

Генеральному директору

ООО «СтройТехПроект»

<...>

Директору

ООО «ЭнергоТранзит»

<...>

Генеральному директору

ООО «Энергосбыт»

<...>

Генеральному директору

ООО «Металлэнергофинанс»

<...>

АО «СО ЕЭС»

<...>

Филиал АО «СО ЕЭС» ОДУ Сибири

<...>

РЕШЕНИЕ

по делу № 042/01/11-354/2022

Резолютивная часть решения оглашена «03» октября 2022 г.
Кемерово

г.

В полном объеме решение изготовлено «17» октября 2022 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе: <...>

в присутствии представителей ООО «Металлэнергофинанс», ООО «ЭнергоТранзит» и филиала АО «СО ЕЭС» ОДУ Сибири по доверенности,

рассмотрев дело № 042/01/11-354/2022, возбужденное по признакам нарушения общества с ограниченной ответственностью «СтройТехПроект» (ИНН: 4253009788, ОГРН: 1124253006426; адрес места нахождения: 654027, Кемеровская область-Кузбасс, г.Новокузнецк, пр. Курако (Центральный район), 34 (далее – ООО «СтройТехПроект»)), общества с ограниченной ответственностью «ЭнергоТранзит» (ИНН: 5406603432, ОГРН: 1165476072233; адрес места нахождения: 654006, Кемеровская область - Кузбасс, г.Новокузнецк, ул.Орджоникидзе (Центральный район), д. 12, оф. 7 (далее – ООО «ЭнергоТранзит»)) и общества с ограниченной ответственностью «Энергосбыт» (ИНН: 5406749463, ОГРН: 1135476094995, адрес места нахождения: 630099, Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Военная, д. 2, оф. 411 «Д» (далее – ООО «Энергосбыт»)) части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения заявления Общества с ограниченной ответственностью «Металлэнергофинанс» (ИНН: 4217039402, ОГРН: 1024201465903; адрес местонахождения: 654006, г. Новокузнецк, ул. Рудокопровая, д. 4 (далее – ООО «Металлэнергофинанс»)) Приказом Кемеровского УФАС России от 28.03.2022 № 42 возбуждено дело № 042/01/11-354/2022 по признакам нарушения ООО «СтройТехПроект», ООО «ЭнергоТранзит», ООО «Энергосбыт» части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении между ООО «СтройТехПроект» и ООО «ЭнергоТранзит» соглашения о передаче в аренду части оборудования Центральная ТЭЦ и далее в заключении между ООО «ЭнергоТранзит» и ООО «Энергосбыт» договора купли-продажи электрической энергии, произведенной на Центральной ТЭЦ, которые привели (могли привести) к ограничению конкуренции и к ущемлению интересов ООО «Металлэнергофинанс».

Определением от 06.04.2022 рассмотрение дела № 042/01/11-354/2022 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 20.04.2022.

На заседании Комиссии, состоявшемся 20.04.2022, представителем ООО «Металлэнергофинанс» было заявлено ходатайство о привлечении в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах Акционерное общество «Системный оператор Единой энергетической системы» (ОГРН 1027700201352, 109074, г. Москва, Китайгородский проезд, д. 7, стр. 3), в лице филиала АО «СО ЕЭС» «Объединенное диспетчерское управление энергосистемы Сибири» (далее – АО «СО ЕЭС»).

Комиссия, рассмотрев вышеуказанное ходатайство, приняла решение об удовлетворении данного ходатайства.

Определением от 26.04.2022 к участию в рассмотрении дела № 042/01/11-354/2022 о нарушении антимонопольного законодательства привлечено АО «СО ЕЭС».

Определением от 26.04.2022 рассмотрение дела № 042/01/11-354/2022 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 26.05.2022.

На заседании Комиссии, состоявшемся 26.05.2022, Комиссия, заслушав представителей ООО «Металлэнергофинанс», ООО «ЭнергоТранзит», АО «СО ЕЭС», изучив сведения, представленные в материалы дела № 042/01/11-354/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к выводу, что для полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела № 042/01/11-354/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, необходимо получение дополнительных доказательств.

Определением от 26.05.2022 рассмотрение дела № 042/01/11-354/2022 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 11.07.2022.

Определением от 06.07.2022 срок рассмотрения дела № 042/01/11-354/2022 продлен до 30.12.2022.

На заседании Комиссии, состоявшемся 11.07.2022, Комиссия, заслушав представителей ООО «Металлэнергофинанс», ООО «ЭнергоТранзит», АО «СО ЕЭС», изучив сведения, представленные в материалы дела № 042/01/11-354/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к выводу, что для полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела № 042/01/11-354/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, необходимо получение дополнительных доказательств.

Определением от 11.07.2022 рассмотрение дела № 042/01/11-354/2022 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 18.08.2022.

На заседании Комиссии, состоявшемся 18.08.2022, Комиссия, заслушав представителей ООО «Металлэнергофинанс», ООО «ЭнергоТранзит», АО «СО ЕЭС», изучив сведения, представленные в материалы дела № 042/01/11-354/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к выводу, что для полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела № 042/01/11-354/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, необходимо получение дополнительных доказательств.

Определением от 18.08.2022 рассмотрение дела № 042/01/11-354/2022 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 27.09.2022.

27.09.2022 в рассмотрении дела № 042/01/11-354/2022 о нарушении антимонопольного законодательства объявлен перерыв до 03.10.2022.

03.10.2022 на рассмотрении дела № 042/01/11-354/2022 о нарушении антимонопольного законодательства представитель ООО «Металлэнергофинанс» поддержала доводы, изложенные в заявлении, представитель ООО «ЭнергоТранзит» настаивал на отсутствии в действиях обществ нарушения антимонопольного законодательства.

Изучив материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

ООО «Металлэнергофинанс» является гарантирующим поставщиком электрической энергии на территории Кемеровской области в соответствии с

Постановлением Региональной энергетической комиссии Кемеровской области от 30.06.2015 № 244, а также является участником оптового рынка, приобретает электрическую энергию на оптовом рынке, включено в реестр субъектов оптового рынка – порядковый номер 9 подраздела 2.1. «Энергосбытовые организации» раздела 2 «Покупатели электрической энергии и мощности».

ООО «ЭнергоТранзит» владеет имущественным комплексом – Центральная ТЭЦ по договору аренды, заключенному с ООО «СтройТехПроект». На арендуемом комплексе ООО «ЭнергоТранзит» осуществляет производство тепловой и электрической энергии в режиме когенерации (технологический процесс одновременного совместного производства электрической и тепловой энергии).

30.12.2021 в ООО «Металлэнергофинанс» поступила оферта ООО «ЭнергоТранзит» как от производителя электрической энергии на розничном рынке, на заключение договора № КОР-198-21 от 29.12.2021 продажи электрической энергии (мощности) в соответствии с абз. 3 п. 64 и абз. 13 п. 65 «Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442. Данная оферта со стороны ООО «Металлэнергофинанс» не акцептована.

17.01.2022 ООО «ЭнергоТранзит» выставило ООО «Металлэнергофинанс» счета на оплату электроэнергии (мощности) № 1 от 10.01.2022 в размере 6 345 384руб. 38 коп., № 2 от 25.01.2022 в размере 8 460 513 руб. 46 коп. и предоставило плановый почасовой объем продажи электрической энергии (мощности) на январь 2022 по договору № КОР-198-21 от 29.12.2021.

Также, 01.12.2021 ООО «ЭнергоТранзит» заключило с ООО «Энергосбыт» договор № КОР-165-21/ЭС-27-21 на продажу электрической энергии, произведенной на принадлежащим ему генерирующем объекте сроком действия с 01.01.2022 по 31.12.2022 года.

Согласно пункту 5 статьи 36 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике) лицо, владеющее на праве собственности или ином законном основании объектом (частью объекта) по производству электрической энергии (мощности), который функционирует в составе Единой энергетической системы России (далее – ЕЭС России) и установленная генерирующая мощность которого равна или превышает 25 МВт, обязано реализовывать производимую электрическую энергию (мощность) только на оптовом рынке, за исключением случаев, установленных Правительством РФ.

Аналогичные требования содержатся в пункте 31 Правил оптового рынка электрической энергии и мощности, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2010 № 1172 (далее – Правила оптового рынка).

В пунктах 32 и 33 Правил оптового рынка предусмотрены случаи, когда субъект электроэнергетики, соответствующий признакам субъекта оптового рынка, указанным в пункте 5 статьи 36 Закона об электроэнергетике и пункте 31 Правил оптового рынка, вправе реализовывать производимую электроэнергию (мощность) не только на оптовом рынке. Свидетельством соблюдения которых является выданное Наблюдательным советом Ассоциации «НП Совет рынка» (далее - НП Совет рынка) подтверждение о нераспространении требования о реализации всей производимой электрической энергии и мощности только на

оптовом рынке.

ООО «ЭнергоТранзит» не обладает статусом субъекта оптового рынка, что подтверждается Реестром субъектов оптового рынка – поставщиков электрической энергии и мощности, опубликованном на официальном сайте НП Совет рынка.

Согласно ответу ООО «ЭнергоТранзит» от 14.02.2022 исх. № 6/н общество арендует лишь турбогенератор № 6 Центральная ТЭЦ, установленной мощностью 24 МВт, иного генерирующего оборудования у ООО «ЭнергоТранзит» нет, что дает право осуществлять продажу произведенной электрической энергии на розничном рынке.

Вместе с тем согласно действующему законодательству Российской Федерации, а также судебной практики теплоэлектростанция является единым неделимым комплексом со специальным назначением производство тепловой и электрической энергии, включающий в себя здания, оборудование для преобразования энергии и необходимое вспомогательное оборудование, в связи с чем, деление ее на здание и оборудование, и использование последних самостоятельно и отдельно друг от друга невозможно.

В соответствии с пунктом 1 статьи 133 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) вещь, раздел которой в натуре невозможен без разрушения, повреждения вещи или изменения ее назначения и которая выступает в обороте как единый объект вещных прав, является неделимой вещью и в том случае, если она имеет составные части.

В абзаце 1 пункта 31 Правил оптового рынка дано определение электростанции в целях разрешения вопроса о наличии или отсутствии у производителя, осуществляющего выработку электроэнергии на такой электростанции, обязанности по реализации всей произведенной электроэнергии только на ОРЭМ: это единый комплекс основного и вспомогательного оборудования, зданий и сооружений, технологически взаимосвязанных процессом производства электрической (электрической и тепловой) энергии и введенных в эксплуатацию в установленном порядке

В пункте 2 приказа Росстата от 19.12.2013 № 489 «Об утверждении Указаний по заполнению формы федерального статистического наблюдения № 6-ТП «Сведения о работе тепловой электростанции» дано понятие термина «тепловая электростанция» - совокупность технологически связанных установок и оборудования, обеспечивающих преобразование внутренней энергии первичного топлива последовательно в тепловую, механическую, а затем в электрическую энергию с помощью турбинных и нетурбинных механических двигателей, посредством присоединенных к ним электрических генераторов...

Пунктом 3.23.СНиП II-58-75 СП 90.13330.2012.Свод правил. Электростанции тепловые указано: «...Теплоэлектроцентраль (ТЭЦ): тепловая электростанция, на которой производится комбинированная выработка электрической энергии и тепла на базе внешнего теплового потребления» и содержатся требования к проектированию зданий, сооружений, инженерного оборудования, сетей водоснабжения, системы энергоснабжения (электроснабжения, теплоснабжения): совокупность взаимосвязанных энергоустановок,

осуществляющих энергоснабжение.

Доказательствами единого неделимого арендуемого ООО «ЭнергоТранзит» комплекса Центральная ТЭЦ, связанного технологическим процессом производства тепловой и электрической энергии, являются:

- договор купли-продажи комплекса Центральная ТЭЦ от 30.09.2019, заключенного между бывшим собственником банкротом ООО «Центральная ТЭЦ» и новым собственником ООО «СтройТехПроект».

В приложения к договору купли-продажи указано: «Единый комплекс имущества, участвующий в теплоснабжении, в т.ч.» и далее перечисляется имущество под № 19 - указан Турбогенератор № 7, № 46 - Турбогенератор № 1, № 47 - Турбогенератор № 3, № 48 - Турбогенератор № 5, № 215 - Турбогенератор № 6, № 234 - Турбогенератор № 4.

При продаже комплекса Центральная ТЭЦ одним из условий публичного предложения пункта 5.2.4 Договора было целевое использование имущества со ссылкой на пункт 4.2, статьи 132 Федерального закона Российской Федерации от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», в котором прописано целевое использование имущества социально значимых объектов, т.е. установлен запрет раздела имущества на части.

- договор № КОР-12-19/СТП-23-19 аренды недвижимости без права последующего выкупа от 14.10.2019, заключенного между ООО «СтройТехПроект» и ООО «ЭнергоТранзит».

В акте приема-передачи имущества указано: «Единый комплекс имущества, участвующий в теплоснабжении, в т.ч.» и далее перечисляется имущество под № 19 - указан Турбогенератор № 7, № 46 - Турбогенератор № 1, № 47 - Турбогенератор № 3, № 48 - Турбогенератор № 5, № 215 - Турбогенератор № 6, № 234 - Турбогенератор № 4.

Из ответа Минэнерго России от 31.01.2022 исх. № 07-346 следует, что в случае если электростанция, являющаяся единым комплексом основного и вспомогательного оборудования, зданий и сооружений, технологически взаимосвязанных процессом производства электрической (электрической и тепловой) энергии и введенных в эксплуатацию в установленном порядке, функционирует в составе Единой энергетической системы России, ее установленная генерирующая мощность равна или превышает 25 МВт, и в отношении такой электростанции отсутствует подтверждение о нераспространении требований Закона об электроэнергетике о реализации всей производимой электрической энергии и мощности только на оптовом рынке, то поставка производимой отдельными частями такой электростанции электрической энергии (мощности) на розничном рынке электрической энергии будет являться нарушением законодательства.

Из ответа АО «СО ЕЭС» от 06.12.2021 исх. № Р2-Г2-П-1-19-3270 следует, что информация об установленной генерирующей мощности объекта Центральная ТЭЦ содержится в «Схеме и программе перспективного развития электроэнергетики Кемеровской области - Кузбасса на 2022-2026 годы», утвержденной распоряжением Губернатора от 30.04.2021 № 56-рг (далее-Схема), размещенной на сайте Администрации Правительства Кузбасса

(<https://ako.ru/other/informatsionnye-materialy.php>).

В утвержденной схеме на стр. 25 в таблице 2.7 «Установленные мощности электростанций энергосистемы Кемеровской области...» по состоянию на 01.01.2021 указано – установленная мощность Центральной ТЭЦ 90 МВт, на стр. 86-87 таблицы 6.4. «Динамика изменения установленной мощности электростанций энергосистемы Кемеровской области – Кузбасса за 2022-2026 гг.» в период 2022-2026 указана установленная мощность Центральной ТЭЦ - 90 МВт, изменения не предусмотрены.

17.12.2021 утвержден и введен в действие с 24.12.2021 «Перечень объектов диспетчеризации филиала АО «СО ЕЭС» Кемеровское РДУ с распределением их по способу управления», на стр. 47-48 перечислено оборудование единого комплекса Центральная ТЭЦ ООО «ЭнергоТранзит», состоящего из турбогенераторов ТГ-3, ТГ-4, ТГ-5, ТГ-6, электротехнического оборудования, противоаварийной и режимной автоматики, релейной защиты и сетевой автоматики.

ООО «ЭнергоТранзит» на основании «Технического отчета о результатах комплексных испытаний турбины № 6» от 11.06.2021 произвело перемаркировку одного турбогенератора ТГ-6 с 30 МВт на 24 МВт и согласовало данный отчет в филиале РДУ Кемеровской области АО «СО ЕЭС» (письмо 21.06.2021 № Р2-62-Н-2-29-2530). В этой связи установленная мощность ООО «ЭнергоТранзит» с 01.07.2021 изменена с 90 МВт на 84 МВт.

Согласно ответу АО «СО ЕЭС» от 14.02.2022 исх. № У2-1-5-19-1145 по Правилам проведения испытаний и определения общесистемных технических параметров и характеристик генерирующего оборудования, утвержденных приказом Минэнерго РФ от 11.02.2019 документом, подтверждающим перемаркировку генерирующего оборудования, является «Акт об общесистемных технических параметрах и характеристиках генерирующего оборудования». В АО «СО ЕЭС» не поступали Заявления ООО «ЭнергоТранзит» о выводе из эксплуатации турбогенераторов № 3, 4, 5.

Факт передачи части оборудования электростанции в аренду не исключает необходимости соблюдения владельцами требований п. 31 Правил оптового рынка – получить в отношении электростанции в целом подтверждение о нераспространении требований закона об электроэнергетике о реализации всей произведенной электрической энергии и мощности только на оптовом рынке в случае соответствия условиям, предусмотренным пунктами 32, 33, 31 Правил оптового рынка.

В Решении Арбитражного суда города Москвы от 06.12.2021 по делу А40-237228/21-55-1693 указано, что величина установленной генерирующей мощности (МВт) электростанций, принадлежащих ООО «ЭнергоТранзит» на праве собственности или ином законном основании, указанных в приложении № 5 к Договору, определяется на основании данных, содержащихся в Реестре, и с 01.01.2021 составляет 90 МВт, с 01.07.2021 составляет 84 МВт.

На основании изложенного установленная мощность генерирующего оборудования Центральная ТЭЦ, арендуемого ООО «ЭнергоТранзит» превышает 25 МВт.

ООО «ЭнергоТранзит» на основании подпункта «в» пункта 2 «Правил отнесения субъектов электроэнергетики и потребителей электрической энергии к кругу лиц, подлежащих обязательному обслуживанию при оказании услуг по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 14.02.2009 № 114 подлежит оперативно-диспетчерскому управлению, именно по критерию установленной генерирующей мощности свыше 25 МВт. Включено в Реестр лиц, подлежащих обязательному обслуживанию системным оператором.

ООО «ЭнергоТранзит» не выдавалось подтверждение НП Совет рынка о нераспространении требования о реализации всей производимой электрической энергии и мощности только на оптовом рынке. Положение о порядке выдачи подтверждений и Реестр субъектов электроэнергетики, в отношении которых НП Совет рынка принято решение о выдаче такого подтверждения находятся в общем доступе на официальном сайте НП Совет рынка во вкладке «Рынок электроэнергии и мощности», раздел «Розничная генерация, установленной мощности 25 МВт и более».

Следовательно, ООО «ЭнергоТранзит» как субъект электроэнергетики и принадлежащий ему генерирующий объект - единый топливно-энергетический комплекс Центральная ТЭЦ, состоящий из энергетического оборудования турбогенераторов ТГ-3, ТГ-4, ТГ-5, ТГ-6, электротехнического оборудования, противоаварийной и режимной автоматики, релейной защиты и сетевой автоматики, имеющий установленную генерирующую мощность 84 МВт согласно пункту 5 статьи 36 Закона об электроэнергетике и пункта 31 Правил оптового рынка обязано реализовывать производимую электрическую энергию только на оптовом рынке.

Таким образом, ООО «ЭнергоТранзит» искусственно выделило в договоре аренды один турбогенератор № 6, с целью, в обход закона производить реализацию выработанной электроэнергии на розничном рынке, в то время как другие турбогенераторы ТГ-3 мощностью 16 МВт, ТГ-4 мощностью 29 МВт, ТГ-5 мощностью 15 МВт по прежнему используется ООО «ЭнергоТранзит» относятся к единому неделимому комплексу Центральная ТЭЦ, находятся в одном здании главного корпуса ТЭЦ, связаны технологическим процессом производства тепловой и электрической энергии, подача пара для работы турбогенераторов производится от любого котла к любому турбогенератору (схема с поперечными связями). Передача части оборудования в аренду носит формальный характер и не привела к фактическому выбытию турбогенераторов ТГ-3, ТГ-4, ТГ-5 из владения и эксплуатации.

Таким образом, ООО «ЭнергоТранзит» не вправе производить реализацию электроэнергии на розничном рынке в нарушение законодательства об электроэнергетике.

Передача ООО «СтройТехПроект» в аренду ООО «ЭнергоТранзит» только одного турбогенератора № 6 направлена на получение доходов от деятельности по реализации выработанной электроэнергии.

Вместе с тем вышеуказанные действия ООО «ЭнергоТранзит», ООО «СтройТехПроект» и ООО «Энергосбыт» по заключению договоров аренды между ООО «ЭнергоТранзит» и ООО «СтройТехПроект», продажи выработанной

электроэнергии ООО «Энергосбыт» не могут привести к ограничению конкуренции на основании следующего:

Согласно части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьёй 12 названного Закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции, в том числе соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка (пункт 3).

По правилам части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, помимо прочих, могут быть признаны допустимыми соглашения, предусмотренные частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, если такими соглашениями не создается возможность для отдельных лиц устранить конкуренцию на соответствующем товарном рынке, не налагаются на их участников или третьих лиц ограничения, не соответствующие достижению целей таких соглашений, а также если их результатом является или может являться, в том числе, получение покупателями преимуществ (выгод), соразмерных преимуществам (выгодам), полученным хозяйствующими субъектами в результате действий (бездействия), соглашений и согласованных действий, сделок.

Признаками ограничения конкуренции являются сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

По смыслу правового подхода, изложенного в пункте 11 Обзора по вопросам судебной практики, возникающей при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016, не любое несоответствие действий (соглашения) нормам законодательства свидетельствует о нарушении Закона о защите конкуренции.

При этом достаточность доказательств в каждом случае определяется на основе оценки всей совокупности фактов, в том числе исходя из общего положения дел на товарном рынке, которое предопределяет предсказуемость такого поведения как групповой модели, позволяющей за счет ее использования извлекать

неконкурентные преимущества.

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» при рассмотрении споров, вытекающих из применения антимонопольных запретов, установленных статьями 11 и 11.1 Закона о защите конкуренции, судам необходимо исходить из того, что само по себе взаимодействие хозяйствующих субъектов к общей выгоде, в том числе предполагающее объединение их усилий, взаимное согласование и совместное осуществление действий (бездействие) на товарном рынке антимонопольным законодательством не запрещается.

Достигнутые между хозяйствующими субъектами договоренности (соглашения), согласованные действия запрещаются антимонопольным законодательством, если целью и (или) результатом соглашений и согласованных действий является недопущение (устранение, ограничение) соперничества хозяйствующих субъектов на товарных рынках (часть 2 статьи 1, пункты 7 и 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Для целей квалификации действий хозяйствующих субъектов в качестве соглашения по части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции необходимо установить одновременно наличие следующих обстоятельств:

- наличия соглашения двух или более участников товарного рынка;
- имеют ли место отрицательные последствия в виде ограничения конкуренции или возможности ее ограничения;
- имеется ли причинно-следственная связь между заключением соглашения хозяйствующими субъектами и наступлением (либо возможностью наступления) отрицательных последствий.

При отсутствии одного из элементов состава действия (соглашение) хозяйствующих субъектов нельзя квалифицировать как иное соглашение ограничивающее конкуренцию.

Согласно проведенному анализу розничного рынка электрической энергии (мощности) доля ООО «Металлэнергофинанс» на территории Кемеровской области-Кузбасса в границах зон деятельности ООО «Металлэнергофинанс» в 2021 году составляла более 95 %. В свою очередь доля ООО «Энергосбыт» на вышеуказанном рынке составляла 0,02 %.

Из пояснений лиц, участвующих в рассмотрении дела № 042/01/11-354/2022 следует, что в случае включения всех турбогенераторов (№ 7, № 1, №3, № 5, № 6, № 4), установленных в Центральной ТЭЦ объем вырабатываемой электрической энергии составит около 25% от рынка электрической энергии (мощности) на территории Кемеровской области-Кузбасса в границах зон деятельности ООО «Металлэнергофинанс».

Из чего следует, что при работающем турбогенераторе № 6 Центральной ТЭЦ, переданным ООО «СтройТехПроект» в аренду ООО «ЕвразЭнергоТранс», объем выработанной электрической энергии и купленной ООО «Энергосбыт» в целях реализации электрической энергии на розничном рынке не может привести к

значительному увеличению доли ООО «Энергосбыт» и соответственно повлечь за собой ограничение конкуренции на данном рынке.

Согласно представленным пояснениям ООО «Металлэнергофинанс», в результате незаконных действий ответчиков произойдет снижение объемов реализации электроэнергии ООО «Металлэнергофинанс» в 2022 году, что в свою очередь приведет к снижению выручки от сбытовой надбавки.

Вместе с тем сам по себе факт снижения объемов выручки у одних хозяйствующих субъектов и повышения у других не может выступать как достаточное обоснование вывода о создании препятствий для доступа на товарный рынок иным хозяйствующим субъектам.

Также следует отметить, что до незаконного разделения имущества Центральной ТЭЦ в обход действующего законодательства Российской Федерации об электроэнергетике, электрическая энергия, производимая Центральной ТЭЦ не реализовывалась на оптовом рынке.

Соответственно, заключение вышеуказанных договоров между ответчиками не повлияло на общие условия обращения производимой Центральной ТЭЦ электрической энергии на рынке электрической энергии.

На основании изложенного, Комиссией не установлены последствия, связанные с ограничением конкуренции на розничном рынке поставки (купле-продажи) электрической энергии на территории Кемеровской области-Кузбасса на территории Кемеровской области-Кузбасса в границах зон деятельности ООО «Металлэнергофинанс» и, соответственно, такие действия не могут быть квалифицированы как нарушение части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, статьёй 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

Р Е Ш И Л А:

Производство по делу № 042/01/11-354/2022, возбужденному по признакам нарушения ООО «СтройТехПроект», ООО «ЭнергоТранзит», ООО «Энергосбыт» части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить, ввиду отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях (бездействии) ООО «СтройТехПроект», ООО «ЭнергоТранзит», ООО «Энергосбыт».

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>

В соответствии со статьёй 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.