

РЕШЕНИЕ

по делу №621-ФАС52-03/15

о нарушении антимонопольного законодательства

08 декабря 2015 года

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 18 ноября 2015 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела №621-ФАС52-03/15 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – комиссия) в следующем составе:

- **Ю.Н. Гребнев** - председатель комиссии, заместитель руководителя управления;
- **И.А. Кошелева** - член комиссии, начальник отдела контроля естественных монополий;
- **М.Д. Макарова** - член комиссии, ведущий специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий, -

с участием <...> - представителя публичного акционерного общества «ТНС энерго Нижний Новгород» (ответчик) по доверенности от 30.06.2015 №44, <...> – представителя общества с ограниченной ответственностью «Экологические технологии» (заявитель) по доверенности от 10.07.2015, -

рассмотрев дело №621-ФАС52-03/15, возбужденное по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Нижегородская сбытовая компания» в последующем сменившим наименование на публичное акционерное общество «ТНС энерго Нижний Новгород» (далее – ПАО «ТНС энерго НН», ответчик, гарантирующий поставщик) части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «Экологические технологии» (далее - ООО «Экологические технологии», заявитель) с просьбой проверить правильность произведения ПАО «ТНС энерго НН» расчетов за электрическую энергию, поставляемую в адрес заявителя по договору энергоснабжения.

В частности, ООО «Экологические технологии» полагает, что ПАО «ТНС энерго НН» при определении нерегулируемых цен на электрическую энергию, устанавливая необходимость применения тех или иных сбытовых надбавок, дифференцируемых в зависимости от максимальной мощности энергопринимающих устройств потребителя, намеренно не принимало во внимание сведения о мощности, содержащиеся в договоре энергоснабжения, осуществляя отнесение заявителя к подгруппам группы «прочие потребители» на основании показателя величины мощности, оплачиваемой потребителем на розничном рынке.

Рассмотрев указанное заявление в порядке статьи 44 Федерального закона «О защите конкуренции», Нижегородское УФАС России приказом от 21.05.2015 №190 возбудило в отношении гарантирующего поставщика дело о нарушении антимонопольного законодательства №621-ФАС52-03/15.

В ходе рассмотрения дела о нарушения антимонопольного законодательства представитель заявителя поддержал доводы, изложенные в заявлении в Нижегородское УФАС России в полном объеме, пояснив следующее.

Технологическое присоединение энергопринимающих устройств ООО «Экологические технологии» осуществлено в 2004 году Нижегородским открытым акционерным обществом энергетики и электрификации «Нижновэнерго». Из технических условий, выданных ОАО «Нижновэнерго» 04.08.2003 №13/25-12-14, следует, что к электрическим сетям присоединялись энергопринимающие устройства (трансформаторная подстанция) фабрики по производству бумаги мощностью 800 кВт. По результатам технологического присоединения 03.02.2004 составлен технический акт, из которого следует, что присоединенная мощность ТП заявителя составляет 1000 кВА; указанный акт является приложением к договору энергоснабжения №1751000, заключенному ОАО «Нижновэнерго» 06.02.2004 с ООО «Экологические технологии». Помимо прочего, из приложения №1 названного договора энергоснабжения следовало, что договорная разрешенная мощность по договору, определяемая как наибольшая активная часовая электрическая мощность, разрешенная для потребления, установлена техническими условиями на присоединение к электрической сети №13/25-12-14 от 04.08.2003, выданными ОАО «Нижновэнерго», составляет 800 кВт.

Таким образом, по мнению представителя заявителя, ПАО «ТНС энерго НН» располагало информацией о максимальной мощности энергопринимающих устройств ООО «Экологические технологии», в связи с чем расчет сбытовой надбавки, выступающей одной из составляющих применяемых гарантирующим поставщиком цен на электрическую энергию, на основании показателя величины мощности, оплачиваемой заявителем на розничном рынке, неправомерен.

Представитель ПАО «ТНС энерго НН» с вменяемым нарушением антимонопольного законодательства не согласился, пояснив, что ООО «Экологические

технологии» не уведомило гарантирующего поставщика о согласованной с сетевой организацией в соответствии с Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг величине максимальной мощности энергопринимающих устройств. В связи с этим при расчетах за поставленную электрическую энергию ПАО «ТНС энерго НН» по правилам пункта 86 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительством Российской Федерации от 04.05.2012 №442 (далее – Основные положения), применяло показатель величины мощности, оплачиваемой ООО «Экологические технологии» на розничном рынке. Письменная позиция ПАО «ТНС энерго НН» от 12.08.2015 приобщена к материалам дела.

Определением от 07.10.2015 (зарегистрировано 09.10.2015 за исх. №ЮГ-03/4714) к участию в рассмотрении дела в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, привлечены региональная служба по тарифам Нижегородской области (далее – РСТ Нижегородской области) и публичное акционерное общество «Межрегиональная распределительная сетевая компания Центра и Приволжья» (далее – ПАО «МРСК Центра и Приволжья»); рассмотрение дела откладывалось на 18.11.2015.

На заседание комиссии, состоявшееся 18.11.2015, лица, привлеченные к участию в деле в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, своих представителей не направили. Однако в Нижегородское УФАС России поступила письменная позиция РСТ Нижегородской области (исх. от 16.11.2015 №516-5225/15, приобщена к материалам дела), из которой следует, что определение ПАО «ТНС энерго НН» величины сбытовой надбавки, подлежащей применению с ООО «Экологические технологии», в соответствии с величиной мощности, оплачиваемой потребителем на розничном рынке, соответствует требованиям пункта 86 Основных положений. Согласно письменным пояснениям ПАО «МРСК Центра и Приволжья» (исх. от 18.11.2015 №61-8/593, приобщена к материалам дела) материалы дела не содержат документов, подтверждающих факт наличия у ООО «Экологические технологии» энергопринимающих установок максимальной мощностью 800 кВт, поскольку на момент составления документов о технологическом присоединении и оформлении договора энергоснабжения и приложений к нему такого понятия в действующем законодательстве Российской Федерации не существовало.

Заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, а также изучив пояснения лиц, привлеченных к участию в деле в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, исследовав материалы дела в их взаимосвязи и достаточности для принятия решения, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующему.

Частью 1 статьи 10 Федерального 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.

В качестве нарушения вышеприведенной статьи Федерального закона могут быть признаны действия доминирующего хозяйствующего субъекта, совершенные им с превышением пределов осуществления гражданских прав (злоупотребление правом).

Установлено, что 06 февраля 2004 года между ООО «Экологические технологии» и Нижегородским открытым акционерным обществом энергетики и электрификации «Нижковэнерго» заключен договор энергоснабжения на подачу электрической энергии №1751000 (далее – договор энергоснабжения), действовавший по 30.09.2014. Согласно названному договору энергоснабжения энергоснабжающая организация (ОАО «Нижковэнерго») подает, а абонент (ООО «Экологические технологии») оплачивает электрическую энергию и мощность.

Согласно части 1 статье 40 Федерального закона «Об электроэнергетике» на территориях, объединенных в ценовые зоны оптового рынка, *гарантирующие поставщики осуществляют продажу электрической энергии (мощности) (за исключением объема электрической энергии (мощности), поставляемого населению и приравненным к нему категориям потребителей) на розничных рынках по нерегулируемым ценам **не выше предельных уровней нерегулируемых цен***, рассчитанных в соответствии с основными положениями функционирования розничных рынков, исходя из цен на приобретаемые гарантирующими поставщиками электрическую энергию и мощность на оптовом рынке, сбытовой надбавки гарантирующего поставщика и цен на услуги, оказание которых неразрывно связано с процессом снабжения потребителей электрической энергией.

Гарантирующие поставщики определяют нерегулируемые цены на электрическую энергию (мощность) и их предельные уровни и доводят их до сведения потребителей в [порядке](#), установленном основными положениями функционирования розничных рынков.

По правилам глав IV-V Основных положений, предельные уровни нерегулируемых цен рассчитываются для 6 ценовых категорий. Применительно к рассматриваемой ситуации взаиморасчеты с ООО «Экологические технологии» осуществляются по 4 ценовой категории; применению подлежат пункты 86, 92, 95 Основных положений.

Одной из составляющих структуры нерегулируемой цены является *сбытовая надбавка* гарантирующего поставщика, которая рассчитывается согласно Методическим указаниям по расчету сбытовых надбавок гарантирующих поставщиков и размера доходности продаж гарантирующих поставщиков, утвержденных приказом Федеральной службы по тарифам России от 30.10.2012 №703-э (далее – Методические указания).

В соответствии с пунктом 4 Методических указаний сбытовые надбавки для группы «прочие потребители» дифференцируются по следующим подгруппам потребителей *в зависимости от величины **максимальной мощности** принадлежащих им энергопринимающих устройств:*

- потребители с максимальной мощностью энергопринимающих устройств менее 150 кВт;

- потребители с максимальной мощностью энергопринимающих устройств

от 150 до 670 кВт;

- потребители с максимальной мощностью энергопринимающих устройств от 670 кВт до 10 МВт;

- потребители с максимальной мощностью энергопринимающих устройств не менее 10 МВт.

Таким образом, для осуществления взаиморасчетов за поставленную электрическую энергию гарантирующий поставщик должен располагать информацией о величине максимальной мощности энергопринимающих устройств потребителя.

Как следует из пункта 2 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации, пунктов 34, 36, 41 Основных положений, необходимым условием заключения договора энергоснабжения является представление потребителем (покупателем) документов, подтверждающих технологическое присоединение его энергопринимающих устройств в установленном порядке к объектам электросетевого хозяйства сетевой организации. При этом к существенным условиям договора энергоснабжения отнесена величина максимальной мощности энергопринимающих устройств, понятие которой введено в действующее законодательство постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 №442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» и содержится в пункте 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 №861 (далее – Правила недискриминационного доступа).

В соответствии с пунктом 13 (1) Правил недискриминационного доступа величина максимальной мощности энергопринимающих устройств (объектов электросетевого хозяйства) указывается в документах о технологическом присоединении и определяется либо в процессе технологического присоединения, либо посредством перераспределения максимальной мощности между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, либо в процедуре восстановления (переоформления) документов о технологическом присоединении. Во всех случаях решение данного вопроса осуществляется сетевой организацией, к которой присоединены энергопринимающие устройства или объекты электросетевого хозяйства потребителя электроэнергии.

Максимальной мощностью признается исчисляемая в мегаваттах наибольшая величина мощности, определенная к одномоментному использованию энергопринимающими устройствами (объектами электросетевого хозяйства) в соответствии с документами о технологическом присоединении и обусловленная составом энергопринимающего оборудования (объектов электросетевого хозяйства) и технологическим процессом потребителя, в пределах которой сетевая организация принимает на себя обязательства обеспечить передачу электрической энергии (пункт 2 Правил недискриминационного доступа).

Согласно Правилам технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству

электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 №861 (далее – Правила технологического присоединения), величина максимальной мощности является физической величиной, определяющей характер обязательств между сетевой организацией и владельцем энергопринимающего оборудования, а также правоотношения между сетевой организацией и прочими субъектами электроэнергетики. В соответствии с подпунктом «д» пункта 7 Правил технологического присоединения и приложениям №6-8 к ним характеристики выполненного присоединения отражаются в документах, фиксирующих осуществление технологического присоединения (акт об осуществлении технологического присоединения, акт разграничения границ балансовой принадлежности сторон, акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон).

Таким образом, правоотношения по технологическому присоединению энергопринимающих устройств к электросетям определяют технические параметры, влияющие на объем обязательств сторон в правоотношениях по энергоснабжению. Вопросы, решаемые при технологическом присоединении, в том числе определение величины максимальной мощности энергопринимающих устройств потребителя, относятся к исключительной компетенции сетевой организации и выходят за рамки деятельности гарантирующего поставщика, а потому не могут быть предметом соглашения между ним и потребителем.

Подпунктом «ж» пункта 2 постановления Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» установлено, что в двухмесячный срок с момента вступления в силу данного постановления Правительства Российской Федерации сетевые организации и гарантирующие поставщики обязаны были направить потребителям услуг по передаче электрической энергии, а также потребителям (покупателям) по договору энергоснабжения уведомления о необходимости включения в указанные договоры величины максимальной мощности энергопринимающих устройств, определенной в соответствии с [Правилами](#) недискриминационного доступа.

При этом, как установлено в пункте 86 Основных положений, в случае если потребитель (покупатель) не уведомил гарантирующего поставщика о согласованной с сетевой организацией в соответствии с [Правилами](#) недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг величине максимальной мощности энергопринимающих устройств потребителя в точках поставки, в отношении которых заключен соответствующий договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), при применении предельных уровней нерегулируемых цен *отнесение данного потребителя (покупателя) к подгруппам группы «прочие потребители» осуществляется в соответствии с величиной мощности, оплачиваемой потребителем (покупателем) на розничном рынке (для потребителя (покупателя).*

В рассматриваемой ситуации не имеется документов, подтверждающих факт сообщения ООО «Экологические технологии» ПАО «ТНС энерго НН» сведений о

величине максимальной мощности энергопринимающих устройств, согласованной с сетевой организацией в порядке Правил недискриминационного доступа. В связи с тем, что технологическое присоединение энергопринимающих устройств заявителя к электрическим сетям осуществлено 03.02.2004, то есть до принятия Правил недискриминационного доступа (и до внесения в них соответствующих изменений), акты о технологическом присоединении, о разграничении границ балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности не составлялись. После вступления в силу постановления Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» ООО «Экологические технологии» не переоформило с сетевой организацией документы о технологическом присоединении, как следствие, не согласовало с ней величину максимальной мощности энергопринимающих устройств [\[1\]](#).

Проанализировав имеющиеся в материалах дела документы, в том числе приложение №1 к договору энергоснабжения от 06.02.2004 №1751000, приложение №9 к названному договору (технический акт на электрическую установку, присоединяемую к энергосистеме ОАО «Нижновэнерго» от 03.02.2004), технические условия от 04.08.2003 №13/25-12-14 на проектирование электроснабжения предприятия «Экологические технологии» (фабрика по производству бумаги) в г. Балахне Нижегородской области, комиссия Нижегородского УФАС России пришла к выводу о том, что они не содержат сведений о величине максимальной мощности энергопринимающих устройств, согласованной с сетевой организацией в порядке Правил недискриминационного доступа. Как следствие, ПАО «ТНС энерго НН» в период действия договора энергоснабжения от 06.02.2004 №1751000 не располагало сведениями о величине максимальной мощности энергопринимающих устройств ООО «Экологические технологии», согласованной им с сетевой организацией.

При таких обстоятельствах ПАО «ТНС энерго НН» при расчетах с ООО «Экологические технологии» за поставленную электрическую энергию, правомерно руководствуясь пунктами 86, 95 Основных положений при определении сбытовой надбавки, относило ООО «Экологические технологии» к подгруппам группы «прочие потребители» в соответствии с величиной мощности, оплачиваемой заявителем на розничном рынке.

Довод представителя заявителя о том, что ПАО «ТНС энерго НН» не исполнило своей обязанности по информированию ООО «Экологические технологии» о необходимости представления данных сведения, для квалификации действий гарантирующего поставщика по части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» юридического значения не имеет. В рассматриваемой ситуации требование об извещении гарантирующего поставщика о величине максимальной мощности энергопринимающих устройств, согласованной с сетевой организации в порядке Правил недискриминационного доступа, и последствия неисполнения потребителями такой обязанности определены в нормативном правовом акте, доступном до сведения неопределенного круга лиц. В связи с этим ООО «Экологические технологии», вне зависимости от исполнения гарантирующим поставщиком обязанности, предусмотренной подпунктом «ж» пункта 2 постановления Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 №442, при должной степени осмотрительности имело возможность переоформить документы

о технологическом присоединении и направить их в ПАО «ТНС энерго НН» для подтверждения величины максимальной мощности энергопринимающих устройств.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссией Нижегородского УФАС России проверена правильность определения ПАО «ТНС энерго НН» предельного уровня нерегулируемых цен на поставляемую электрическую энергию и правильность начисления платы ООО «Экологические технологии»; расчеты гарантирующим поставщиком проводились в соответствии с требованиями Федерального закона «Об электроэнергетике» и Основных положений.

Таким образом, с учетом имеющихся в материалах дела доказательств, комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приходит к выводу о том, что публичное акционерное общество «ТНС энерго Нижний Новгород» не допустило нарушений части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» при производстве взаиморасчетов за поставленную обществу с ограниченной ответственностью «Экологические технологии» электрическую энергию по договору энергоснабжения от 06.02.2004 №1751000.

На основании изложенного, комиссия, руководствуясь статьями 23, 41, 48 Федерального закона «О защите конкуренции»,

решила:

прекратить рассмотрение дела №621-ФАС52-03/15, возбужденного по признакам нарушения публичным акционерным обществом «ТНС энерго Нижний Новгород» части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Ю.Н. Гребнев

Члены комиссии

И.А. Кошелева

М.Д. Макарова

[\[1\]](#) Указанные мероприятия выполнены ООО «Экологические технологии» только в сентябре 2014 года, то есть в месяц расторжения договора с ПАО «ТНС энерго НН».