



## Юрий Татаринов

старший юрист Практики по проектам в энергетике юридической фирмы VEGAS LEX

# Собственная генерация на предприятии: правовые аспекты деятельности в области производства и реализации электрической энергии на розничных рынках

**Р**ост тарифов, относительная недоступность сетевой инфраструктуры, перекосы в ценовом регулировании в отношении технологического присоединения и услуг по передаче электрической энергии, повсеместное нарушение качества услуг в сфере электро-, теплоснабжения, неопределенность в вопросах ценообразования в отношении нефти и газа (и продуктов их переработки) на внутреннем рынке России (в том числе, по причинам снижения доходов от их реализации на внешних рынках) привели к устойчивому росту интереса потребителей к развитию малой (распределенной) генерации.

Ключевой целью внедрения распределенной генерации потребителями является экономия на стоимости потребляемых энергоресурсов, прежде всего электрической энергии и услуг по ее передаче по электрическим сетям.

Однако на практике потребителям не всегда удается достичь желаемого экономического эффекта вследствие следующих причин:

- неверно согласованное в договоре оказания услуг условие об уровне напряжения (с целью определения и применения тарифов на услуги по передаче электрической энергии) в случае опосредованного технологического присоединения к электрическим сетям через объект по производству электрической энергии;
- некорректно выбранная схема присоединения объекта по производству электрической энергии к электрическим сетям потребителя электрической энергии;
- юридические «барьеры» при реализации электрической энергии, произведенной с использованием собственного объекта по производству электрической энергии, иным потребителям;
- правовые коллизии, связанные с публичностью договора технологического присоединения в отношении объекта по производству электрической энергии;
- законодательный запрет на сов-

мещение видов деятельности в пределах ценовой зоны оптового рынка электрической энергии и мощности;

- тарифные ограничения в случае реализации электрической и тепловой энергии потребителям (в том числе, входящим в одну группу лиц) в энергосистемах, не имеющих соединения с Единой энергосистемой России и не относящимся к технологически изолированным энергетическим системам.

Справедливо заметить, что все перечисленные выше пункты не имеют правового значения в случае создания объекта по производству электрической энергии исключительно для собственных нужд без его синхронизации с внешней энергосистемой — в данном случае потребитель полностью отвечает за процесс производства, передачи, распределения и потребления электрической энергии, самостоятельно несет правовые риски, связанные с эксплуатацией опасных производственных объектов.

Тем не менее для большого количества потребителей электрической и тепловой энергии принципиальное значение имеют надежность и бесперебойность энергоснабжения, чего не всегда удается достичь в случае использования собственных объектов генерации.

Выявленные в результате анализа правоприменительной практики по вопросам эксплуатации объектов по производству электрической энергии решения (применение которых позволяет минимизировать риск возникновения спорных ситуаций в указанной сфере деятельности) могут быть объединены в три основные группы.

**1. Требования к объектам по производству электрической энергии, включая:**

- различия в правовом регулировании в части установленной ге-

нерирующей мощности объектов по производству электрической энергии;

- вопросы оперативно-диспетчерского управления в отношении генерирующих объектов;
- требования по обеспечению учета производимой с использованием собственного генерирующего оборудования электрической энергии;
- условия реализации электрической энергии, произведенной с использованием собственного генерирующего оборудования.

В части права на реализацию электрической энергии на розничных рынках необходимо учитывать, что в силу подп. «и» п. 2 Постановления Правительства РФ от 04.05.12 № 442 (далее — ПП № 442) производитель электрической энергии имеет право на реализацию электрической энергии на розничном рынке электрической энергии и мощности (РРЭМ) при непревышении установленной генерирующей мощности 25 МВт.

Согласно п. 64 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии (далее — Положения), утвержденных ПП № 442, на территориях субъектов Российской Федерации, объединенных в ценовые зоны оптового рынка, производитель электрической энергии (мощности) на розничном рынке осуществляет продажу электрической энергии (мощности) на основании договоров, обеспечивающих продажу электрической энергии (мощности), заключенных им в письменной форме на предусмотренных указанным пунктом условиях в отношении энергопринимающих устройств, расположенных в границах зоны деятельности того гарантирующего поставщика, в зоне деятельности которого расположены точки поставки, в которых исполняются обязательства по поставке электрической энергии (мощности) таким производителем.

Для энергопринимающих устройств, в отношении которых

с производителем электрической энергии (мощности) на розничном рынке заключен договор, указанный в п. 64 Положений, также должен быть заключен договор энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)) с гарантирующим поставщиком, в границах зоны деятельности которого расположены указанные энергопринимающие устройства.

Следовательно, потребитель электрической энергии для целей приобретения электрической энергии у производителя обязан заключить договор энергоснабжения (купли-продажи) с гарантирующим поставщиком, в том числе в случае непосредственного присоединения как к объекту генерации, так и к сетям сетевой организации.

Объем покупки электрической энергии (мощности), поставляемой гарантирующим поставщиком по такому договору энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), определяется гарантирующим поставщиком как сумма за расчетный период величин превышения фактического почасового объема потребления электрической энергии (мощности) энергопринимающими устройствами над почасовым объемом продажи электрической энергии (мощности), определенным гарантирующим поставщиком в порядке, установленном п. 65 Положений, за тот же час по договору, указанному в п. 64 данного документа.

Почасовой объем продажи электрической энергии (мощности) для каждого часа по указанному в п. 64 Положений договору определяется гарантирующим поставщиком на основании показаний указанных в таком договоре приборов учета, установленных в отношении объекта по производству электрической энергии (мощности) и энергопринимающих устройств, в отношении которых заключен договор, переданных каждой стороной договора гарантирующему поставщику в сроки, установленные в п. 161 и 164 данного документа, как

**С ДНЕМ ЭНЕРГЕТИКА С НОВЫМ ГОДОМ**

**2016**



**Сильвиан Сеу**  
президент ООО «ИЦ ЭАК»

**Дорогие друзья! Уважаемые коллеги!**

От имени Инженерного центра «Энергоаудитконтроль» и от себя лично поздравляю вас с профессиональным праздником — Днем энергетика!

Энергетика — особая отрасль, значение которой переоценить невозможно. Это — фундамент для развития промышленности, залог стабильности в обществе. Сотни тысяч специалистов различных профессий, безгранично преданных своему делу, трудятся в этой сфере. Многие передают свое мастерство, славные традиции из рода в род. Не даром в энергетике так много трудовых династий! Всех без исключения тружеников отрасли отличают особый склад характера и ума, самоотверженность, высокая ответственность, преданность делу!

В канун Нового, 2016 года желаю вам бодрости духа, больших побед и ярких свершений, оптимизма и неисчерпаемой энергии! Пусть этот год принесет радость, удовлетворение от успешно реализованных проектов и откроет впечатляющие перспективы на будущее! Благополучия, счастья, здоровья вам и вашим близким!

минимум из величин, определенных указанным пунктом Положений.

Таким образом, расчет потребителя электрической энергии с гарантирующим поставщиком при наличии у такого потребителя двух договоров, по которым осуществляется покупка электрической энергии, проводится с применением расчетного способа определения объема поставленной электрической энергии.

При этом необходимо учитывать, что гарантирующий поставщик вправе (но не обязан) приобретать электрическую энергию у производителя на РРЭМ.

Указанное означает, что в случае поступления в сеть «излишков» произведенной электрической энергии в отсутствие заключенных договоров с потребителями такой производитель не вправе понудить гарантирующего поставщика к приобретению «излишков» энергии.

Устойчивая судебная практика по вопросам взыскания с гарантирующих поставщиков неосновательно обогащения в результате поступления в сеть «излишков» электрической энергии в пользу производителей на РРЭМ пока не сложилась.

В части оперативно-диспетчерского управления в электроэнергетике производителю на РРЭМ необходимо учитывать, что в соответствии с п. 4 утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.09 № 114 Правил отнесения субъектов электроэнергетики и потребителей электрической энергии к кругу лиц, подлежащих обязательному обслуживанию при оказании услуг по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике, к кругу лиц, подлежащих обязательному обслуживанию при оказании услуг по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике в части управления технологическими режимами работы объектов электроэнергети-

ки и энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии и обеспечения функционирования технологической инфраструктуры розничного рынка субъектом оперативно-диспетчерского управления в технологически изолированной территориальной электроэнергетической системе, относятся организации, соответствующие одному из следующих критериев:

- субъект электроэнергетики осуществляет деятельность по производству электрической энергии с использованием принадлежащей ему на праве собственности или на ином законном основании электростанции, входящей в соответствующую технологически изолированную территориальную электроэнергетическую систему, установленная генерирующая мощность которой составляет не менее 5 МВт;
- хозяйствующий субъект осуществляет деятельность по производству, передаче и купле-продаже электрической энергии с использованием принадлежащих ему на праве собственности или на ином законном основании входящих в соответствующую технологически изолированную территориальную электроэнергетическую систему электростанций и иных объектов электроэнергетики, непосредственно связанных между собой и (или) с принадлежащими ему энергопринимающими устройствами, преимущественно для удовлетворения собственных производственных нужд, если средняя мощность поставки электрической энергии указанной электростанции составляет не менее 25 МВт.

Таким образом, заключение возмездного договора оперативно-диспетчерского управления для производителя с установленной генерирующей мощностью менее 25 МВт не требуется.

Вместе с тем в соответствии со ст. 16 ФЗ № 35, субъекты электроэнергетики<sup>1</sup> и потребители электрической энергии, технологический режим работы и эксплуатационное состояние объектов электроэнергетики или энергопринимающих устройств которых влияют на электроэнергетический режим работы энергетической системы, заключают с системным оператором (в технологически изолированных территориальных электроэнергетических системах — с иным субъектом оперативно-диспетчерского управления в электроэнергетике) безвозмездные соглашения, которыми устанавливается порядок осуществления технологического взаимодействия системного оператора или иного субъекта оперативно-диспетчерского управления в электроэнергетике с указанными субъектами электроэнергетики и потребителями электрической энергии в целях обеспечения надежности функционирования Единой энергетической системы России (технологически изолированных территориальных электроэнергетических систем)<sup>2</sup>.

## **2. Технологическое присоединение к распределительным устройствам объектов по производству электрической энергии, включая:**

- основания и критерии для технологического присоединения;
- публичность договора технологического присоединения;
- особенности определения платы за технологическое присоединение;
- возможность возмещения расходов в случае технологического присоединения.

Согласно абзацу 4 п. 2 ст. 23.2. Федерального закона № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», п. 87 Основ ценообразования в области регулируемых цен

<sup>1</sup> В том числе и производители на РРЭМ.

<sup>2</sup> Аналогичное условие содержится в подп. 3 п. 5 Правил недискриминационного доступа к услугам по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике и оказания этих услуг, утв. Постановлением Правительства РФ от 27.12.04 № 861.

(тарифов) в электроэнергетике, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 29.12.11 № 1178 (далее — Основы ценообразования), абзацу 3 п. 17 Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.04 № 861 (далее — Правила ТП), источником компенсации затрат, связанных с развитием объектов электросетевого хозяйства, является тариф на услуги по передаче электрической энергии.

При этом, ст. 6 Федерального закона от 26.03.03 № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике» закрепляет, что юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям, а также аффилированным лицам в границах одной ценовой зоны оптового рынка запрещается совмещать деятельность по передаче электрической энергии и (или) оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и (или) купле-продаже электрической энергии.

В целях обеспечения реализации указанных требований юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям, а также аффилированным лицам в границах одной ценовой зоны оптового рынка запрещается иметь одновременно на праве собственности или ином предусмотренном федеральными законами основании имущество, непосредственно используемое при осуществлении деятельности по передаче электрической энергии и (или) оперативно-диспетчерскому управле-

нию в электроэнергетике, и имущество, непосредственно используемое при осуществлении деятельности по производству и (или) купле-продаже электрической энергии.

Таким образом, производитель электрической энергии на розничном рынке лишен возможности компенсировать затраты, связанные с развитием собственного электросетевого хозяйства, что приводит к возникновению некомпенсируемых убытков.

Наконец, в силу п. 5 Правил ТП допускается технологическое присоединение к распределительным устройствам электростанции, при этом в силу императивных требований ст. 23.1. Федерального закона № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» государственному регулированию подлежит только плата за технологическое присоединение к объектам Единой энергетической системы России и к электрическим сетям территориальных сетевых организаций. С юридической точки зрения распределительные устройства электростанции не относятся к указанным объектам.

Договор технологического присоединения должен включать в себя условие о размере платы за присоединение, утвержденной уполномоченным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов.

Отсутствие статуса сетевой организации у производителя электрической энергии при технологическом присоединении объектов электросетевого хозяйства смежной сетевой организации порождает коллизии при технологическом присоединении таких объектов — производитель электрической энергии может уклоняться от заключения договора технологического присоединения с сетевой организацией.

Отсутствие отдельных (исключительных) правил для расчета платы за технологическое присоединение при присоединении к объектам генерации порождает споры касательно:

- обязательности (публичности) заключения договора техноло-

гического присоединения производителем электрической энергии;

- возможности рассматривать производителя электрической энергии в качестве «смежной сетевой организации» при технологическом присоединении объектов электросетевого хозяйства сетевой организации;
- возможности установления платы за технологическое присоединение к объектам по производству электрической энергии;
- включения в плату за технологическое присоединение к объекту по производству электрической энергии затрат на развитие сетевой инфраструктуры;
- возможности привлечения производителя электрической энергии к ответственности за нарушение законодательства в сфере защиты конкуренции в случае отказа в технологическом присоединении.

Следует отметить, что в отношении указанных вопросов в настоящее время сложилась противоречивая судебная практика.

Решение данных вопросов содержится в принятом Государственной Думой Федерального Собрания РФ в первом чтении проекте Федерального закона № 632833-6 «О внесении изменений в Федеральный закон «Об электроэнергетике», в рамках которого предлагается:

- наделить сетевые организации исключительным правом присоединения к распределительным устройствам электростанций;
- включить условие об обязательности (публичности) договоров технологического присоединения для производителей электрической энергии;
- предоставить возможность включения в плату за технологическое присоединение к объектам по производству электрической энергии стоимости затрат на развитие сетевой инфраструктуры производителя электрической энергии.

### **3. Особенности применения тарифов на услуги по передаче электрической энергии, в том числе:**

- критерии выбора уровня напряжения (при опосредованном присоединении к электрическим сетям);
- наличие электрических связей (при определении стоимости услуг по передаче электрической энергии).

Пункт 81 Основ ценообразования императивно предусматривает, что потребители электрической энергии, энергопринимающие устройства которых опосредованно присоединены к электрическим сетям сетевой организации через энергетические установки производителей электрической энергии, оплачивают услуги по передаче электрической энергии с учетом следующих особенностей:

- расходы на содержание электрических сетей оплачиваются в полном объеме;
- нормативные потери оплачиваются только в части объемов электрической энергии, не обеспеченных выработкой электрической энергии соответствующей электрической станцией;

- при расчете и применении тарифа на услуги по передаче электрической энергии за уровень напряжения принимается наиболее высокий уровень напряжения, на котором энергетические установки производителя электрической энергии присоединены к электрическим сетям сетевой организации.

Нормы аналогичного содержания содержатся в п. 15 (2) Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.04 № 861 (далее — Правила НД).

Следует учитывать противоречивую судебную практику по спорам между потребителями и сетевыми организациями, возникшим в результате согласования в договоре оказания услуг по передаче электрической энергии уровня напряжения, отличного от императивно предусмотренного действующим законодательством показателя (в случае опосредованного присоединения через объекты по производству электрической энергии).

В ряде случаев суды используют устаревшую к настоящему вре-

мени правовую позицию, изложенную в Постановлении Президиума ВАС РФ от 29.05.07 № 16260/06 по делу № А40-85382/06-68-664, в соответствии с которой *«уровень напряжения (и корреспондирующий ему тариф), по которому потребитель обязан оплачивать услуги по передаче электрической энергии связан с тарифом, но является техническим, который стороны вправе согласовать в договоре»*.

Справедливо отметить, что в отдельных случаях суды, рассматривая схожие дела, занимают иную, основанную на императивных требованиях действующего законодательства позицию.

Тем не менее потребителям электрической энергии следует учитывать данные обстоятельства при заключении (продлонгации) договоров оказания услуг по передаче электрической энергии.

Учет указанных выше правовых особенностей на стадии принятия решения о необходимости создания и эксплуатации объектов по производству электрической энергии позволит минимизировать риски финансовых потерь для владельцев указанных объектов в будущем. **Э П**

