ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ИВАНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

(Ивановское УФАС России)

153000, г. Иваново, ул. Жарова, д. 10; тел:(4932) 328-573; факс: 326-360; e-mail:to37@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 02 сентября 2021 года г. Иваново

В полном объеме решение изготовлено 06 сентября 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя комиссии – (...) – руководителя Ивановского УФАС России,

членов комиссии: (,,,,). – заместителя руководителя управления – начальника отдела антимонопольного контроля и контроля органов власти, (,,,,) – главного специалиста-эксперта аналитического отдела,

в присутствии на заседании:

от Ответчика – ОАО «Кинешемская ГЭС» представителя Даричевой Марии Валерьевны (доверенность от №15 от 11.06.2019),

от Заявителя – ООО «Ивановоэнергосбыт» Симоновой Елены Николаевны (доверенность №1969 от 23.06.2021),

рассмотрев дело №037/01/10-297/2021, возбужденное по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Кинешемская городская

электросеть» (ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области поступило заявление ООО «Ивановоэнергосбыт» от 16.04.2021 №13-04/336 (вх. №1441 от 21.04.2021) на действия ОАО «Кинешемская ГЭС» по факту невыполнения обязанности по предоставлению балансов электрической энергии в сроки, установленные пунктами 190-192 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ №442 от 04.05.2012 (далее – Основные положения).

Ивановское УФАС России в порядке ч. 1 ст. 25, ч. 6 ст. 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) запросило у Ответчика пояснения по жалобе ООО «Ивановоэнергосбыт».

Из письменных пояснений ОАО «Кинешемская ГЭС» от 30.04.2021 №550 (вх. №1581 от 30.04.2021) следует, что неисполнением положений пунктов 190-192 Основных положений сетевой организацией не ущемляются права и интересы гарантирующего поставщика, так как согласно пункту 195 Основных положений гарантирующий поставщик в случае не предоставления сетевой организацией баланса самостоятельно определяет фактические потери в объектах электросетевого хозяйства такой сетевой организации. Таким образом, законодатель наделяет полномочиями по составлению баланса, также и гарантирующего поставщика. Неспособность составления баланса электрической энергии гарантирующим поставщиком не является основанием несвоевременности формирования объема и стоимости потерь электрической энергии. Объемы полезного отпуска электрической энергии потребителям в зоне ответственности гарантирующего поставщика определяется по начислениям потребителям, которые производятся в соответствии с показаниями прибора учета непосредственно передаваемых потребителями в адрес гарантирующего поставщика. Данная обязанность прописана в договорах между потребителем и гарантирующим поставщиком. Таким образом, сетевая организация не обладает достоверными данными по объему полезного отпуска потребителям. Сетевая организация составляет интегральные акты перетоков электрической энергии между территориальными смежными сетевыми организациями и предоставляет в адрес гарантирующего поставщика данную информацию в полном объеме. Исходя из фактического порядка взаимоотношений между организациями ООО «Ивановоэнергосбыт» определяет самостоятельно объем полезного отпуска электрической энергии конечным потребителям путем начисления платы за потребленную электрическую энергию. Информация об объеме полезного отпуска поступает в адрес сетевой организации ежемесячно, не

ранее 16-ого числа месяца, следующего за расчетным периодом.

По мнению Ответчика, исходя из фактически сложившегося порядка взаимоотношений требования к ОАО «Кинешемская ГЭС» о предоставлении ежемесячно до 10-ого числа месяца, следующего за расчетным периодом, баланса электрической энергии невыполнимы.

Приказом Ивановского УФАС России от 17.06.2021 №21 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» возбуждено дело №037/01/10-297/2021 по признакам нарушения ОАО «Кинешемская ГЭС» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Определением от 17.06.2021 дело назначено к рассмотрению на 02.08.2021.

Во исполнение Определения от 17.07.2021 сторонами по делу представлены письменные пояснения по обстоятельствам, изложенным в определении.

Согласно пояснениям ООО «Ивановоэнергосбыт» от 27.07.2021 №04-10/1274 (вх. №2997 от 28.07.2021) в случае непредставления со стороны ОАО «Кинешемская ГЭС» балансов электрической энергии ООО «Ивановоэнергосбыт» вынуждено самостоятельно определять объем потерь в сетях ОАО «Кинешемская ГЭС». При этом возникает риск искажения величины потерь электрической энергии, которая образовалась в сетях иных сетевых организаций, в отношении которых объем потерь может быть увеличен за счет их необоснованного занижения в отношении ОАО «Кинешемская ГЭС». Таким образом, ОАО «Кинешемская ГЭС», не предоставив своих данных по балансу, ущемляет тем самым права не только ООО «Ивановоэнергосбыт», но и иных сетевых организаций.

В связи с этим, ООО «Ивановоэнергосбыт» вынуждено нести дополнительные расходы на оплату процентов за пользование чужими денежными средствами, по требованиям сетевых организаций, которые произвели оплату стоимости потерь электрической энергии в их сетях в большем размере.

Также гарантирующий поставщик не дополучает образовавшуюся от применения сбытовых надбавок разницу, поскольку объем электрической энергии, который является нормативным, может занижаться, по причине его неправильного распределения между сетевыми организациями.

Не предоставляя балансы электрической энергии, ОАО «Кинешемская ГЭС» оспаривает правомерность предъявленного ей к оплате объема электрической энергии, что подтверждается судебными делами №А17-9981/2020, №А17-5285/2020.

Заявитель обращает внимание, что без балансов электрической энергии

ООО «Ивановоэнергосбыт» не имеет информации по объему электрической энергии, переданной в объекты электросетевого хозяйства смежных сетевых организаций. Указанные сведения также необходимы для определения объема потерь в сетях.

ОАО «Кинешемская ГЭС» представлены дополнительные пояснения от 23.07.2021 №б/н (вх. 3013 от 29.07.2021), согласно которым Ответчиком поддержана позиция, изложенная ранее. Дополнительно ОАО «Кинешемская ГЭС» указало, что, несмотря на сложившиеся многолетние взаимоотношения, сетевой организацией приняты меры по исполнению пунктов 190-192, 194 Основных положений и в адрес гарантирующего поставщика направлены баланс электрической энергии за январь-апрель 2021 года.

На заседании Комиссии 02.08.2021 сторонами поддержаны позиции, изложенные в заявлении и письменных пояснениях.

На заседании Комиссии 02.08.2021 поступило ходатайство от Ответчика, изложенное в устной форме, о привлечении к рассмотрению дела в качестве заинтересованного лица ПАО «МРСК Центра и Приволжья». В качестве обоснования ОАО «Кинешемская ГЭС» указало, что ПАО «МРСК Центра и Приволжья» может представить дополнительную информацию относительно передачи сведений по полезному отпуску электрической энергии.

Комиссией Ивановского УФАС России отказано в удовлетворении ходатайства Ответчика о привлечении ПАО «МРСК Центра и Приволжья» к рассмотрению дела в качестве заинтересованного лица по причине того, что в материалах дела имеются доказательства о надлежащем исполнении гарантирующим поставщиком обязательств по передаче в вышестоящую сетевую организацию информации по полезному отпуску электрической энергии по потребителям.

Определением от 02.08.2021 рассмотрение дела №037/01/10-297/2021 отложено на 02 сентября 2021 года в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

На заседании Комиссии 02.09.2021:

- ОАО «Кинешемская ГЭС» указало, что не согласно с выводами административного органа в заключении об обстоятельствах дела об ущемлении интересов гарантирующего поставщика, поскольку у гарантирующего поставщика на 10 число имеются все данные по полезному отпуску электрической энергии по потребителям, которые гарантирующий поставщик передает в вышестоящую сетевую организацию. В свою очередь, ОАО «Кинешемская ГЭС» передает гарантирующему поставщику до 10 числа интегральные акты перетоков электрической энергии.

- ООО «Ивановоэнергосбыт» указало, что гарантирующий поставщик не формирует полезный отпуск отвлеченно от сетевой организации. ООО

«Ивановоэнергосбыт» передает вышестоящей сетевой организации не полезный отпуск электрической энергии, сформированный гарантирующим поставщиком, а передает сведения о показаниях приборов учета электрической энергии потребителей, которые предоставлены последними в соответствии с п. 162 Основных положений. При этом полезный отпуск формируется путем предоставления информации по: контрольному списанию приборов учета электрической энергии потребителей, по актам безучетного потребления электрической энергии, формированию объемов электроэнергии, определенных расчетным способом и замещающей информации. Полезный отпуск электрической энергии не передается. ООО «Ивановоэнергосбыт» передает только часть информации, а сетевая организация обязана сведения обобщить в виде баланса и направить такие сведения гарантирующему поставщику. Дальше, гарантирующий поставщик может спорить, может не спорить с полезным отпуском, убедившись в его правомерности. Так как с гарантирующего поставщика требуют исполнения обязательств сетевые организации по предоставлению информации, предусмотренной п. 162 Основных положений, ровно также гарантирующий поставщик требует от сетевой организации исполнении обязанности с ее стороны по формированию баланса электрической энергии.

В пояснениях (письмо от 31.08.2021 №1159) на Заключение об обстоятельствах дела ОАО «Кинешемская ГЭС» пояснило:

- в подтверждение доводов ОАО «Кинешемская ГЭС» о самостоятельном составлении баланса электрической энергии гарантирующим поставщиком, приводит данные за последние три месяца (май, июнь, июль 2021 года), из которых следует, что, невзирая на данные по объему потерь от сетевой организации, ООО «Ивановоэнергосбыт» самостоятельно определяет иной объем по оплате потерь.

- гарантирующий поставщик вводит в заблуждение антимонопольный орган, делая ссылку в письменных пояснениях на судебные дела №А17-9981/2020, А17-5285/2020, так как споры по данным делам касаются принадлежности электросетевого хозяйства и безучетного потребления электроэнергии.

- гарантирующий поставщик также вводит в заблуждение антимонопольный орган, указывая на отсутствие информации по объему электрической энергии, переданной в объекты в электросетевого хозяйства смежных сетевых организаций, так как сетевая организация составляет Интегральные акты перетоков электрической энергии между территориальными сетевыми организациями и предоставляет в адрес гарантирующего поставщика данную информацию в полном объеме своевременно.

Заслушав объяснения и доводы лиц, участвующих в деле, исследовав

имеющиеся в материалах дела доказательства в их взаимосвязи и достаточности для принятия решения, Комиссия Ивановского УФАС России установила следующее.

Исходя из постановления Департамента энергетики и тарифов Ивановской области №78-э/4 от 30.12.2020, для взаиморасчетов субъектов розничного рынка электрической энергии в сфере оказания услуг по передаче электрической энергии на территории Ивановской области применяется вторая модель тарифообразования («котел сверху»).

При второй схеме взаиморасчетов (модели тарифообразования): потребители услуг по передаче электрической энергии, в том числе энергосбытовые компании, гарантирующие поставщики, оплачивают по единым (котловым) тарифам, установленным уполномоченным органом, услуги по передаче электрической энергии вышестоящей сетевой организации (держателю "котла") независимо, к сетям какой организации присоединены энергопринимающие установки потребителей. Сетевая организация - держатель "котла" рассчитывается с нижестоящими сетевыми организациями.

Ввиду того, что фактические затраты сетевых организаций в регионе различны, для получения положенной им экономически обоснованной необходимой валовой выручки (НВВ) каждой паре сетевых организаций утверждается индивидуальный тариф взаиморасчетов, по которому одна сетевая организация должна передать другой дополнительно полученные денежные средства, учтенные в НВВ сетевой компании (котлодержателя) при установлении котловых тарифов (подпункт 3 пункта 3 Основ ценообразования в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 №1178 (далее - Основы ценообразования), пункты 49, 52 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных Приказом Федеральной службы по тарифам от 06.08.2004 г. №20-э/2 (далее - Методические указания №20-э/2).

Следовательно, при второй модели тарифообразования ПАО «МРСК Центра и Приволжья» являясь «держателем котла» оказывает услуги по передаче электрической энергии потребителям ООО «Ивановоэнергосбыт», присоединенным к электрическим сетям смежных организаций. В свою очередь, договор возмездного оказания услуг по передаче электрической энергии потребителям ООО «Ивановоэнергосбыт» подлежит заключению между ООО «Ивановоэнергосбыт» и филиалом «Ивэнерго» ПАО «МРСК Центра и Приволжья».

Смежные сетевые организации самостоятельно регулируют отношения со сбытовой компанией в части компенсации потерь электрической энергии путем заключения соответствующего договора купли-продажи

электрической энергии.

В материалы рассматриваемого заявления представлен договор возмездного оказания услуг по передаче электрической энергии №3128 от 13.12.2006, заключенный ОАО «Кинешемская ГЭС» и ООО «Ивановоэнергосбыт», действующий в части условий о приобретении электроэнергии на компенсацию потерь.

В соответствии с положениями п. 2.2 договора №3128 от 13.12.2006 Заказчик (сбытовая организация) обязуется приобретать электрическую энергию в объеме потерь, а Исполнитель (сетевая организация) обязуется оплачивать объемы потерь электроэнергии в своих сетях на условиях настоящего договора.

Согласно п.4.4 договора №3128 от 13.12.2006 ежемесячно в порядке, определенном Сторонами в Приложении №7 к настоящему Договору, заказчик определяет объем электроэнергии, приобретаемой Исполнителем в целях компенсации потерь в принадлежащих ему сетях.

Письмами от 31.02.2021 №13-01/270, от 13.04.2021 №13-01/323 ООО «Ивановоэнергосбыт» обращалось в адрес ОАО «Кинешемская ГЭС» с просьбой предоставить баланс электроэнергии за январь-февраль, март 2021 года.

Однако баланс электроэнергии ОАО «Кинешемская ГЭС» в адрес гарантирующего поставщика не направляет.

В силу части 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.

Для квалификации совершенного деяния в качестве указанного правонарушения и подтверждения его состава в действиях конкретного лица, необходимо чтобы лицо, совершившее данное деяние: занимало доминирующее положение на соответствующем товарном рынке, и результатом его действий явилось наступление одного из перечисленных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции последствий, либо угроза такого наступления.

Порядок установления доминирующего положения определен административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при

осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 №345 (далее - Регламент №345).

В соответствии с пунктом 3.9 Регламента №345 определение признаков наличия доминирующего положения хозяйствующего субъекта осуществляется по результатам анализа состояния конкуренции, проведенного в соответствии с Порядком №220.

В соответствии с п.1.3 Порядка №220 по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции субъектом естественной монополии на рынке, функционирующем в условиях естественной монополии, анализ состояния конкуренции на товарном рынке должен включать следующие этапы:

а) определение временного интервала исследования товарного рынка;

б) определение продуктовых границ товарного рынка, которое производится согласно сферам деятельности субъектов естественных монополий, указанных в пункте 1 статьи 4 Федерального закона от 17 августа 1995 года №147-ФЗ "О естественных монополиях" (далее - ФЗ «О естественных монополиях»);

в) определение географических границ товарного рынка.

В соответствии с п.11.3 Порядка №220 в случае если в соответствии с пунктами 1.3, 10.3 - 10.10 настоящего Порядка отдельные этапы анализа состояния конкуренции не проводились, по итогам анализа составляется краткое описание полученных результатов (обзор).

С учетом проведения ретроспективного анализа состояния конкуренции на товарном рынке (исследование ограничивается изучением характеристик рассматриваемого товарного рынка, которые сложились до момента проведения исследования), временной интервала исследования определен с 01.01.2021 по 01.06.2021.

Продуктовые границы товарного рынка определены как: «Деятельность в сфере услуг по передаче электрической энергии».

На сайте ФАС России в разделе «Реестр субъектов естественных монополий» (http://fas.gov.ru/pages/activity/tariffregulation/reestr-subektov-estestvennyix-monopolij.html), указано, что ОАО «Кинешемская ГЭС» (ИНН: 3703015172, ОГРН: 1043700400655, 155813, Ивановская обл., г. Кинешма, ул. Высокая, 1) включено в «Реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе в раздел 1 «Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии» Приказом №10/2 от 27.02.1998 под номером 37.1.3.

Продуктовые границы товарного рынка определялись в соответствии со

статьей 4 Закона о естественных монополиях - «услуги по передаче электрической энергии».

В соответствии с п.4.7 Порядка №220 в сфере услуг субъектов естественных монополий географические границы товарных рынков определяются с учетом особенностей, предусмотренных законодательством Российской Федерации, предоставления этих услуг на соответствующих товарных рынках, в том числе на основании технологического критерия (наличие и расположение технологической инфраструктуры (сетей)), включая доступ к инфраструктуре и ее использованию (подключение к сетям).

Таким образом, географическими границами товарного рынка является территория границ балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сетей ОАО «Кинешемская ГЭС».

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закон о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В соответствии с п.12.5 Порядка №220 доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Таким образом, ОАО «Кинешемская ГЭС» занимает доминирующее положение на товарном рынке «Деятельность в сфере услуг по передаче электрической энергии» в границах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сетей ОАО «Кинешемская ГЭС».

При изложенных обстоятельствах ОАО «Кинешемская ГЭС» обязано соблюдать запреты, предусмотренные статьей 10 Закона о защите конкуренции, в том числе не допускать действий, которые имеют или могут иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

В соответствии с пунктом 136 Основных положений определение объема потребления (производства) электрической энергии (мощности) на розничных рынках, оказанных услуг по передаче электрической энергии, а также фактических потерь электрической энергии в объектах электросетевого хозяйства осуществляется на основании данных, полученных с использованием приборов учета электрической энергии.

Согласно пункта 162 Основных положений, гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация) передает в сетевую организацию, с которой у гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) заключен договор оказания услуг по

передаче электрической энергии, в виде электронного документа, подписанного электронной подписью, до 5-го числа месяца, следующего за расчетным периодом, реестр, содержащий данные об объеме потребления электрической энергии в отношении жилых домов, многоквартирных домов (с распределением по каждому дому). В отношении многоквартирных домов, не оборудованных коллективными (общедомовыми) приборами учета, реестр должен содержать данные об объеме потребления электрической энергии в жилых и нежилых помещениях в таких многоквартирных домах.

Сетевая организация, получившая от гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации) указанные в настоящем пункте сведения о показаниях приборов учета и копии актов снятия показаний приборов учета, полученные от потребителей, энергопринимающие устройства которых присоединены к объектам электросетевого хозяйства другой сетевой организации, обязана в течение одного рабочего дня после их получения передать их в адрес той сетевой организации, к объектам электросетевого хозяйства которой присоединены энергопринимающие устройства таких потребителей (абз. 4 п. 162 Основных положений).

Учитывая применяемую на территории Ивановской области модель тарифообразования («котел сверху»), во взаимосвязи с положениями пункта 162 Основных положений, следует, что информация по полезному отпуску электрической энергии потребителям (сведения о показаниях расчетных приборов учета, копий актов снятия показаний приборов учета, полученных им от потребителей в рамках заключенных с ними договоров энергоснабжения, а также реестр об объеме потребления электрической энергии в жилых и нежилых помещениях многоквартирных домов, не оборудованных коллективными (общедомовыми) приборами учета электрической энергии, и в жилых домах) предоставляется ООО «Ивановоэнергосбыт» в адрес филиала «Ивэнерго» ПАО «МРСК Центра и Приволжья».

ПАО «МРСК Центра и Приволжья», в свою очередь, обязано предоставлять сведения о показаниях приборов учета и копии актов снятия показаний приборов учета, полученные от ООО «Ивановоэнергосбыт», в адрес сетевой организации, к объектам электросетевого хозяйства которой непосредственно присоединены энергопринимающие устройства потребителей (в рассматриваемом случае ОАО «Кинешемская ГЭС»).

Согласно пункту 190 Основных положений на основании определенных в соответствии с настоящим разделом объемов потребления (производства) электрической энергии (мощности) сетевые организации определяют: объем электрической энергии, переданной в принадлежащие им объекты электросетевого хозяйства; объем электрической энергии, переданной из принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства в объекты электросетевого хозяйства смежных сетевых организаций; объем

электрической энергии, которая поставлена по договорам энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) и потреблена энергопринимающими устройствами, присоединенными к объектам электросетевого хозяйства этих сетевых организаций; фактические потери электрической энергии в объектах электросетевого хозяйства этих сетевых организаций.

Каждая сетевая организация за расчетный период составляет баланс электрической энергии, который содержит показатели, указанные в пункте 190 настоящего документа (пункт 191 Основных положений).

Баланс электрической энергии составляется ежемесячно до 10-го числа месяца, следующего за расчетным периодом, и является основанием для определения фактических потерь электрической энергии, подлежащих покупке сетевой организацией в соответствии с настоящим документом (пункт 192 Основных положений).

В рассматриваемом случае норма пункта 191 Основных положений в части обязанности сетевой организации составлять баланс электрической энергии для определения фактических потерь электроэнергии, является императивной. Обязанность сетевой организации определить фактический объем потерь электрической энергии закреплена на законодательном уровне и эта обязанность должна быть реализована вне зависимости от условий заключенных между сторонами договоров.

Согласно п. 194 Основных положений сетевая организация передает до 10-го числа месяца, следующего за расчетным периодом, соответствующему гарантирующему поставщику (энергосбытовой, энергоснабжающей организации, указанной в пункте 58 настоящего документа) способом, позволяющим подтвердить факт получения, в письменном виде либо в электронном виде, заверенном электронной цифровой подписью, информацию об объеме потребления электрической энергии, объеме оказанных услуг по передаче электрической энергии, объеме безучетного потребления электрической энергии, объеме электрической энергии (мощности), подлежащей покупке сетевой организацией в целях компенсации фактических потерь электрической энергии, за текущий расчетный период.

Согласно части 4 статьи 421 Гражданского кодекса РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 422 ГК РФ).

Кроме того, в соответствии с подпунктом «а» пункта 2 Основных положений его нормы применяются 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.

Таким образом, нормы п. 190-192, 194 Основных положений подлежат применению к правам и обязанностям сторон ранее заключенного ими договора, несмотря на отсутствие в них соответствующего указания.

Обязанность сетевой организацией, предусмотренная указанными пунктами Основных положений, должна исполняться сетевой организацией вне зависимости от включения данного условия в договор оказания услуг по передаче электрической энергии.

Как следует из указанных выше положений договора №3128 от 13.12.2006 обязанность АО «Кинешемская ГЭС» по составлению баланса электроэнергии, в тексте договора не содержится, следовательно, на отношения между АО «Кинешмеская ГЭС» и ООО «Ивановоэнергосбыт» в полном объеме распространяются положения пунктов 191-192, 194 Основных положений.

Из пояснений АО «Кинешемская ГЭС» следует, что баланс электрической энергии сетевой организацией не составляется, сетевая организация составляет Интегральные акты перетоков электрической энергии между сетевыми организациями.

Пунктом 34 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ №861 от 27.12.2004 (далее – Правила №861), предусмотрено, что по договору между смежными сетевыми организациями одна сторона договора обязуется предоставлять другой стороне услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих ей на праве собственности или на ином законном основании объектов электросетевого хозяйства, а другая сторона обязуется оплачивать эти услуги и (или) осуществлять встречное предоставление услуг по передаче электрической энергии. Услуга предоставляется в пределах величины максимальной мощности в точках поставки, соответствующих точкам присоединения объектов электросетевого хозяйства одной сетевой организации к объектам другой сетевой организации.

При заключении договора между смежными сетевыми организациями стороны определяют принадлежащие им на праве собственности или на ином законном основании объекты электросетевого хозяйства, в отношении которых необходимо осуществить взаимную координацию изменения эксплуатационного состояния, ремонтных работ, модернизацию оборудования и иные мероприятия (далее - объекты межсетевой координации). Перечень объектов межсетевой координации является неотъемлемой частью договора между смежными сетевыми организациями (п. 35 Правил №861).

Согласно п. 38 Правил №861 договор между смежными сетевыми организациями должен содержать помимо иных следующие существенные

условия: порядок осуществления расчетов за оказанные услуги с учетом положений пункта 41 настоящих Правил (в), технические характеристики точек присоединения объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сторонам договора, включая их пропускную способность (г).

Следовательно, обязанность по согласованию перетоков электрической энергии (интегральных актов учета электрической энергии) между смежными сетевыми организациями, исходит из взаимоотношений между сетевыми организациями, применимыми к договору взаимного оказания услуг по передаче электрической энергии. ОАО «Кинешемская ГЭС», как смежная сетевая организация с ПАО «МРСК Центра и Приволжья» филиал «Ивэнерго», и в силу тарифно-балансового решения, согласовывает Акты интегрального учета перетоков электрической энергии в электрических сетях.

Однако, согласование и подписание Интегральных актов учета перетоков электрической энергии, формируемых АО «Кинешемская ГЭС» во взаимоотношениях с вышестоящей сетевой организацией филиалом «Ивэнерго» ПАО «МРСК Центра и Приволжья», в силу положений пункта 190-192, 194 Основных положений не свидетельствует о выполнении со стороны АО «Кинешемская ГЭС» своих обязанностей перед гарантирующим поставщиком по предоставлению в его адрес баланса электрической энергии.

Положения п. 194 Основных положений возлагают на сетевую организацию обязанность предоставления гарантирующему поставщику информации об объеме электрической энергии (мощности), подлежащей покупке сетевой организацией в целях компенсации фактических потерь электрической энергии, за текущий расчетный период.

Довод ОАО «Кинешемская ГЭС» о наличии у ООО «Ивановоэнергосбыт» права руководствоваться порядком формирования баланса электроэнергии и фактических потерь электрической энергии, согласованным ими в договоре №3128, и применяемым ранее, Комиссия отклоняет, так как исходя из императивного характера п.190-192,194 Основных положений, иной порядок формирования баланса электрической энергии не подлежит применению.

По изложенным выше обстоятельствам Комиссией отклоняются доводы сетевой организацией об отсутствии ущемления интересов ООО «Ивановоэнергосбыт», поскольку гарантирующий поставщик имеет данные о полезном отпуске электрической энергии, передаваемые вышестоящей сетевой организации, и интегральные акты перетоков электрической энергии, что позволяет ему формировать баланс электрической энергии.

В данном случае, Комиссия также считает обоснованными возражения гарантирующего поставщика относительно того, что гарантирующий поставщик не формирует полезный отпуск отвлеченно от сетевой организации. Гарантирующий поставщик передает вышестоящей сетевой

организации не полезный отпуск электрической энергии, сформированный гарантирующим поставщиком, а передает сведения о показаниях приборов учета электрической энергии потребителей, которые предоставлены последними в соответствии с п. 162 Основных положений, и прямо следует из содержания данного пункта.

На момент возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства со стороны АО «Кинешемская ГЭС» не представлено документального подтверждения оформления и направления в адрес ООО «Ивановоэнергосбыт» баланса электроэнергии, позволяющих прийти к однозначному выводу о выполнении сетевой организацией своих обязанностей по предоставлению информации по форме и в сроки, установленные пунктом 191, 194 Основных положений.

Указание ОАО «Кинешмеская ГЭС», со ссылкой на пункт 195 Основных положений, на наделение гарантирующего поставщика полномочиями по самостоятельному определению фактических потерь в объектах электросетевого хозяйства сетевой организации, не представившей соответствующую информацию, не освобождает сетевую организацию от выполнения обязанности, предусмотренной пунктами 190-192,194 Основных положений.

Согласно абз. 2 п. 194 Основных положений, в случае если сетевая организация, приобретающая электрическую энергию (мощность) для целей компенсации потерь у гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации, указанной в пункте 58 настоящего документа), не представила указанную информацию, такой гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация) определяет фактические потери в объектах электросетевого хозяйства такой сетевой организации в соответствии с пунктом 195 настоящего документа.

Пунктом 195 Основных положений предусмотрено, что гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация, указанная в пункте 58 настоящего документа) в случае непредставления ему сведений о фактических потерях электрической энергии в объектах электросетевого хозяйства одной или нескольких сетевых организаций, приобретающих у него электрическую энергию (мощность) для целей компенсации потерь, распределяет между такими сетевыми организациями объем электрической энергии, рассчитанный как разность между совокупным объемом электрической энергии, приобретенной таким гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией), и объемом электрической энергии, поставленной таким гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) потребителям на розничном рынке и сетевым организациям, предоставившим сведения о фактических потерях электрической энергии в принадлежащих им объектах электросетевого хозяйства, рассчитанным по данным такого гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей

организации), пропорционально доле объема потерь электрической энергии при ее передаче по электрическим сетям, учтенного в сводном прогнозном балансе производства и поставок электрической энергии (мощности) в рамках Единой энергетической системы России по субъектам Российской Федерации на соответствующий расчетный период для соответствующей сетевой организации, не представившей сведения о фактических потерях электрической энергии в принадлежащих ей объектах электросетевого хозяйства, в суммарном объеме потерь электрической энергии при ее передаче по электрическим сетям, учтенном в сводном прогнозном балансе производства и поставок электрической энергии (мощности) в рамках Единой энергетической системы России по субъектам Российской Федерации на соответствующий расчетный период для всех сетевых организаций, приобретающих электрическую энергию (мощность) для компенсации потерь у такого гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации) и не представивших сведения о фактических потерях электрической энергии в принадлежащих им объектах электросетевого хозяйства.

В случае если для сетевой организации, указанной в абзаце первом настоящего пункта, отсутствуют данные об объеме потерь электрической энергии при ее передаче по электрическим сетям в сводном прогнозном балансе производства и поставок электрической энергии (мощности) в рамках Единой энергетической системы России по субъектам Российской Федерации на соответствующий расчетный период, гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация, указанная в пункте 58 настоящего документа) при распределении объема электрической энергии, определенного в соответствии с абзацем первым настоящего пункта, применяет для такой сетевой организации данные о среднемесячном объеме потерь электрической энергии, учтенном органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов при установлении тарифов на услуги по передаче электрической энергии такой сетевой организации на соответствующий период регулирования. В целях применения указанного положения гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация, указанная в пункте 58 настоящего документа) вправе обратиться с письменным запросом в орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов для получения информации об объеме потерь электрической энергии (с распределением по каждому расчетному периоду в кВт·ч), учтенном органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов при установлении тарифов на услуги по передаче электрической энергии сетевой организации, указанной в абзаце первом настоящего пункта, в соответствующем периоде регулирования. Орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов обязан в течение 4 рабочих дней

со дня получения такого запроса направить письменный ответ с приложением запрашиваемых сведений.

В случае если по данным, полученным от всех сетевых организаций, приобретающих электрическую энергию (мощность) для целей компенсации потерь у гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации, указанной в пункте 58 настоящего документа), суммарная величина фактических потерь электрической энергии в принадлежащих им объектах электросетевого хозяйства отличается от объема электрической энергии, приобретенной гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией, указанной в пункте 58 настоящего документа) на оптовом и розничном рынках, уменьшенного на объем электрической энергии, поставленной иным его потребителям (покупателям), рассчитанный таким гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией), объем образовавшейся разницы распределяется между сетевыми организациями, которые оказывают услуги по передаче электрической энергии в соответствующем расчетном периоде и объемы потерь электрической энергии при ее передаче по электрическим сетям которых учтены в сводном прогнозном балансе производства и поставок электрической энергии (мощности) в рамках Единой энергетической системы России по субъектам Российской Федерации на соответствующий расчетный период, и учитывается при определении объема электрической энергии (мощности), подлежащей приобретению для компенсации потерь указанными сетевыми организациями, следующим образом:

если суммарная величина фактических потерь электрической энергии в объектах электросетевого хозяйства по данным сетевых организаций больше указанного объема электрической энергии, объем электрической энергии (мощности), подлежащий приобретению сетевой организацией для компенсации потерь, уменьшается на часть объема образовавшейся разницы, пропорциональную доле объема потерь электрической энергии при ее передаче по электрическим сетям, учтенного в сводном прогнозном балансе производства и поставок электрической энергии (мощности) в рамках Единой энергетической системы России по субъектам Российской Федерации на соответствующий расчетный период для соответствующей сетевой организации, в суммарном объеме потерь электрической энергии при ее передаче по электрическим сетям, учтенном в сводном прогнозном балансе производства и поставок электрической энергии (мощности) в рамках Единой энергетической системы России по субъектам Российской Федерации на соответствующий расчетный период для указанных сетевых организаций;

если суммарная величина фактических потерь электрической энергии в объектах электросетевого хозяйства по данным сетевых организаций меньше указанного объема электрической энергии, объем электрической энергии (мощности), подлежащий приобретению сетевой организацией для

компенсации потерь, увеличивается на часть объема образовавшейся разницы, пропорциональную доле объема потерь электрической энергии при ее передаче по электрическим сетям, учтенного в сводном прогнозном балансе производства и поставок электрической энергии (мощности) в рамках Единой энергетической системы России по субъектам Российской Федерации на соответствующий расчетный период для соответствующей сетевой организации, в суммарном объеме потерь электрической энергии при ее передаче по электрическим сетям, учтенном в сводном прогнозном балансе производства и поставок электрической энергии (мощности) в рамках Единой энергетической системы России по субъектам Российской Федерации на соответствующий расчетный период для указанных сетевых организаций.

Изложенное свидетельствует, что ООО «Ивановоэнергосбыт», являясь гарантирующим поставщиком, вправе в соответствии с пунктом 195 Основных положений произвести самостоятельно расчет объемов в случае неисполнения сетевой организацией своей обязанности по составлению и направлению баланса электрической энергии, возникновению сомнения относительно представленных о полезном отпуске электрической энергии потребителям, фактическом размере потерь в сетях сетевой организации. При этом, право гарантирующего поставщика на самостоятельное определение фактических потерь в электрических сетях не подменяет обязанности сетевой организации по формированию баланса, включая определение фактических потерь электрической энергии, и по представлению таких сведений гарантирующему поставщику в соответствии с нормами, регламентированными пунктом 194 Основных положений.

Наличие объективных препятствий для исполнения соответствующих обязательств за рассматриваемый период ОАО «Кинешемская ГЭС» не предоставлено.

Рассмотрев довод Ответчика о предоставлении сведений по полезному отпуску электрической энергии со стороны ПАО «МРСК Центра и Приволжья» с нарушением сроков, как обоснование не предоставления баланса электрической энергии гарантирующему поставщику, Комиссия Ивановского УФАС России признает указанный довод несостоятельным, в виду того, что, несмотря на более позднюю дату поступления сведений от вышестоящей сетевой организации в ОАО «Кинешемская ГЭС», последнее не лишено было возможности сформировать баланс электрической энергии и направить его в адрес гарантирующего поставщика в более поздние сроки. Вместе с тем, позиция, содержащаяся в письменных пояснениях от 30.04.2021 №550, свидетельствует о нежелании ОАО «Кинешемская ГЭС» в принципе исполнять обязанность, возложенную на сетевую организацию п.п. 190-192, 194 Основных положений.

Целью п. 190-192, 194 Основных положений является упорядочить процесс взаимодействия субъектов розничного рынка электрической энергии, а

также организовать контроль над учетом электрической энергии на розничном рынке.

Конструкция указанных пунктов Основных положений построена таким образом, что обязанности сетевой организации по определению фактических потерь электрической энергии в своих объектах электросетевого хозяйства и составлению баланса электрической энергии, корреспондирует право гарантирующего поставщика на получение такой информации.

Сам факт несоблюдения обязательных требований действующего законодательства (пункта 194 Основных положений) ОАО «Кинешемская ГЭС» влечет ущемление интересов ООО «Ивановоэнергосбыт», которое вправе рассчитывать на ее добровольное предоставление со стороны сетевой организации.

Действия ОАО «Кинешемская ГЭС» по неисполнению обязанности, указанной в пункте 194 Основных положений, приводят к ущемлению прав и интересов ООО «Ивановоэнергосбыт», поскольку в связи с непредставлением сведений и документов, предусмотренных пунктом 194 Основных положений, ООО «Ивановоэнергосбыт» не имеет возможности своевременно сформировать объем и стоимость потерь для указанной сетевой организации, в связи с чем своевременно получить оплату за электрическую энергию, поставленную в целях компенсации потерь в сетях, и произвести оплату услуг по передаче электрической энергии ПАО «МРСК Центра и Приволжья» филиал «Ивэнерго».

Не исполнение ОАО «Кинешемская ГЭС» рассматриваемой обязанности может способствовать возникновению разногласий между указанными субъектами розничного рынка электрической энергии относительно определения объема и расчета фактических потерь в сетях данной сетевой организации, что в свою очередь может привести к не учету в составе фактических потерь ОАО «Кинешемская ГЭС» электроэнергии, и отнесению ее на потери в сетях смежных сетевых организаций.

Финансовый результат деятельности гарантирующего поставщика зависит от исполнения сетевыми организациями своих обязанностей.

Неисполнение АО «Кинешемская ГЭС» своей обязанности по предоставлению указанной выше документации, не позволяет гарантирующему поставщику воспользоваться правом и перепроверить данные по объемам потерь в целях исключения возникновения разногласий при расчетах за услуги по передаче электрической энергии с сетевой организацией.

Таким образом, Комиссия Ивановского УФАС России приходит к выводу, что действия ОАО «Кинешемская ГЭС» являются нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в ущемлении интересов ООО

«Ивановоэнергосбыт» путем несоблюдения механизма взаимодействия субъектов розничного рынка электрической энергии в части соблюдения порядка и сроков предоставления сведений, регламентированных пунктом 190-192, 194 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ №442 от 04.05.2012.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В силу пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает обязательные для исполнения предписания: в частности о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Исходя из пояснений сторон, представленных в ходе рассмотрения дела о направлении ОАО «Кинешемская ГЭС» в адрес ООО «Ивановоэнергосбыт» балансов электрической энергии за январь-апрель 2021 года, а также за май-июль 2021, Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи ОАО «Кинешемская ГЭС» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства в силу статьи 48 Закона о защите конкуренции отсутствуют.

Иных обстоятельств, свидетельствующих о нарушении Ответчиком антимонопольного законодательства, Комиссией не установлено.

Оснований для переквалификации нарушения антимонопольного законодательства у Комиссии нет.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ОАО «Кинешемская городская электросеть», выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением на

товарном рынке «Деятельность в сфере услуг по передаче электрической энергии» в границах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сетей ОАО «Кинешемская ГЭС», путем ущемления интересов ООО «Ивановоэнергосбыт» в результате несоблюдения механизма взаимодействия субъектов розничного рынка электрической энергии в части соблюдения порядка и сроков предоставления сведений, регламентированных пунктом 190-192, 194 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ №442 от 04.05.2012, нарушением ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

2. Основания для прекращения дела №037/01/10-297/2021 в соответствии со статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» отсутствуют.
3. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.
4. Передать уполномоченному должностному лицу Ивановского УФАС России материалы настоящего дела для принятия решения в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.