

АО «Мосэнергосбыт»

Вавилова ул., д. 9,
г. Москва, 117312

ООО «ТЭС»

Добролюбова ул., д. 16, корп. 1,
г. Москва, 127254

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-10-932/77-18

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «15» августа 2018 года
В полном объеме решение изготовлено «17» августа 2018 года

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

председателя Комиссии - (...), заместителя руководителя;

членов Комиссии - (...), начальника отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами;
- (...), заместителя начальника отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами;
- (...), главного специалиста-эксперта отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами,



в присутствии представителей:

- АО «Мосэнергосбыт» - (...), действующей на основании доверенности от 10.11.2017 № 97-07-47,
- ООО «ТЭС» - (...) действующего на основании доверенности от 09.01.2018 № 17;
- (...), действующего на основании доверенности от 09.01.2018 № 2;

рассмотрев дело № 1-10-932/77-18 по признакам нарушения АО «Мосэнергосбыт» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон 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 направления уведомлений о введении ограничения режима потребления электрической энергии на объекте ООО «ТЭС», расположенном по адресу: г. Москва, Добролюбова ул., д. 16, корп. 1,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступили заявление и материалы ООО «ТЭС» (вх. № 49196/17 от 11.10.2017), при рассмотрении которых Московским УФАС России в действиях ПАО «МОЭСК» и АО «Мосэнергосбыт» были выявлены признаки нарушения Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее - Основные положения).

В ходе рассмотрения дела № 1-10-2723/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного в отношении ПАО «МОЭСК» и АО «Мосэнергосбыт», Комиссия установила в действиях АО «Мосэнергосбыт» признаки нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке реализации электрической энергии на территории города Москвы, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем направления уведомлений о введении

ограничения режима потребления электрической энергии на объекте ООО «ТЭС», расположенном по адресу: г. Москва, Добролюбова ул., д. 16, к. 1(далее — Объект).

Решением по делу № 1-10-2723/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства от 31.05.2018 (исх. от 31.05.2018 № НП/26008/18) в действиях ПАО «МОЭСК» установлен факт нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче электрической энергии (в пределах территории, охваченной присоединенной электрической сетью ПАО «МОЭСК»), путем составления акта инструментальной проверки узла учета от 17.07.2017, а также акта о неучтенном потреблении электрической энергии № 002506/СВ-МУЭ от 24.07.2017 о безучетном потреблении электрической энергии объектом ООО «ТЭС», расположенным по адресу: г. Москва, Добролюбова ул., д. 16, корп. 1, в отсутствие на то оснований, что привело к ущемлению интересов ООО «ТЭС».

В целях полного, всестороннего и объективного рассмотрения дело в отношении АО «Мосэнергосбыт» (адрес: 117312, г. Москва, Вавилова ул., д. 9) о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции определением о выделении дела в отдельное производство от 17.05.2018 (исх. от 17.05.2018 № НП/23374/18) выделено в отдельное производство с присвоением выделенному делу № 1-10-932/77-18.

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-10-932/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства установила следующее.

ООО «ТЭС» является юридическим лицом. Внесено в Единый государственный реестр юридических лиц ИФНС по Красноглинскому району г. Самары за основным государственным регистрационным номером 1026300529210, поставлено на налоговый учет с присвоением ИНН/КПП 6311049306/631101001.

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

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

В соответствии с приказом Департамента экономической политики и развития города Москвы от 14.11.2017 № 256-ТР «Об изменении границ зон

деятельности гарантирующих поставщиков электрической энергии на территории города Москвы» АО «Мосэнергосбыт является гарантирующим поставщиком электрической энергии в пределах административных границ города Москвы, за исключением территорий, соответствующих зонам деятельности иных гарантирующих поставщиков.

Доля АО «Мосэнергосбыт» в пределах административных границ города Москвы, за исключением территорий, соответствующих зонам 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.

Комиссией установлены следующие фактические обстоятельства дела № 1-10-932/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства.

Энергоснабжение административного здания ООО «ТЭС», расположенного по адресу г. Москва, Добролюбова ул., д. 16, корп. 1, осуществляется на основании договора энергоснабжения от 23.01.2008 № 49156361, заключенного между АО «Мосэнергосбыт» и ООО «ТранснефтьЭлектросетьСервис» (далее — Договор).

На Объекте ООО «ТЭС» учет потребленной электрической энергии производится на основании, в том числе, данных прибора учета № 21744786.

Согласно пункту 5.1.13 Договора абонент обязан, в том числе, уведомлять АО «Мосэнергосбыт» обо всех изменениях (нарушениях), произошедших в схеме энергоснабжения абонента (с учетом его субабонентов) - не позднее трех суток с момента произошедших изменений (нарушений).

Вместе с тем согласно сведениям, представленным ООО «ТЭС» в адрес Московского УФАС России (вх. № 53392/17 от 02.11.2017) 04.07.2017 на Объекте ООО «ТЭС» зафиксирован факт посадки питающего напряжения по кабельным вводам, о чем ООО «ТЭС» уведомило АО «Мосэнергосбыт» письмом от 05.07.2017 № ТЭС-06-01-13/2723.

В ответ на указанное письмо АО «Мосэнергосбыт» сообщило, что 12.07.2017 направило запрос в адрес ПАО «МОЭСК» с целью подтверждения нарушения режима энергоснабжения (письмо исх. № ИП/27-2835/17 от 12.07.2017).

Письмом от 02.10.2017 № МКС/01/11666 ПАО «МОЭСК» подтвердило факт посадки напряжения на Объекте ООО «ТЭС», о чем АО «Мосэнергосбыт» уведомило ООО «ТЭС» письмом от 12.10.2017 № ИП/27-4609/17.

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).

17.07.2017 ПАО «МОЭСК» была проведена плановая проверка приборов учета, расположенных на Объекте, в том числе прибора учета № 21744786.

По результатам указанной проверки ПАО «МОЭСК» был составлен акт инструментальной проверки узла учета от 17.07.2017, а впоследствии на основании указанного акта проверки 24.07.2017 был составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии № 002506/СВ-МУЭ от 24.07.2017 (далее также - Акт), согласно которому факт безучетного потребления электрической энергии Объекта ООО «ТЭС» выразился в несоблюдении установленных сроков извещения о неисправности измерительного комплекса, выразившегося в отсутствии тока по фазе «С» трансформатора тока № 001629 прибора учета № 21744786. В соответствии с Актом дата предыдущей контрольной проверки приборов учета - 29.05.2015, период безучетного потребления электрической энергии определен с 29.05.2017 по 17.07.2017.

Таким образом, ПАО «МОЭСК» не представило доказательств факта нарушения ООО «ТЭС» порядка учета электрической энергии, выразившегося во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета) № 21744786, а также в совершении иных действий (бездействия), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности).

Как было указано ранее за данные действия Решением Московского УФАС России по делу № 1-10-2723/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства от 31.05.2018 (исх. от 31.05.2018 № НП/26008/18) в действиях ПАО «МОЭСК» установлен факт нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, также ПАО «МОЭСК» было выдано предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства (исх. от 31.05.2018 № НП/26009/18).

Согласно пункту 195 Основных положений стоимость электрической энергии в определенном в соответствии с пунктом 195 Основных положений объеме безучетного потребления включается гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) в выставленный потребителю (покупателю) счет на оплату стоимости электрической энергии (мощности), приобретенной по договору, обеспечивающему продажу электрической энергии (мощности), за тот расчетный период, в котором был выявлен факт безучетного потребления и составлен акт о неучтенном

потреблении электрической энергии. Указанный счет также должен содержать расчет объема и стоимости безучетного потребления. Потребитель (покупатель) обязан оплатить указанный счет в срок, определенный в договоре, обеспечивающем продажу электрической энергии (мощности).

Письмом от 27.07.2017 № ЭУ/163/1141 ПАО «МОЭСК» направило Акт в адрес АО «Мосэнергосбыт».

После получения от ПАО «МОЭСК» Акта АО «Мосэнергосбыт» направило в адрес ООО «ТЭС» акт приема передачи электрической энергии от 31.07.2017 № Э/61-37670, который был принят ООО «ТЭС» с разногласиями, о чем имеется отметка в акте, а также выставило в адрес ООО «ТЭС» счет от 31.07.2017 № Э-61-37670 на оплату стоимости безучетного потребления электрической энергии.

30.08.2017 в связи с неоплатой ООО «ТЭС» счета от 31.07.2017 № Э-61-37670 на оплату стоимости безучетного потребления электрической энергии АО «Мосэнергосбыт» направило в адрес ООО «ТЭС» уведомление от 25.08.2017 № 17968 об ограничении режима потребления электрической энергии, в соответствии с которым ООО «ТЭС» надлежало самостоятельно осуществить частичное ограничение режима потребления электрической энергии на Объекте; в случае непогашения задолженности в полном объеме в указанный выше период на основании подпункта «б» пункта 15 Правил полного и (или) частичного ограничения, 13.09.2017 будет введено полное ограничение режима потребления без дополнительного предупреждения.

Более того АО «Мосэнергосбыт» 01.09.2017 направило в сетевую организацию ПАО «МОЭСК» уведомление № 1756 о необходимости введения частичного ограничения режима потребления электрической энергии на Объекте 07.09.2017 в период с 10:00 по 16:00.

Вместе с тем Комиссия приходит к выводу о неправомерности инициирования гарантирующим поставщиком введения ограничения режима потребления электрической энергии Объектом ООО «ТЭС» в связи с выявлением сетевой организацией факта безучетного потребления.

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

Так, 07.09.2017 сетевой организацией ПАО «МОЭСК» по инициативе

гарантирующего поставщика и на основании его уведомления от 01.09.2017 № 1756 произведено ограничение режима потребления электрической энергии объектом ООО «ТЭС».

АО «Мосэнергосбыт» в обоснование правомерности введения ограничения режима потребления электрической энергии в отношении Объекта ООО «ТЭС» приводит норму абзаца 2 подпункта «б» пункта 2 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии (мощности), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее - Правила полного и (или) частичного ограничения), (в редакции от 28.07.2017, действующей на дату направления счета № Э-61-37670 от 31.07.2017), в соответствии с которой предусмотрена возможность ограничения режима потребления электрической энергии при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств по оплате электрической энергии (мощности) и (или) услуг по передаче электрической энергии, услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, в том числе обязательств по предварительной оплате в соответствии с установленными договором сроками платежа, если это привело к образованию задолженности потребителя перед гарантирующим поставщиком в размере, соответствующем денежным обязательствам потребителя не менее чем за один период между установленными договором сроками платежа.

Между тем, приведенная норма не может быть истолкована в качестве основания для введения ограничения потребления электроэнергии в случае неоплаты именно объема безучетного потребления, поскольку в данной норме перечислены основания для введения такого ограничения в случае неисполнения обязанности по платежам за фактически потребленную электрическую энергию по договору энергоснабжения.

Выявление безучетного потребления, порядок определения его объема и расчета в целях выставления абоненту соответствующего счета на оплату представляют собой специальный порядок, не тождественный общему порядку расчетов по договору энергоснабжения.

Таким образом, законодатель побуждает абонента к платежной дисциплине по текущим платежам по договору энергоснабжения, определяя размер задолженности в соответствии с денежными обязательствами потребителя не менее чем за один период между установленными договором сроками платежа.

Платежи за фактически потребленную электрическую энергию ООО «ТЭС» производились в полном объеме, что подтверждается материалами дела и не опровергается АО «Мосэнергосбыт».

В этой связи неоплата безучетного потребления не могла являться основанием для введения ограничения режима потребления в соответствии с абзацем 2 подпункта «б» пункта 2 Правил полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии.

Сумма к оплате за безучетное потребление электрической энергии включается АО «Мосэнергосбыт» отдельной строкой в счет на оплату стоимости фактически потребленной электрической энергии. В связи с этим, согласно позиции гарантирующего поставщика, указанная сумма является задолженностью, которая является основанием для принятия мер к абоненту нормы абзаца 2 подпункта «б» пункта 2 Правил полного и (или) частичного ограничения.

Таким образом, ссылаясь на наличие задолженности по акту о неучтенном потреблении электрической энергии в качестве основания применения мер ответственности общество злоупотребляет своим правом на введение ограниченного режима энергопотребления в отношении абонента.

Права ООО «ТЭС» были нарушены вследствие введения 07.09.2017 ограничения режима потребления электрической энергии, инициированного гарантирующим поставщиком, а также вследствие несоблюдения порядка направления уведомления об ограничении режима потребления электрической энергии.

Так, в письменных пояснениях ООО «ТЭС» указывает, что помещения площадью 2039 м² общество сдает в аренду организациям, в том числе занимающимся сложно технологичными видами деятельности. Для указанных арендаторов приоритетом при выборе офисных помещений является бесперебойное энергоснабжение компьютерной техники, коммутационного оборудования, радио - телефонных передатчиков электронно - вычислительной и оргтехники.

Стабильность электроснабжения является одним из важнейших факторов рабочего процесса. Перерывы в электроснабжении ведут к полной остановке рабочего процесса организаций, арендующих нежилые помещения, расположенные в Объекте, и сбоям в работе высокотехнологичного оборудования, что влечет риск негативных последствий как для арендаторов, так и для арендодателя.

ООО «ТЭС», выступая арендодателем, несет как материальную, так и репутационную ответственность перед арендаторами за стабильное электроснабжение Объекта.

Также на Объекте находится лаборатория неразрушающего контроля, электротехническая лаборатория, высокотехнологичный диспетчерский центр контроля ДЦК ВЭС, функционирование которых напрямую зависит от наличия

бесперебойного электроснабжения.

При обесточивании ДЦК ВЭС пропадет телеметрическая информация с контролируемых объектов, участвующих в транспортировке нефти, персонал диспетчерского центра не имеет возможности отслеживать нарушения электроснабжения нефтеперекачивающих станций, что в свою очередь может повлечь аварийную остановку перекачки нефти.

По мнению ООО «ТЭС», при прекращении энергоснабжения Объекта существуют риски того, что часть арендаторов выразит намерение расторгнуть договорные отношения, что неразрывно связано с ухудшением конкурентной привлекательности Общества как арендодателя, в том числе по причине нестабильного электроснабжения Объекта.

Несмотря на отсутствие оснований для введения ограничения режима потребления электрической энергии на Объекте АО «Мосэнергосбыт» не была соблюдена также процедура введения частичного ограничения режима потребления электрической энергии, что, в том числе свидетельствует о злоупотреблении доминирующим положением.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 15 Правил полного и(или) частичного ограничения обязательное предварительное письменное уведомление потребителя о планируемом введении ограничения режима потребления (подписывается инициатором введения ограничения или сетевой организацией, если по ее инициативе вводится ограничение режима потребления, и вручается потребителю под расписку либо направляется заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении, если иной способ уведомления не предусмотрен договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договором оказания услуг по передаче электрической энергии) с указанием, в том числе, даты предполагаемого введения частичного ограничения режима потребления, которая не может наступить ранее истечения 10 дней со дня получения уведомления потребителем.

В соответствии с пунктом 3 Приложения № 3 к Договору энергоснабжения от 23.01.2008 уведомление об ограничении режима потребления вручается абоненту под расписку или передается факсимильными средствами связи.

Согласно подпункту «а» пункта 2 Договора АО «Мосэнергосбыт» письменно уведомляет абонента об ограничении режима потребления в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения абонентом обязательств по оплате электрической энергии - за 5 рабочих дней.

Как было указано ранее, 30.08.2017 в связи с неоплатой ООО «ТЭС» счета № Э-61-37670 от 31.07.2017 с включением стоимости безучетного

потребления электрической энергии АО «Мосэнергосбыт» направило в адрес ООО «ТЭС» на адреса электронной почты (...), (...) уведомление от 25.08.2017 № 17968 об ограничении режима потребления электрической энергии, в соответствии с которым 07.09.2017 в период с 10:00 по 16:00 ООО «ТЭС» надлежало самостоятельно осуществить частичное ограничение режима потребления электрической энергии на Объекте; в случае непогашения задолженности в полном объеме в указанный выше период на основании подпункта «б» пункта 15 Правил полного и (или) частичного ограничения, 13.09.2017 будет введено полное ограничение режима потребления без дополнительного предупреждения.

Вместе с тем указанные адреса электронной почты не являются официальными адресами, установленными пунктом 3 Приложения № 3 к Договору для направления уведомлений об ограничении режима потребления. Согласно указанному пункту уведомление об ограничении режима потребления вручается абоненту под расписку или передается факсимильными средствами связи.

Кроме того, уведомление об ограничении № 17968 в адрес ООО «ТЭС» составлено 25.08.2017, направлено посредством электронной почты — 30.08.2017; дата введения ограничения указана — 07.09.2017 с указанием времени 10:00 до 16:00.

Вместе с тем, как было указано ранее, в силу подпункта «а» пункта 15 Правил полного и(или) частичного ограничения уведомление об ограничении должно содержать дату предполагаемого введения частичного ограничения режима потребления, которая не может наступить ранее истечения 10 дней со дня получения уведомления потребителем.

Таким образом, для направления уведомления об ограничении законодатель установил срок не менее 10 дней, что носит императивный характер.

Уведомление получено заявителем 07.09.2017, то есть за 5 рабочих дней до даты планируемого введения ограничения, что является нарушением подпункта «а» пункта 15 Правил полного и(или) частичного ограничения (в редакции от 28.08.2017, действующей на момент введения ограничения на Объекте ООО «ТЭС»).

Учитывая изложенное Комиссия обращает внимание, что положения договора энергоснабжения не могут ухудшать положения абонента относительно требований действующего законодательства в сфере электроэнергетики.

Также АО «Мосэнергосбыт» 01.09.2017 направило в ПАО «МОЭСК» уведомление № 1756 о необходимости введения частичного ограничения

режима потребления электрической энергии на Объекте 07.09.2017 в период с 10:00 по 16:00.

При этом уведомление об ограничении от 25.08.2017 № 17968, направленное в адрес ООО «ТЭС», содержит аналогичный временной интервал.

На Объекте ООО «ТЭС» 07.09.2017 в 10:00 ПАО «МОЭСК» ввело частичное ограничение режима потребления электрической энергии, что подтверждается актами о снятии и подаче напряжения от 07.09.2017. Снятие напряжения было произведено ПАО «МОЭСК» в 10:00.

На заседании Комиссии представители ООО «ТЭС» пояснили, что в связи с получением ООО «ТЭС» уведомления о самостоятельном ограничении режима потребления электрической энергии Объекта, ООО «ТЭС» не было готово к внешнему ограничению режима потребления электроэнергии.

Как было указано ранее, согласно пункту 9 Правил полного и (или) частичного ограничения (в редакции от 28.08.2017, действующей на момент введения ограничения на Объекте ООО «ТЭС») частичное ограничение режима потребления производится потребителем самостоятельно.

При невыполнении потребителем действий по самостоятельному частичному ограничению режима потребления в срок, установленный в уведомлении об ограничении режима потребления, такое ограничение осуществляется исполнителем (субисполнителем) при наличии технической возможности сокращения уровня потребления электрической энергии (мощности) потребителя с центров питания исполнителя (субисполнителя).

Отношения по энергоснабжению в момент заключения Договора регулировались нормами Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 31 августа 2006 г. № 530, в том числе подпункта «а» пункта 175.

Договором энергоснабжения сторонами согласовано условие письменного уведомления АО «Мосэнергосбыт» абонента об ограничении режима потребления в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения абонентом обязательств по оплате электрической энергии — за 5 рабочих дней (подпункт «а» пункта 2 Порядка ограничения режима потребления электрической энергии (мощности) за невыполнение договорных обязательств, являющегося приложением № 3 к Договору).

Вместе с тем на дату введения ограничения на отношения сторон распространяются Правила полного и (или) частичного ограничения (в редакции от 28.08.2017), в соответствии с подпунктом «а» пункта 15 которых уведомление об ограничении должно содержать дату предполагаемого введения

частичного ограничения режима потребления, которая не может наступить ранее истечения 10 дней со дня получения уведомления потребителем.

Кроме того, пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации № 442 установлено, что указанное постановление применяется к отношениям, вытекающим из публичных договоров, ранее заключенных на розничных рынках электрической энергии, в части прав и обязанностей, которые возникнут после вступления его в силу.

Договор энергоснабжения является публичным и должен соответствовать Основным положениям ввиду указания вышеприведенной нормы. При этом стороны вправе самостоятельно определить условия договора энергоснабжения в случае, если это не приведет к ухудшению положения потребителя.

Таким образом, применение гарантирующим поставщиком согласованного Договором порядка введения режима ограничения, который на дату направления уведомления не соответствовал действующим нормам законодательства об электроэнергетике и в данном случае ухудшал положение более слабой и зависимой стороны в правоотношении (ООО «ТЭС»), является злоупотреблением доминирующим положением.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что АО «Мосэнергосбыт» нарушило порядок ограничения режима потребления электрической энергии Объекта, что также свидетельствует о злоупотреблении гарантирующим поставщиком своим доминирующим положением.

При этом, согласно пояснениям ООО «ТЭС», направленным в адрес Московского УФАС России, 08.09.2017 ООО «ТЭС» произвело оплату электрической энергии в полном объеме с отметкой в платежном поручении о наличии разногласий (вх. №№ 46295/17 от 29.09.2017, 53392/17 от 02.11.2017).

ООО «ТЭС» после оплаты счета от 31.07.2017 № Э-61-37670 с включением стоимости безучетного потребления электрической энергии направило в адрес АО «Мосэнергосбыт» письмо от 13.09.2017 № ТЭС-07-01-05/4104, которым сообщило, что услуги по договору энергоснабжения за период с 01.07.2017 по 31.07.2017 оплачены заранее авансовым платежом от 05.07.2017, таким образом, абонент добросовестно и с положенный срок производил оплату по указанному договору энергоснабжения, ввиду чего введение ограничения режима потребления электрической энергии в отношении Объекта в отсутствие доказательств наличия задолженности не допустимо. Также ООО «ТЭС» указало на то, что общество было вынуждено оплатить сумму, указанную в уведомлении от 25.08.2017 № 17968 во избежание ограничения режима потребления электрической энергии, что могло повлечь, в том числе, нарушение обязательств перед арендаторами.

Учитывая изложенное Комиссия приходит к выводу, что АО «Мосэнергосбыт» совершило действия по понуждению ООО «ТЭС» к оплате счета от 31.07.2017 № Э-61-37670 с включением стоимости безучетного потребления электрической энергии путем направления уведомления об ограничении от 25.08.2017 № 17968, инициирования введения режима ограничения потребления электрической энергии Объекта в отсутствие на то оснований, а также с нарушением порядка ограничения режима потребления электрической энергии Объекта, установленного Правилами полного и (или) частичного ограничения.

АО «Мосэнергосбыт» представило возражения на заключение об обстоятельствах дела 1-10-932/77-18. Вместе с тем доводы, изложенные в возражениях, отклоняются Комиссией, позиция Комиссии по указанным доводам отражена в настоящем решении по делу № 1-10-932/77-18.

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

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 АО «Мосэнергосбыт» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившемся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке реализации электрической энергии в пределах административных границ города Москвы на территории, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем совершения действий по понуждению ООО «ТЭС» к оплате счета № Э-61-37670 от 31.07.2017 с включением стоимости безучетного потребления электрической энергии путем направления уведомления об ограничении режима потребления электрической энергии от 25.08.2017 № 17968, инициирования процедуры введения режима ограничения потребления электрической энергии на Объекте ООО «ТЭС», в отсутствие на то оснований, а также с нарушением порядка ограничения режима потребления электрической энергии Объекта, установленного Правилами полного и (или) частичного ограничения (в редакции от 28.07.2017) на Объекте ООО «ТЭС», что привело к ущемлению интересов ООО «ТЭС».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, пунктом 5 части 1 статьи 48, 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 в пределах административных границ города Москвы на территории, в границах которой АО «Мосэнергосбыт» действует как гарантирующий поставщик электрической энергии, путем совершения действий по понуждению ООО «ТЭС» к оплате счета № Э-61-37670 от 31.07.2017 с включением стоимости безучетного потребления электрической энергии путем направления уведомления об ограничении режима потребления электрической энергии от 25.08.2017 № 17968, инициирования процедуры введения режима ограничения потребления электрической энергии на объекте ООО «ТЭС», расположенном по адресу: г. Москва, Добролюбова ул., д. 16, корп. 1 (далее — Объект), в отсутствие на то оснований, а также с нарушением порядка ограничения режима потребления электрической энергии Объекта, установленного Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии (мощности), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (в редакции от 28.07.2017), на Объекте ООО «ТЭС», что привело к ущемлению интересов ООО «ТЭС».
3. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства АО «Мосэнергосбыт» не выдавать.
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

(...)

(...)

(...)