в отсутствие на то оснований,

**УСТАНОВИЛА:**

В адрес Московского УФАС России поступило заявление и материалы



ООО «Трилур» (вх. № 10703/18 от 02.03.2018), при рассмотрении которых Московским УФАС России в действиях ПАО «МОЭСК» были выявлены признаки нарушения порядка установления факта безучетного потребления электрической энергии при проведении проверки узла учета электрической энергии Объекта.

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-10-1055/77-18 (далее - Комиссия) о нарушении антимонопольного законодательства установила следующее.

ООО «Трилур» является юридическим лицом, поставленным на налоговый учет с присвоением ИНН/КПП 7713133849/771301001.

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

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

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции под товарным рынком понимается сфера обращения товара (объекта гражданских прав, предназначенного для продажи, обмена или иного введения в оборот), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественной монополии.

Согласно части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящегося в состоянии естественной монополии.

Таким образом, ПАО «МОЭСК» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии на территории города Москвы (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью).

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.

Энергоснабжение Объекта осуществляется на основании договора энергоснабжения от 30.11.2006 № 92477967, заключенного между ПАО «Мосэнергосбыт» и ООО «Трилур» (далее - Договор).

На Объекте учет потребленной электрической энергии производится на основании, в том числе, данных прибора учета № 16802385.

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 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 письменным пояснениям и документам, представленным ПАО «МОЭСК» в адрес Московского УФАС России, проверка приборов учета Объекта включена в план-график проверок измерительных комплексов на сентябрь 2017 года (позиция 277 плана-графика проверок измерительных комплексов на сентябрь 2017 года).

ПАО «МОЭСК» 06.09.2017 в присутствии «...» проведена проверка приборов учета Объекта, предусмотренная пунктом 173 Основных положений и

утвержденного ПАО «МОЭСК» плана-графика проверок на сентябрь 2017 года.

По результатам указанной проверки ПАО «МОЭСК» был составлен акт проверки узла учета от 06.09.2017, согласно которому ПАО «МОЭСК» выявлено нарушение ООО «Трилур» порядка учета электрической энергии, выразившегося в неисправности прибора учета № 16802385 (по фазам «А», «В» и «С») осуществляется недоучет электрической энергии).

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.

ПАО «МОЭСК» в присутствии двух незаинтересованных лиц 12.09.2017 составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии № 004778/Ю-МУЭ в отношении прибора учета электрической энергии Объекта в присутствии представителя ООО «Трилур».

ПАО «МОЭСК» согласно актам о неучтенном потреблении электрической энергии Объектом от 12.09.2017 № 004778/Ю-МУЭ определило период безучетного потребления электрической энергии Объектом с 30.11.2016 (день и месяц заключения Договора) по 06.09.2017, количество часов в период времени, в течении которого осуществлялось безучетное потребление - 6720, а объем безучетного потребления электрической энергии — 266 360 кВт/ч.

Вместе с тем при рассмотрении Комиссией материалов дела установлено следующее.

В соответствии с актом о неучтенном потреблении электрической энергии, составленным по факту безучетного потребления электрической энергии от 12.09.2017 № 004778/Ю-МУЭ, прибор учета № 16802385 не исправен (по фазам «А», «В» и «С») осуществляется недоучет электрической энергии).

Вместе с тем согласно акту проверки узла учета от 28.06.2017 целостность пломб прибора учета № 16802385 не нарушена.

В соответствии с актом проверки узла учета от 06.09.2017 прибор учета электрической энергии № 16802385 был опломбирован пломбой № 979 соответственно, трансформаторы тока и испытательная коробка, входящие в систему учета, также опломбированы.

В соответствии с пунктом 154 Основных положений в ходе процедуры допуска прибора учета в эксплуатацию проверке подлежат место установки и схема подключения прибора учета (в том числе проверка направления тока в электрической цепи), состояние прибора учета (наличие или отсутствие механических повреждений на корпусе прибора учета и пломб поверителя) и измерительных трансформаторов (при их наличии), а также соответствие

вводимого в эксплуатацию прибора учета требованиям раздела X Основных положений в части его метрологических характеристик.

По окончании проверки в местах и способом, которые определены в соответствии с законодательством Российской Федерации об обеспечении единства измерений и о техническом регулировании, подлежит установке контрольная одноразовая номерная пломба (далее - контрольная пломба) и (или) знаки визуального контроля.

Контрольная пломба и (или) знаки визуального контроля устанавливаются сетевой организацией, а в случае если сетевая организация не явилась в согласованные дату и время проведения процедуры допуска прибора учета в эксплуатацию, контрольная пломба и (или) знаки визуального контроля устанавливаются гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией), участвующим в процедуре допуска.

Таким образом, при осуществлении допуска прибор учета № 16802385 в эксплуатацию на нем была установлена контрольная пломба в подтверждении допуска указанного прибора учета в эксплуатацию в качестве коммерческого и соответствия их требованиям раздела X Основных положений.

Также согласно акту проверки узла учета от 28.06.2017 межповерочный интервал прибора учета № 16802385 не истек.

Согласно позиции ПАО «МОЭСК» на Объекте установлен прибор учета № 16802385 модели Меркурий 230 AR-01 С, который позволяет считывать с жидкокристаллического индикатора прибора учета такие параметры как: значения потребленной активной (реактивной) электрической энергии по каждому тарифу (до четырех тарифов) и сумму по всем тарифам с нарастающим итогом, измеренное значение активной (реактивной и и полной мощности) в каждой фазе и сумму, напряжение в каждой фазе, ток в каждой фазе,  $\cos \varphi$  в каждой фазе и по сумме, частоту сети, текущее время и текущую дату, что подтверждается пунктом 5.1.4 «Индексация вспомогательных параметров» руководства по эксплуатации АВГЛ.411152.021 РЭ «Счетчик электрической энергии трехфазный статический «Меркурий 230» (далее - Руководство).

Вместе с тем описание процедуры определения значения различных параметров по каждой фазе содержится в пункте 5.1.4 Руководства. При этом в указанном Руководстве не содержится указаний на то, что какой-либо из этих вспомогательных параметров должен и может свидетельствовать о неисправности прибора учета электрической энергии.

Таким образом, ПАО «МОЭСК» не представило доказательств факта нарушения ООО «Трилур» порядка учета электрической энергии, выразившегося во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета) № 16802385, также в совершении иных действий (бездействия), которые

привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности).

Таким образом, принимая во внимание то, что целостность контрольных пломб ООО «Трилур» нарушена не была, каких-либо факторов, свидетельствующих о вмешательстве потребителя в работу прибора учета, не выявлено, оснований для проведения технического обслуживания прибора учета электрической энергии № 16802385 также не установлено. Кроме того, возможность потребителя самостоятельно выявить неисправность прибора учета № 16802385, не срывая контрольных пломб, также из представленных материалов не следует.

Вместе с тем 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 неисправности Прибора учета (по фазам «А», «В» и «С» осуществляется недоучет электрической энергии), расчет за поставленную электрическую энергию на Объект должен был быть произведен 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.

Таким образом, действия ПАО «МОЭСК» по составлению акта о безучетном потреблении электрической энергии Объектом от 12.09.2017 № 004778/Ю-МУЭ в нарушение пункта 192 Основных положений привели к ущемлению интересов ООО «Трилур».

Кроме того, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с пунктом 193 Основных положений в акте о неучтенном потреблении электрической энергии должны содержаться данные: о лице, осуществляющем безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии; о способе и месте осуществления безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии; о приборах учета на момент составления акта; объяснения лица, осуществляющего безучетное потребление электрической энергии, относительно выявленного факта; замечания к составленному акту (при их наличии).

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» письмом от 15.06.2017 № ЭУ/166/1881 направило в адрес ООО «Трилур» уведомление о проведении проверки узла учета Объекта.

Вместе с тем согласно данным на сайте ФГУП «Почта России» указанное уведомление не было получено ООО «Трилур».

Кроме того, ПАО «МОЭСК» не направляло вышеуказанного уведомления на юридический адрес ООО «Трилур».

Как указано ранее, ПАО «МОЭСК» 06.09.2017 в присутствии, по мнению ПАО «МОЭСК», представителя ООО «Трилур» «...» проведена проверка приборов учета Объекта, по результатам которой составлен акт проверки узла учета от 06.09.2017.

Согласно позиции ПАО «МОЭСК» документом, подтверждающим надлежащее уведомление о составлении в отношении Объекта акта о неучтенном потреблении электрической энергии является акт проверки узла учета от 06.09.2017, содержащий информацию о месте и времени составления вышеуказанного акта о неучтенном потреблении электрической энергии, а также подписанный «...».

Вместе с тем согласно пояснениям ООО «Трилур» «...» не является и никогда не являлся представителем ООО «Трилур», акт проверки узла учета от 06.09.2017 в адрес ООО «Трилур» не поступал.

ПАО «МОЭСК» имело возможность направить акт проверки узла учета от 06.09.2017 как на почтовый адрес, так и на адрес регистрации юридического лица ООО «Трилур», чтобы обеспечить возможность ООО «Трилур» участвовать и выражать свою позицию при составлении акта от 12.09.2017 о неучтенном потреблении электрической энергии № 004778/Ю-МУЭ.

ПАО «МОЭСК» 12.09.2017 был составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии № 004778/Ю-МУЭ. Данный акт был составлен в присутствии двух незаинтересованных лиц, подтверждающих отсутствие ООО «Трилур».

Наличие в акте о неучтенном потреблении электрической энергии от 12.09.2017 № 004778/Ю-МУЭ подписей двух незаинтересованных лиц не

может быть принято в качестве доказательства составления акта в соответствии с требованиями Основных положений, поскольку незаинтересованные лица при составлении акта должны удостоверить отказ лица, осуществляющего безучетное потребление электрической энергии, от присутствия при составлении акта или от его подписания в случае надлежащего уведомления такого лица о проведении проверки. Такое уведомление при составлении спорной проверки отсутствует.

Также согласно письменным пояснениям и документам (вх. № 41089/18 от 15.08.2018) ООО «Трилуур» стало известно о проведении ПАО «МОЭСК» 06.09.2017 проверки узла учета Объекта и составлении акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 12.09.2017 № 004778/Ю-МУЭ лишь в результате получения письма АО «Мосэнергосбыт» от 24.10.2017 № ИП/36-3402/17.

Из системного анализа приведенных норм права и обстоятельств следует, что акт о неучтенном потреблении электрической энергии будет являться действительным, если: потребитель был надлежащим образом извещен о предстоящей проверке, но не обеспечил явку представителя; либо если потребитель, надлежащим образом извещенный о предстоящей проверке, направил своего представителя, который расписался в акте проверки, либо отказался от его подписания, о чем представители сетевой организации сделали в акте соответствующую отметку.

Наличие у сетевой организации права на осуществление контрольных проверок приборов учета корреспондируется с ее обязанностью по составлению акта о неучтенном потреблении электрической энергии с соблюдением законодательно установленного порядка.

На основании вышеизложенного, отсутствие надлежащего уведомления со стороны сетевой организации фактически лишает потребителя по Договору возможности реализовывать принадлежащие ему права, исполнить возложенные на него законом обязанности, что неправомерно.

Таким образом, из вышеизложенного следует, что вышеуказанный акт о неучтенном потреблении электроэнергии составлен с нарушением порядка, предусмотренного законодательством, а именно в отсутствие представителя лица, осуществлявшего безучетное потребление, вследствие его ненадлежащего уведомления.

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, по актам о безучетном потреблении электрической энергии ПАО «МОЭСК» получает коммерческую выгоду.

ПАО «МОЭСК» письмом от 13.09.2017 № ЭУ/166/2495 передало в адрес АО «Мосэнергосбыт» акт о неучтенном потреблении электрической энергии от 12.09.2017 № 004778/Ю-МУЭ.

Согласно письменным пояснениям и документам АО «Мосэнергосбыт», представленным в адрес Московского УФАС России (вх. № 21664/18 от 26.04.2018), АО «Мосэнергосбыт» на основании акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 12.09.2017 № 004778/Ю-МУЭ выставило ООО «Трилур» счет от 30.09.2017 № Э-67-53418 на оплату стоимости потребленной электрической энергии, в том числе с включением стоимости безучетного потребления электрической энергии по акту о неучтенном потреблении электрической энергии от 12.09.2017 № 004778/Ю-МУЭ, на общую на сумму 1 795 089 (один миллион семьсот девяносто пять тысяч восемьдесят девять) рублей 01 (одна) копейка, применив нерегулируемую цену за период, в котором составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии, к объему безучетного потребления, рассчитанному ПАО «МОЭСК».

ООО «Трилур» было вынуждено оплатить указанный счет во избежание введения ограничений режима потребления электрической энергии.

Таким образом, указанные действия ПАО «МОЭСК» привели к ущемлению интересов ООО «Трилур».

ПАО «МОЭСК» были представлены возражения на заключение об обстоятельствах дела № 1-10-1055/77-18. Доводы, изложенные в возражениях ПАО «МОЭСК», отклоняются Комиссией, позиция Комиссии по указанным доводам отражена в настоящем решении по делу № 1-10-1055/77-18.

Исходя из вышеизложенного, действия ПАО «МОЭСК» по составлению акта о безучетном потреблении электрической энергии от 12.09.2017 № 004778/Ю-МУЭ противоречат Основным положениям.

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 доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСК»), путем составления в отношении Объекта акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 12.09.2017 № 004778/Ю-МУЭ в отсутствие на то оснований, что привело к ущемлению интересов ООО «Трилур».

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

#### РЕШИЛА:

1. 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 в отношении Объекта акта о неучтенном потреблении электрической энергии от 12.09.2017 № 004778/Ю-МУЭ в отсутствие на то оснований, что привело к ущемлению интересов ООО «Трилур».

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

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

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.