

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела об административном правонарушении № 4-00-851/00-21-17 и проведении административного расследования

«24» апреля 2017 года

г. Москва

Я, начальник отдела антимонопольного контроля розничных рынков электроэнергии Управления регулирования электроэнергетики ФАС России <...>, рассмотрев обращение Акционерного общества «Синтез Групп» (далее — АО «Синтез Групп») (вх. от 17.03.2017 №39184/17) в отношении Акционерного общества «ОЭК» (далее — АО «ОЭК») (ИНН 7720522853, КПП 770501001, ОГРН 1057746394155, место нахождения: 115035, Раушская набережная, д. 8, г. Москва, дата регистрации 09.11.2012), а также сведения, представленные АО «ОЭК» (вх. от 14.04.2017 №56316/17 и от 14.04.2017 № 56422-ЭП/17),

УСТАНОВИЛ:

В ФАС России поступило обращение АО «Синтез Групп» с жалобой на действия (бездействие) АО «ОЭК», выразившиеся в уклонении от урегулирования отношений по передаче электрической энергии в интересах потребителей АО «Ангстрем», ОАО «Ангстрем-Т» и ООО «Элма-Пасты», а также отказа от оплаты фактически оказанных услуг по передаче электрической энергии.

Согласно части 5 статьи 38 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее — Закон об электроэнергетике) в отношении любого обратившегося потребителя гарантирующий поставщик обязан самостоятельно урегулировать отношения, связанные с оперативно-диспетчерским управлением, приобретением и передачей электрической энергии обслуживаемым им потребителям, с иными осуществляющими указанные виды деятельности организациями.

Договор, заключаемый гарантирующим поставщиком с потребителем электрической энергии, является публичным.

В соответствии с пунктом 28 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 №442, гарантирующий поставщик обязан урегулировать отношения, связанные с передачей электрической энергии, путем заключения договора оказания услуг по передаче электрической энергии с сетевой организацией.



Между ПАО «Мосэнергосбыт» (гарантирующий поставщик) и АО «Синтез Групп» (сетевая организация) заключен договор оказания услуг по передаче электрической энергии от 01.09.2014 № 66-369 (далее - Договор), дополнительным соглашением № 1 к договору от 02.09.2014 в качестве третьей стороны введен АО «ОЭК» (сетевая организация, котлодержатель).

В соответствии с условиями Договора АО «Синтез Групп» и АО «ОЭК» являются исполнителями, обеспечивающими передачу электрической энергии потребителям. Оплата со стороны заказчика оказываемых услуг по передаче электрической энергии осуществляется в адрес АО «ОЭК», который в свою очередь из денежных средств, поступивших от заказчика, оплачивает услуги АО «Синтез Групп».

Дополнительным соглашением № ПР/4км к Договору от 14.10.2016 (далее также — Дополнительное соглашение) были внесены новые точки поставки электрической энергии потребителям: АО «Аргстрем», ОАО «Аргстрем-Т» и ООО «Элма-Пасты», по которым АО «Синтез Групп» с 01.09.2016 оказывает услуги по передаче электрической энергии.

Частью 2 статьи 26 Закона об электроэнергетике установлено, что оказание услуг по передаче электрической энергии осуществляется на основании договора возмездного оказания услуг. Договор оказания этих услуг является публичным.

В соответствии с частью 4 статьи 41 Закона об электроэнергетике организации, осуществляющие деятельность по передаче электрической энергии (сетевые компании) в пределах исполнения своих обязательств перед потребителями электрической энергии по договору оказания услуг по передаче электрической энергии, а также лица, владеющие объектами электросетевого хозяйства, к которым присоединены энергопринимающие устройства потребителей электрической энергии, и не осуществляющие деятельности по передаче электрической энергии таким потребителям в определяемом Правительством Российской Федерации порядке, обязаны урегулировать отношения, связанные с передачей электрической энергии, с иными сетевыми компаниями, электрические сети которых имеют последовательное взаимное соединение и используются для поставок электрической энергии (мощности) соответствующему потребителю электрической энергии.

При формировании ПАО «Мосэнергосбыт» баланса электрической энергии за сентябрь, октябрь, ноябрь и декабрь 2016 года полезный отпуск в адрес вышеуказанных потребителей был отнесен к АО «Синтез Групп», что подтверждается соответствующими справками по объему полезного отпуска электрической энергии за каждый месяц, подписанными со стороны ПАО «Мосэнергосбыт».

ПАО «Мосэнергосбыт» подтверждает факт оказания АО «Синтез Групп» услуг по передаче электрической энергии в адрес вышеуказанных потребителей и осуществляет соответствующие расчеты с АО «ОЭК».

В соответствии с регламентом порядка оплаты услуг по Договору АО «Синтез Групп» направило в адрес АО «ОЭК» акты оказания услуг по передаче электрической энергии за сентябрь, октябрь, ноябрь и декабрь 2016. Однако АО «ОЭК» отказывается принять и оплатить оказанные услуги по передаче электроэнергии потребителям: АО «Ангстрем», ОАО «Ангстрем-Т» и ООО «Элма-Пасты».

Общие принципы и порядок обеспечения недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, а также оказания этих услуг определены Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861 (далее — ПНД).

Пунктом 8 ПНД определено, что в целях обеспечения исполнения своих обязательств перед потребителями услуг (покупателями и продавцами электрической энергии) сетевая организация заключает договоры с иными сетевыми организациями, имеющими технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства, с использованием которых данная сетевая организация оказывает услуги по передаче электрической энергии (далее - смежные сетевые организации), в соответствии с разделом III ПНД.

Пунктом 9 ПНД также установлено, что договор оказания услуг по передаче электрической энергии является публичным и обязательным к заключению для сетевой организации.

Согласно пункту 34 ПНД 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. Потребитель услуг, предоставляемых по такому договору, определяется в соответствии с пунктом 41 ПНД.

АО «ОЭК», являясь котлодержателем, должно было урегулировать отношения по передаче электрической энергии со всеми иными сетевыми организациями, имеющими технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства, с использованием которых оказываются услуги по передаче электрической энергии, а так же оплатить оказанные услуги по передаче электрической энергии.

Согласно пункту 35 Правил государственного регулирования (пересмотра, применения) цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 № 1178

(далее - Правила), цены (тарифы) применяются в соответствии с решениями регулирующих органов, в том числе с учетом особенностей, предусмотренных нормативными правовыми актами в области электроэнергетики.

Пунктом 3 ПНД, определено, что недискриминационный доступ к услугам по передаче электроэнергии предусматривает обеспечение равных условий предоставления указанных услуг их потребителям независимо от организационно-правовой формы и правовых отношений с лицом, оказывающим эти услуги.

В соответствии с пунктом 42 ПНД при установлении тарифов на услуги по передаче электрической энергии ставки тарифов определяются с учетом необходимости обеспечения равенства единых (котловых) тарифов на услуги по передаче электрической энергии для всех потребителей услуг, расположенных на территории соответствующего субъекта Российской Федерации и принадлежащих к одной группе (категории) из числа тех, по которым законодательством Российской Федерации предусмотрена дифференциация тарифов на электрическую энергию (мощность).

Во исполнение вышеуказанных норм может быть реализована котловая экономическая модель, в рамках которой денежные средства, оплаченные потребителями по единому (котловому) тарифу, впоследствии распределяются между участвовавшими в оказании услуг сетевыми организациями по индивидуальным тарифам, установленным для пар смежных сетевых организаций.

На территории города Москвы при взаимодействии субъектов рынка электроэнергетики используется модель «котел сверху», при которой гарантирующий поставщик осуществляет расчеты за оказанные услуги по передаче электрической энергии с котлодержателем, а котлодержатель на основе установленных индивидуальных тарифов осуществляет взаиморасчеты с сетевыми организациями за оказанные ими услуги (постановление РЭК Москвы от 25.12.2015 № 523-ээ).

Пунктом 52 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных приказом ФСТ России от 06.08.2004 № 20-э/2 (далее — Методические указания), определен порядок расчета индивидуальных тарифов на услуги по передаче электрической энергии при поступлении платежей потребителей по данным договорам только в одну сетевую организацию («котел сверху»).

Статьей 6 Закона об электроэнергетике установлено, что одним из принципов организации экономических отношений и основами государственной политики в сфере электроэнергетики являются соблюдение баланса экономических интересов поставщиков и потребителей электрической энергии.

При расчетах в рамках указанной модели потребитель или

обслуживающий его гарантирующий поставщик (энергосбытовая организация) заключает договор на оказание услуг по передаче электроэнергии с той сетевой организацией, которую регулирующий орган определил в регионе держателем котла, поскольку только для нее устанавливается тариф для расчетов с потребителями услуг (покупателями и продавцами электроэнергии). В этих правоотношениях держатель котла является исполнителем услуг и получает плату от всех потребителей услуг (обслуживающего его гарантирующего поставщика (энергосбытовой организацией)) в регионе. Иные территориальные сетевые организации, участвующие в передаче электроэнергии в регионе, не имеют права заключать договоры непосредственно с потребителями или обслуживающими его гарантирующими поставщиками (энергосбытовыми организациями) и получают оплату за свои услуги от держателя котла по индивидуальным тарифам в рамках исполнения договорных обязательств по передаче электроэнергии, в которых держатель котла является заказчиком услуг.

Согласно требованиям пункта 36 ПНД сетевая организация не вправе отказать сетевой организации в заключении договора.

Применение котловой модели не исключает риски, связанные с отклонением фактических величин от прогнозных, что может быть связано, в том числе с использованием объектов электросетевого хозяйства, поступивших в законное владение сетевой организации в течение периода регулирования, а также с появлением дополнительных или изменением существующих точек поставки.

Если возникновение новых точек поставки вызвано объективными причинами (подключение новых объектов электроснабжения, изменение схемы энергоснабжения и т.п.) и это повлекло увеличение объема котловой выручки, то сетевые организации, оказывавшие услуги по данным точкам, вправе претендовать на получение дополнительного дохода, который может быть распределен в течение этого же периода регулирования с применением индивидуальных тарифов с последующей корректировкой мерами тарифного регулирования. Так, нормами законодательства о тарифообразовании установлен механизм корректировки выручки, который предусматривает экспертную оценку обоснованности незапланированных расходов ([пункт 7 Основ ценообразования](#), [пункты 19, 20 Методических указания](#)). Иной подход означал бы нарушение баланса интересов сетевых организаций при распределении котловой выручки в пользу держателя котла.

Указанная позиция подтверждена определением Верховного Суда Российской Федерации от 26.10.2015 № 304-ЭС15-5139.

Пунктом 18 ПНД определен исчерпывающий перечень документов, направляемых лицом, которое имеет намерение заключить договор оказания услуг по передаче электрической энергии.

Предоставление данных документов позволят в полном объеме урегулировать отношения между смежными сетевыми организациями в части

оказания услуг по передаче электрической энергии.

Письмом от 17.10.2016 № 345 АО «Синтез Групп» направило в адрес АО «ОЭК» копию дополнительного соглашения от 14.10.2016 № ПР/4км к Договору.

Рассмотрев дополнительное соглашение от 14.10.2016 № ПР/4км к Договору АО «ОЭК» письмом от 28.10.2016 № ОЭК/01/23976 дополнительно запросило:

- акты разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности, указанные в приложении к Дополнительному соглашению;
- договор аренды с ОАО «Ангстрем» от 28.06.2016 № 2016/06/15;
- документы, подтверждающие информацию по приборам учета электрической энергии и измерительным трансформатором, указанным в приложениях к Дополнительному соглашению.

Кроме того, в связи с судебным производством № А40-178220/16-64-964 было запрошено подтверждение отсутствия действующих договоров аренды, заключенных между ОАО «Ангстрем» и иными лицами.

Истребуемая информация была представлена в адрес АО «ОЭК» письмом АО «Синтез Групп» от 11.11.2016 № 358.

Однако АО «ОЭК» письмом от 25.11.2016 № ОЭК/01/27048 продублировало запрос относительно имеющего место судебного производства (дела № А40-178220/2016 и № А40-177300/2016).

Письмом от 19.12.2016 № 402 АО «Синтез Групп» направило дополнительные пояснения по судебным разбирательствам № А40-178220/2016 и № А40-177300/2016.

Рассмотрев представленные сведения АО «ОЭК» письмом от 12.01.2017 № ОЭК/01/381 представил новые замечания к Дополнительному соглашению от 14.10.2016 № ПР/4км к Договору, а также дополнительные требования к подтверждению легитимности договора аренды от 28.06.2016 № 2016/06/15.

Необходимо отметить, что указанные замечания не предусмотрены ПНД в качестве оснований для отказа в урегулировании отношений по передаче электрической энергии между смежными сетевыми организациями.

Данные замечания послужили основанием для отказа со стороны АО «ОЭК» урегулировать отношения по объему оказанных услуг и производству соответствующих взаиморасчетов между сетевыми организациями.

Кроме того, ПАО «Мосэнергосбыт» письмом от 23.03.2017 № ИП/63-356/17 подтвердило, что в Договор включен участок сети в части потребителей АО «Ангстрем», ОАО «Ангстрем-Т» и ООО «Элма-Пасты» и с даты включения данного объема участка сети со стороны ПАО «Мосэнергосбыт» производится оплата услуг по передаче электрической энергии в адрес «котлодержателя» АО «ОЭК».

Таким образом, описанные действия (бездействие) АО «ОЭК» не были направлены на добросовестное исполнение обязательств в части

урегулирования отношений по оказанию услуг по передаче электрической энергии с АО «Синтез Групп», а фактически свидетельствуют об уклонении от исполнения обязательств по оплате фактически оказанных услуг по передаче электрической энергии.

Ответственность за указанное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП).

Так, согласно части 1 статьи 9.21 КоАП нарушение субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к магистральным нефтепроводам и (или) магистральным нефтепродуктопроводам, электрическим сетям, тепловым сетям, газораспределительным сетям или централизованным системам горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения, либо нарушение собственником или иным законным владельцем объекта электросетевого хозяйства правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, либо препятствование собственником или иным законным владельцем водопроводных и (или) канализационных сетей транспортировке воды по их водопроводным сетям и (или) транспортировке сточных вод по их канализационным сетям влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно статье 23.48 КоАП Федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных, в том числе, статьей 9.21 КоАП.

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении юридического лица – АО «ОЭК».

Руководствуясь частью 1 статьи 28.1 и 28.7 КоАП,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить в отношении юридического лица АО «ОЭК» (ИНН 7720522853, КПП 770501001, ОГРН 1057746394155, место нахождения: 115035, Раушская набережная, д. 8, г. Москва, дата регистрации 09.11.2012) дело по признакам нарушения Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 №861, в части уклонения от урегулирования отношений по оказанию услуг по передаче электрической энергии. Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП.

2. Провести административное расследование.

3. В соответствии со статьей 26.10 КоАП АО «ОЭК» надлежит в трёхдневный срок со дня получения настоящего определения представить в ФАС России следующие сведения и документы (надлежащим образом заверенные копии):

- письменные пояснения относительно причин уклонения АО «ОЭК» от урегулирования отношений по оказанию услуг по передаче электрической энергии с АО «Синтез Групп»;

- документы и сведения, подтверждающие невозможность АО «ОЭК» урегулировать отношения по оказанию услуг по передаче электрической энергии с АО «Синтез Групп»;

- копии документов и сведений, содержащих информацию о должностном лице АО «ОЭК», ответственном за отказ урегулировать отношения по оказанию услуг по передаче электрической энергии с АО «Синтез Групп» (приказ, распоряжение, протокол, копию трудового договора и должностного регламента, копию документа удостоверяющего личность (паспорт)).

4. Законному представителю АО «ОЭК» надлежит явиться 11 мая 2017 г. в 15 часов 00 минут по адресу: 123995, Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11, 5 этаж, каб. 505 для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении либо направить защитника с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном производстве по делу № 4-00-851/00-21-17, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП.

Неявка в указанный срок законного представителя (защитника) АО «ОЭК» будет расценена как отказ от подписания протокола об административном правонарушении.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.