

Заявитель:

ООО «Чистая энергия»

115184, г. Москва, ул. Пятницкая,
76-39

Ответчик:

Комитет по топливно-
энергетическому комплексу
Ленинградской области

191311, г. Санкт-Петербург, ул.
Смольного, д. 3

Заинтересованное лицо:

ООО «ВИЭ Инвест»

188490, Ленинградская область, г.
Ивангород, ул. Маяковского, д. 4

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 047/01/17-1414/2022 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Резолютивная часть решения оглашена 28 февраля 2023 года.

В полном объеме решение изготовлено 03 марта 2023 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), рассмотрев дело № 047/01/17-1414/2022 в отношении Комитета по топливно-энергетическому комплексу Ленинградской области (далее – Комитет по ТЭК ЛО) по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), руководствуясь статьей 49 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области поступило заявление ООО «Чистая энергия» (вх. № 2295 от 28.02.2022) о возможных признаках нарушения антимонопольного законодательства в действиях Комитета по ТЭК ЛО при проведении отбора проектов строительства генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии, в отношении которых продажа электрической энергии (мощности) планируется на розничных рынках, в Схему и программу развития электроэнергетики Ленинградской области.

В соответствии с пунктом 28(1) Постановления Правительства РФ от 17.10.2009 № 823 «О схемах и программах перспективного развития электроэнергетики» (далее – Постановление № 823, Правила) включение генерирующего объекта, функционирующего на основе использования возобновляемых источников энергии, в указанный в подпункте «г» пункта 28 настоящих Правил раздел схемы развития электроэнергетики региона, осуществляется по итогам отбора проектов строительства генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии (далее – отбор проектов).

Комитетом по ТЭК ЛО, уполномоченным на разработку и утверждение Схемы и программы развития электроэнергетики Ленинградской области в соответствии с требованиями Постановления № 823, было принято решение о проведении в 2021 году отбора проектов строительства генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии (распоряжение Комитета по ТЭК ЛО от 31.08.2021 № 66).

На основании пункта 28(2) Постановления № 823 орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, осуществляющий разработку схемы и программы перспективного развития электроэнергетики соответствующего субъекта Российской Федерации (далее – уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации), вправе принять решение о проведении отбора проектов строительства генерирующих объектов, относящихся к видам генерирующих объектов, указанным в приложении № 5 к Правилам

квалификации генерирующего объекта, функционирующего на основе использования возобновляемых источников энергии, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 3 июня 2008 г. № 426 «О квалификации генерирующего объекта, функционирующего на основе использования возобновляемых источников энергии», с учетом положений настоящего пункта.

Для проведения отбора проектов уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации создается конкурсная комиссия. Состав конкурсной комиссии, сроки и порядок ее работы утверждаются уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации с учетом положений настоящих Правил.

Согласно пункту 28(4) Постановления № 823 организации и индивидуальные предприниматели, намеренные принять участие в отборе проектов, в течение установленного срока подачи заявок на отбор проектов в порядке, опубликованном в соответствии с требованиями подпункта 2 пункта 28(2) настоящих Правил, вправе направить в уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации заявки на участие в отборе проектов.

Каждая заявка на участие в отборе проектов должна содержать:

а) данные о подавшем заявку лице (далее - участник отбора):

полное наименование юридического лица, его место нахождения с указанием наименования муниципального образования, адрес юридического лица в соответствии со сведениями, содержащимися в Едином государственном реестре юридических лиц, основной государственный регистрационный номер, если заявка подается юридическим лицом;

фамилию, имя и отчество (если имеется), основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации индивидуального предпринимателя, адрес его регистрации по месту жительства, если заявка подается индивидуальным предпринимателем;

б) наименование проекта строительства генерирующего объекта;

в) плановую дату ввода генерирующего объекта в эксплуатацию, которая не может наступить позднее 31 декабря календарного года, наступающего через 4 года после года, в котором проводится текущий отбор проектов;

г) плановый объем установленной мощности генерирующего объекта. В отношении проектов строительства генерирующих объектов на территориях субъектов Российской Федерации, объединенных в ценовые и неценовые зоны оптового рынка, плановый объем установленной мощности генерирующего объекта должен быть равен или более 300 кВт и менее 25 МВт;

д) плановый годовой объем производства электрической энергии (мощности), выраженный в мегаватт-часах в год, который не может превышать определяемый уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в соответствии с подпунктом «з» пункта 28(2) настоящих Правил предельный годовой объем производства электрической энергии (мощности), доступный к отбору;

е) вид генерирующего объекта, соответствующий одному из видов генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии, предусмотренных приложением № 5 к Правилам квалификации генерирующего объекта, функционирующего на основе использования возобновляемых источников энергии;

ж) муниципальное образование, в котором планируется реализация проекта;

з) плановую величину стоимости производства одного мегаватт-часа электрической энергии (мощности) с учетом возврата инвестиционного капитала, которая не может превышать опубликованного в соответствии с подпунктами «и» и «к» пункта 28(2) настоящих Правил для соответствующих вида генерирующего объекта и планового года ввода генерирующего объекта в эксплуатацию предельного максимального уровня цены (тарифа) на электрическую энергию (мощность), произведенную на квалифицированном генерирующем объекте;

и) плановый срок возврата инвестиционного капитала - в отношении проектов строительства генерирующих объектов на территориях субъектов Российской Федерации, включенных в перечень технологически изолированных территориальных электроэнергетических систем, или на территориях, технологически не связанных с Единой энергетической системой России и технологически изолированными территориальными электроэнергетическими системами. Плановый срок возврата инвестиционного капитала не может превышать 30 лет;

к) плановый показатель локализации производства генерирующего оборудования, который не может быть ниже установленного Правительством Российской Федерации и опубликованного в соответствии с подпунктом «л» пункта 28(2) настоящих Правил целевого показателя локализации производства генерирующего оборудования для соответствующего вида генерирующего объекта, указанного в заявке в соответствии с подпунктом «е» настоящего пункта, - в отношении проектов строительства генерирующих объектов на территориях субъектов Российской Федерации, объединенных в ценовые и неценовые зоны оптового рынка;

л) заверение об отсутствии на дату подачи заявки обстоятельств взаимозависимости с организациями, ранее не исполнившими обязательства по строительству на территории субъекта Российской Федерации;

Федерации двух или более генерирующих объектов по итогам проводимого в соответствии с пунктом 28(2) настоящих Правил отбора проектов.

В соответствии с пунктом 28(2) Правил, Комитетом по ТЭК ЛО была определена и опубликована на официальном сайте в сети «Интернет» (https://power.lenobl.ru/ru/deiatelnost/osnovnye_napravleniya/elektroenergetika-i-tehnologicheskoe-prisoedinenie-k-elektricheskim-se/otbor-proektov-stroitelstva-generiruyushih-obektov-funkcioniruyushih-n/), а также в печатном издании газеты «Вести», информация (извещение), указанная в подпунктах «а» - «н» пункта 28(2) Правил, в том числе требования к содержанию заявки, а также порядок подачи заявки (подпункту «м»), согласно которому, содержание каждой заявки на участие в отборе должно соответствовать требованиям, установленным Постановлением № 823 (пункт 1.7. порядка подачи заявок на отбор проектов, утвержденного распоряжением Комитета от 10.09.2021 № 73 (далее – Порядок подачи заявок).

Согласно пункту 28(5) Правил, заявки на участие в отборе проектов отбираются последовательно, начиная с проектов, в отношении которых указаны наименьшие плановые величины стоимости производства одного мегаватт-часа электрической энергии, если такие заявки признаны надлежащими. Заявка на участие в отборе проектов признается надлежащей, если такая заявка и подавший ее участник отбора соответствуют требованиям, указанным в опубликованной информации о проведении отбора проектов.

В соответствии с абз. 7 пункта 28 (5) Правил, 19.11.2021 Комитетом по ТЭК ЛО была организована процедура вскрытия конвертов в присутствии представителей участников отбора, представивших конкурсную заявку. После вскрытия заявки были переданы на рассмотрение конкурсной комиссии на предмет соответствия требованиям, предусмотренными Правилами. В соответствии с абз.13 пункта 28(5) Правил в ходе процедуры вскрытия не предусмотрено обязательное оглашение соответствия поданной заявки требованиям Правил.

Согласно абз. 18 пункта 28(4) Правил, в случае несоответствия заявки на участие в отборе проектов или участника отбора, подавшего заявку, требованиям, предусмотренным Правилами, соответствующий проект к отбору не допускается.

В соответствии с пунктом 3.2 Порядка подачи заявок, дополнительно к установленным Постановлением № 823 документам участниками отбора предоставляется финансовое предложение, содержащее расчет предлагаемых участником отбора плановых значений величин, указанных в приложении № 2 к конкурсной документации, и предлагаемый участником отбора способ, размер и сроки финансирования исполнения обязательств по реализации проекта.

Согласно пункту 1.7. Порядка подачи заявок, содержание заявки на участие

в отборе должно соответствовать требованиям, установленным Постановлением № 823.

В соответствии с подпунктом «м» пункта 28(2) Постановления № 823 извещение о проведении отбора проектов **должно содержать требования к содержанию заявки, указанные в пункте 28(4) настоящих Правил.**

Таким образом Порядок подачи заявок устанавливает дополнительное требование, расширяющее пункт 28(4) Постановления № 823.

Также установлено, что в соответствии с протоколом № 1 от 30.11.2021 из 18 допущенных к участию в отборе проектов заявок 14 заявок признаны ненадлежащими в связи с непредставлением расчета значений, указанных в финансовом предложении.

Таким образом, 14 из 18 заявок признаны ненадлежащими в связи с непредставлением документов, требование к представлению которых избыточно и расширяет перечень требуемых документов, указанных в Постановлении № 823.

Согласно представленной письменной позиции Комитета по ТЭК ЛО по результатам рассмотрения трех заявок ООО «Чистая энергия» на предмет соответствия требованиям, предусмотренными Правилами, заявки были допущены к отбору проектов.

Согласно позиции Комитета по ТЭК ЛО в соответствии с подпунктом «м» пункта 28(2) Правил, Комитетом по ТЭК ЛО были установлены требования к содержанию заявки, указанные в пункте 28(4) Правил, в том числе к подпункту «з» пункта 28(4) Правил, т.е. были установлены требования к плановой величине стоимости производства одного мегаватт-часа электрической энергии (мощности) с учетом возврата инвестиционного капитала.

В соответствии с представленной позицией Комитета по ТЭК ЛО заявка ООО «Чистая энергия» не соответствовала требованиям, установленным пунктом 3.2 Порядка подачи заявок на отбор проектов, утвержденным распоряжением № 73 от 10.09.2021 Комитета по ТЭК ЛО, в связи с отсутствием финансового предложения, содержащего расчет плановых величин.

При этом, пункт 28(4) Постановления № 823 содержит исчерпывающий перечень необходимых сведений в заявке.

Постановлением № 823 не предусмотрена возможность установления дополнительных требований.

В процессе рассмотрения дела № 047/01/17-1414/2022 ООО «ВИЭ Инвест», являющееся победителем в отборе проектов, привлечено к участию в деле № 047/01/17-1414/2022 в качестве заинтересованного лица.

Согласно представленной позиции ООО «ВИЭ Инвест», в действиях Комитета по ТЭК ЛО отсутствуют нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, так как установленные требования одинаково распространялись на всех претендентов на участие в отборе проектов, и не могли повлиять на число участников отбора, а также на правомерность определения победителя.

Однако Комиссией установлено, что по причине дополнительно установленных Комитетом по ТЭК ЛО требований, 14 заявок из 18 признаны ненадлежащими в связи с непредставлением расчета значений, указанных в финансовом предложении.

Таким образом, данные участники лишились возможности предложить свои проекты ввиду установления Комитетом по ТЭК ЛО дополнительных требований, не предусмотренных Постановлением № 823.

Также, согласно позиции Комитета по ТЭК ЛО, в деле № А41-44377/21 судами установлено, что заявка ООО «Чистая энергия» без расчета о плановых величинах стоимости производства одного мегаватт-часа электрической энергии (мощности) с учетом возврата инвестиционного капитала не соответствует требованиям, указанным в информации о проведении отбора проектов.

Однако Комиссией установлено, что судами в деле № А41-44377/21 не исследовалась правомерность установления дополнительных требований уполномоченного органа к содержанию заявки, а лишь установлено несоответствие участника требованиям, указанным в информации о проведении отбора проектов.

Комиссия Ленинградского УФАС России пришла к выводу, что Комитет по ТЭК ЛО установил дополнительные требования к содержанию заявки, в нарушение положений Постановления № 823, что повлекло признание не соответствующими требованиям 14 проектов из 18, в том числе проектов Заявителя.

В силу части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция – соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В силу пункта 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия – условия доступа на товарный рынок, условия производства,

обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаки ограничения конкуренции – 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.

Таким образом, действия Комитета по ТЭК ЛО при установлении дополнительных требований к заявкам привели к сокращению числа хозяйствующих субъектов на товарном рынке, тем самым ограничив конкуренцию.

Также, в своей письменной позиции Комитет по ТЭК ЛО указал на сложившуюся практику в Ставропольском крае и Московской области, где при проведении отбора проектов строительства генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии, в отношении которых продажа электрической энергии (мощности) планируется на розничных рынках, к заявке участников предъявлялись дополнительные требования в виде предоставления расчетов предлагаемых участником отбора плановых значений величин.

Однако, наличие аналогичной практики не свидетельствует о правомерности такого подхода.

Комиссия также установила, что существует противоположная, приведенной Комитетом по ТЭК ЛО, практика в других регионах Российской Федерации при утверждении органами власти порядка подачи заявок на отбор проектов строительства генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии, в отношении которых продажа электрической энергии (мощности) планируется на

розничных рынках, в соответствии с требованиями Постановления № 823.

Так, согласно Приказу 45пр-5 от 14.01.2022 Министерства энергетики и газоснабжения Приморского края утвержден порядок предоставления проектов строительства генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии, в отношении которых продажа электрической энергии (мощности) планируется на розничных рынках, для включения в схему и программу перспективного развития электроэнергетики Приморского края (далее – Приложение 1).

В соответствии с пунктом 4.14 Приложения 1 заявка на участие в отборе проектов признается надлежащей, если такая заявка и подавший ее участник соответствуют требованиям, указанным в опубликованной информации о проведении отбора проектов строительства генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии, в отношении которых продажа электрической энергии (мощности) планируется на розничных рынках, для включения в схему и программу перспективного развития электроэнергетики Приморского края.

При этом, согласно извещению о проведении отбора проектов строительства генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии, в отношении которых продажа электрической энергии (мощности) планируется на розничных рынках, для включения в схему и программу перспективного развития электроэнергетики Приморского края требования к заявке установлены в соответствии с Постановлением № 823 без указания дополнительных требований.

Аналогичная практика складывается во Владимирской области: распоряжением № 3-р от 13.01.2022 Департамента жилищно-коммунального хозяйства Владимирской области утверждено извещение о проведении отбора проектов строительства генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии, в отношении которых продажа электрической энергии (мощности) планируется на розничных рынках, для включения в схему и программу перспективного развития электроэнергетики Владимирской области с установленными требованиями к заявке в соответствии с Постановлением № 823 без указания дополнительных требований.

Также, необходимо отметить, что при проведении конкурсного отбора проектов строительства генерирующих объектов, функционирующих на основе использования возобновляемых источников энергии, Министерством энергетики и жилищно-коммунального хозяйства Республики Дагестан принято решение о прекращении данного конкурсного отбора в связи с включением избыточных требований к заявке на участие в отборе, что не соответствует требованиям Постановления № 823 (протокол от 30.11.2021).

В процессе рассмотрения дела по существу Комиссия установила, что имеет достаточно доказательств для принятия заключения об обстоятельствах дела, в связи с чем 24.01.2023 Комиссией принято заключение об обстоятельствах дела № АВ/656/23 от 31.01.2023, направлено сторонам по делу 31.01.2023. 27.02.2023 Комитетом по ТЭК ЛО представлены пояснения в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела. Доводы, изложенные в пояснениях Комитета по ТЭК ЛО, изучены при рассмотрении настоящего дела.

На основании вышеизложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 49 Закона о защите конкуренции, приходит к выводу о наличии в действиях Комитета по ТЭК ЛО нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Дополнительно Комиссия установила, что реализация проекта строительства генерирующего объекта ВЭС Вистино участника, признанного победителем отбора проектов, находится в стадии выполнения.

В связи с вышеизложенным, Комиссия Ленинградского УФАС России, руководствуясь частью 1 статьи 23, частями 1, 2 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Установить отсутствие оснований для прекращения рассмотрения дела, в соответствии со статьей 48 Закона о защите конкуренции;
2. Признать в действиях Комитета по ТЭК ЛО нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции;
3. Предписание об устранении выявленных нарушений антимонопольного законодательства Комитета по ТЭК ЛО не выдавать.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ленинградского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия. Решение может быть обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

