



Экспертное мнение¹

I. Исходная информация для подготовки экспертного мнения:

1. В результате строительства газотурбинной установки (далее – *ГТУ*) на базе ТЭЦ электрическая мощность объектов генерации ТЭЦ увеличилась с 10 МВт (далее – *объекты «старой» очереди*) до 30 МВт, что с учетом норм законодательства РФ свидетельствует о необходимости реализации производимой ТЭЦ электрической энергии (мощности) на оптовом рынке.

2. В целях обеспечения реализации на оптовом рынке электрической энергии, вырабатываемой ГТУ (20 МВт), и на розничном рынке - объектами «старой» очереди (10 МВт) ТЭЦ, прорабатывается вопрос о передаче объектов «старой» очереди в аренду третьему лицу.

3. Право собственности на объекты недвижимости, входящие в состав «старой» очереди, и земельный участок (на котором находятся объекты «старой» очереди и ГТУ) зарегистрированы пообъектно. Объекты ГТУ зарегистрированы в качестве единого технологического комплекса. Технологическое выделение объектов «старой» очереди из объектов генерации ТЭЦ в целях передачи объектов «старой» очереди в аренду не представляется возможным.

II. Цель подготовки экспертного мнения:

1. Оценка правомерности передачи объектов «старой» очереди в аренду третьему лицу в условиях отсутствия технической возможности разделения объектов «старой» очереди и ГТУ.

2. Оценка возможности участия в реализации на розничном рынке электрической энергии (мощности), производимой объектами «старой» очереди, и на оптовом рынке - электрической энергии (мощности), производимой ГТУ, в случае передачи объектов «старой» очереди в аренду третьему лицу.

III. Выводы:

1. Правовая обоснованность отнесения объектов «старой» очереди к объекту аренды и, соответственно, обоснованность предполагаемой арендной сделки поставлены в зависимость от фактической возможности дальнейшего производства электрической энергии (мощности) обособленными объектами «старой» очереди (10 МВт) и ГТУ (20 МВт), от возможности дальнейшей реализации производимой данными объектами электрической энергии (мощности) а также от возможности самостоятельной диспетчеризации работы объектов в отрыве друг от друга.

2. Возможность реализации:

1) на розничном рынке электрической энергии (мощности), вырабатываемой объектами «старой» очереди ТЭЦ, обусловлена:

а) отнесением объектов «старой» очереди к категории «генерирующий объект» и,

б) фактическим владением (на любых законных основаниях, в т.ч. и на основании арендной сделки) генерирующими объектами «старой» очереди, чья мощность не должна превышать 25 МВт.

¹ Экспертное мнение подготовлено по состоянию правовой базы на 20.08.2010 г.

2) на оптовом рынке электрической энергии (мощности), вырабатываемой ГТУ, обусловлена:

а) отнесением ГТУ к категории «генерирующее оборудование»,

б) фактическим владением ГТУ,

в) соблюдением требований Правил оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.10.2003 г. № 643 (далее – **Правила № 643**), а также Регламента допуска к торговой системе оптового рынка, утвержденного Протоколом заседания Наблюдательного совета НП «Совет рынка» 26.11.2009 г. № 30/2009.

Возможность реализации мощности по результатам конкурсного отбора мощности определяется регистрацией генерирующего объекта в качестве генерирующей единицы мощности.

IV. Обоснование выводов

1. Оценка правомерности передачи объектов «старой» очереди в аренду третьему лицу в условиях отсутствия технической возможности разделения объектов «старой» очереди и ГТУ

В силу п. 1 ст. 607 ГК РФ, в аренду могут быть переданы земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия и другие имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другие вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования (непотребляемые вещи).

С учетом этого, оценка правовой возможности передачи объектов «старой» очереди в аренду третьему лицу прежде всего поставлена в зависимость от возможности фактического обособления (индивидуализации) данных объектов в качестве самостоятельных объектов аренды – вещей или имущественного комплекса в составе объектов генерации ТЭЦ.

По общему правилу возможность обособления (индивидуализации) вещи в составе другой вещи определяется фактом делимости такой вещи, т.е. возможности ее раздела в натуре без изменения назначения вещи (ст. 133 ГК РФ), а также возможности использования индивидуализированной вещи для той же цели, что и первоначальная вещь.

В связи с этим правовая обоснованность отнесения объектов «старой» очереди к объекту аренды и, соответственно, обоснованность предполагаемой арендной сделки поставлены в зависимость от фактической возможности:

1) дальнейшего производства электрической энергии (мощности) обособленными объектами «старой» очереди (10 МВт) и ГТУ (20 МВт);

2) дальнейшей реализации электрической энергии (мощности) производимой данными объектами,

3) самостоятельной диспетчеризации работы объектов в отрыве друг от друга.

Отсутствие указанных предпосылок свидетельствует о правовой несостоятельности предполагаемой арендной сделки.

Необходимо отметить, что легитимность предполагаемой арендной сделки в определенной мере обеспечена **правовой** индивидуализацией объектов недвижимого имущества «старой» очереди и ГТУ, а именно, фактом их государственной регистрации в порядке, предусмотренном ФЗ от 21.07.1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

Между тем, данное обстоятельство не исключает факт правовой несостоятельности арендной сделки по вышеуказанному основанию.

Вывод:

Правовая обоснованность отнесения объектов «старой» очереди к объекту аренды и, соответственно, обоснованность предполагаемой арендной сделки поставлены в зависимость от фактической возможности дальнейшего производства электрической энергии (мощности) обособленными объектами «старой» очереди (10 МВт) и ГТУ (20 МВт), от возможности дальнейшей реализации производимой данными объектами электрической энергии (мощности), а также от возможности самостоятельной диспетчеризации работы объектов в отрыве друг от друга.

2. Оценка возможности участия в реализации на розничном рынке электрической энергии (мощности), производимой объектами «старой» очереди, и на оптовом рынке - электрической энергии (мощности), производимой ГТУ, в случае передачи объектов «старой» очереди в аренду третьему лицу

Критерии возможности участия в реализации электрической энергии (мощности) на розничном рынке:

В силу положения ст. 1 Федерального закона от 26.07.2010 г. № 187-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об электроэнергетике» и Федеральный закон «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период 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» (далее – **ФЗ № 187**), «*Субъекты электроэнергетики, владеющие на праве собственности или ином законном основании объектом или объектами по производству электрической энергии (мощности), которые присоединены к Единой энергетической системе России и установленная генерирующая мощность каждого из которых равна или превышает 25 МВт, обязаны реализовывать производимую электрическую энергию (мощность) только на оптовом рынке.*».

(Указанное положение вступает в силу с 01.01.2011 г.)

Аналогичное положение вытекает и из содержания п. 127 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31.08.2006 г. № 530 (далее – **Правила № 530**), в соответствии с которым «*Производители (поставщики) электрической энергии (потребители с блок-станциями), установленная генерирующая мощность генерирующих объектов которых (в отношении потребителей с блок-станциями - размер превышения производимой мощности над потребляемой в какой-либо час) в совокупности не превышает 25 МВт, за исключением действующих на территории технологически изолированных территориальных электроэнергетических систем или осуществляющих эксплуатацию генерирующих объектов, технологически не связанных с Единой энергетической системой России, вправе продавать на розничном рынке электрическую энергию (мощность) собственной выработки покупателям электрической энергии (мощности), точки поставки которых находятся в границах зоны деятельности гарантирующего поставщика, в границах зоны деятельности которого расположены точки поставки, относящиеся к указанным генерирующим объектам.*».

Из вышеприведенных норм следует, что при определении критериев возможного участия субъектов электроэнергетики в реализации электрической энергии (мощности) на розничном рынке законодательство об электроэнергетике оперирует такими категориями, как:

- 1) объекты по производству электрической энергии (мощности) (ст. 1 ФЗ № 187);
- 2) генерирующие объекты (п. 127 Правил № 530).

При этом необходимо отметить, что действующее законодательство не содержит определение понятия «объект по производству электрической энергии (мощности)».

Что касается определения понятия «генерирующие объект», то п. 1 Правил квалификации генерирующего объекта, функционирующего на основе использования возобновляемых источников энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 03.06.2008 г. № 426, относит к **генерирующим объектам** *электрические станции и отдельные энергоустановки по производству электрической энергии (энергоблоки).*

В свою очередь под **энергоустановкой** (в силу положений ГОСТ Р 51387-99, утв. Постановлением Госстандарта РФ от 30.11.1999 № 485-ст) *понимается комплекс взаимосвязанного оборудования и сооружений, предназначенных для производства или преобразования, передачи, накопления, распределения или потребления энергии.*

Кроме того, п. 2 Правил определения цены на мощность, продаваемую по договорам о предоставлении мощности, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 13.04.2010 г. № 238, относит к **генерирующему объекту** генерирующее оборудование, месторасположение, значение установленной мощности, а также предельные минимальные и максимальные характеристики ко-

торого определены договорами о предоставлении мощности.

Учитывая то обстоятельство, что понятия «объект по производству электрической энергии (мощности)» и «генерирующий объект» объединены одним целевым признаком (производство электрической энергии (мощности)), очевидна синонимичность указанных категорий. При этом **квалифицирующим признаком** генерирующего объекта/объекта по производству электрической энергии (мощности) является его целевое назначение: использование объекта в процессе производства электрической энергии (мощности).

Таким образом, правовой предпосылкой реализации субъектом электроэнергетики производимой им электрической энергии (мощности) на розничном рынке является факт владения им на праве собственности или ином законном основании объектом/объектами по производству электрической энергии (мощности), генерирующая мощность которых **не превышает 25 МВт**.

Вывод:

Возможность реализации на розничном рынке электрической энергии (мощности), вырабатываемой объектами «старой» очереди ТЭЦ, обусловлена:

- 1) отнесением объектов «старой» очереди к категории «генерирующий объект» и;
- 2) фактическим владением (на любых законных основаниях, в т.ч. и на основании арендной сделки) генерирующими объектами «старой» очереди, чья мощность не должна превышать 25 МВт.

Критерии возможности участия в реализации электрической энергии (мощности) на оптовом рынке:

В силу положений ч. 2 статьи 35 ФЗ № 187, пп. «а» п. 16 Правил оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.10.2003 г. № 643 (далее – **Правила № 643**), одним из критериев участия в реализации электроэнергии (мощности) на оптовом рынке является наличие в собственности или на ином предусмотренном федеральными законами основании **генерирующего оборудования**, установленная генерирующая мощность которого в каждой предполагаемой группе точек поставки составляет не менее 5 МВт.

Следует отметить, что действующее законодательство не раскрывает содержание понятия «генерирующее оборудование». Из содержания п. 2 Правил определения цены на мощность, продаваемую по договорам о предоставлении мощности, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 13.04.2010 г. № 238, лишь следует тождественность понятий «генерирующее оборудование» и «генерирующий объект».

С учетом изложенного, при квалификации того или иного оборудования в качестве генерирующего, представляется целесообразным руководствоваться указанным выше определением генерирующего объекта.

Помимо изложенного, в силу норм Правил № 643, **необходимыми условиями участия в реализации электрической энергии (мощности) на оптовом рынке являются:**

- 1) выполнение требований технического характера, установленных нормативными правовыми актами и договором о присоединении к торговой системе оптового рынка², в частности:

- а) обеспечение сбора, обработки и передачи организации коммерческой инфраструктуры данных коммерческого учета, полученных с помощью средств измерений (в том числе принадлежащих на праве собственности или на ином законном основании третьим лицам), соответствующих определенным Правилами № 643 требованиям и обеспечивающих коммерческий учет произведенной (потребленной) электрической энергии (мощности) в каждой

² См. требования предусмотренные приложением № 1 (Регламент допуска к торговой системе оптового рынка) к договору о присоединении к торговой системе оптового рынка, типовая форма которого утверждена решением наблюдательного совета НП «АТС» от 14.07.2006 г. № 96.

точке (группе точек) поставки, с использованием которой планируется участие в торговле на оптовом рынке³,

б) обеспечение выполнения технических требований к системе связи, обеспечивающей передачу данных системному оператору;

2) согласование с системным оператором и организацией коммерческой инфраструктуры группы точек поставки;

3) заключение договора о присоединении к торговой системе оптового рынка;

4) регистрация за субъектом оптового рынка группы точек поставки;

5) заключение договора оказания услуг по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике (если субъект относится к кругу лиц, подлежащих обязательному обслуживанию при оказании услуг по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике),

б) заключения договора об оказании услуг по передаче электрической энергии (в случае если поставщик (покупатель) электрической энергии в соответствии с законодательством Российской Федерации обязан оплачивать такие услуги).

Необходимо учитывать, что помимо вышеизложенных условий, возможность участия субъекта оптового рынка **в реализации мощности по результатам конкурсного отбора мощности** определяется (в силу п. 86.30 Правил № 643) регистрацией генерирующего объекта в качестве генерирующей единицы мощности (далее – **ГЕМ**).

Определение ГЕМ приводится в п. 86.30 Правил № 643, в соответствии с которым под **ГЕМ** понимается *отдельный энергоблок электростанции или иной технологически неразделимый для процесса производства электроэнергии объект генерации*.

При этом понятие «энергоблок» приводится в п. 5 Правил определения стоимости и оплаты услуг по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике, утв. Постановлением Правительства РФ от 09.11.2009 г. № 910, в соответствии с которым **под энергоблоком понимается отдельная установка по производству электрической энергии, входящая в состав электростанции**.

Кроме того, термин «ГЕМ» используется в Регламенте проведения конкурентных отборов мощности (Приложение 19.3 к договору о присоединении к торговой системе оптового рынка), положения которого определяют ГЕМ в качестве единицы генерирующего оборудования (или группы единиц генерирующего оборудования).

Вывод:

Возможность реализации на оптовом рынке электрической энергии (мощности), вырабатываемой ГТУ, обусловлена:

1) отнесением ГТУ к категории «генерирующее оборудование»;

2) фактическим владением ГТУ;

3) соблюдением требований Правил оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.10.2003 г. № 643 (далее – **Правила № 643**), а также Регламента допуска к торговой системе оптового рынка, утвержденного Протоколом заседания Наблюдательного совета НП «Совет рынка» 26.11.2009 г. № 30/2009.

Возможность реализации мощности по результатам конкурсного отбора мощности определяется регистрацией генерирующего объекта в качестве генерирующей единицы мощности.

³ Требования к коммерческому учету электрической энергии (мощности) определены приложением № 11 (Регламент коммерческого учета электроэнергии и мощности) к договору о присоединении к торговой системе оптового рынка, типовая форма которого утверждена решением наблюдательного совета НП «АТС» от 14.07.2006 г. № 96