

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 4-14.31-226/00-21-15

«18» июня 2015 г.

г. Москва

Я, заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы Доценко Алексей Викторович, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.31-226/00-21-15, возбужденного в отношении <...>, в отсутствие <...> надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 4-14.31-226/00-21-15, в присутствии защитника <...> (по доверенности от 13.05.2015 № 77 АБ 4755460), которому разъяснены права лица, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные статьей 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП)

### УСТАНОВИЛ:

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1-10-59/00-21-14 о нарушении антимонопольного законодательства 05.06.2014 приняла решение о признании группы лиц ОАО «АТС» и НП «Совет рынка» нарушившими часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции). Указанное нарушение выразилось в следующем.

В соответствии с пунктом 17 Правил оптового рынка электрической энергии и мощности, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2010 № 1172 (далее – Правила оптового рынка), в целях своевременного обеспечения требований поставщиков по оплате электрической энергии (или) мощности, поставленной покупателям, на оптовом рынке должна быть введена в соответствии с договором о присоединении к торговой системе оптового рынка система гарантий исполнения обязательств.

Наблюдательным советом НП «Совет рынка» 21.02.2013 года (Протокол № 5/2013) утверждено Положение о порядке предоставления финансовых гарантий на оптовом рынке (Приложение № 26 к Договору о присоединении к торговой системе оптового рынка) (далее – Положение). Положение вступило в силу с 02.07.2013 года.

Под финансовой гарантией в соответствии с Положением понимается банковская гарантия, выданная банком-гарантом и поручительство поставщика.

Согласно пункту 1.4 Положения, под банком-гарантом подразумевается банк, включенный в реестр аккредитованных банков в системе финансовых гарантий на оптовом рынке в соответствии с решением Наблюдательного совета НП «Совет рынка» и Правления НП «Совет рынка».

Положение также предусматривает в системе финансовых гарантий авизирующего банка (уполномоченную Наблюдательным советом НП «Совет рынка» кредитную организацию, осуществляющую авизование банковских гарантий, получаемых от банков-гарантов).

Условиями Разделов 8 и 9 Положения и Приложением № 8.1 для банков-гарантов и авизирующих банков устанавливаются критерии их соответствия для участия в аккредитации/конкурсном отборе.

Согласно пункту 8.4 Положения, в случае несоответствия банка-заявителя критериям аккредитации, указанным в Приложении 8.1 к Положению, НП «Совет рынка» направляет отказ в аккредитации банка в системе финансовых гарантий на оптовом рынке.

Согласно пункту 9.4 Положения, НП «Совет рынка» при проведении конкурса публикует требования, предъявляемые к банку для участия в конкурсе на присвоение статуса авизирующего банка, согласно Приложению 9.1 к Положению.

Согласно Приложению 9.1 к Положению, одним из требований, предъявляемым к банку для участия в конкурсе на присвоение статуса авизирующего банка, является принятое ранее Наблюдательным советом НП «Совет рынка» решение о присвоении банку статуса аккредитованного банка.

Таким образом, банк, претендующий на участие в конкурсе на присвоение статуса авизирующего банка, также должен соответствовать требованиям, изложенным в Приложении 8.1 к Положению.

Согласно Приложению 8.1 к Положению, банк должен соответствовать, в том числе, следующим требованиям:

а) пункт 2 приложения 8.1 - соблюдение банком-заявителем размера собственного капитала банка в сумме более 4 млрд. руб.;

б) пункт 4 приложения 8.1 - наличие у банка-заявителя международного рейтинга долгосрочной кредитоспособности не ниже уровня «BB-» по классификации международных рейтинговых агентств «Фитч Рейтингс» (Fitch Ratings) или «Стандарт энд Пурс» (Standard & Poor's), либо не ниже уровня «Ba3» по классификации рейтингового агентства «Мудис Инвесторс Сервис» (Moody's Investors Service).

В соответствии со статьей 368 Гражданского кодекса Российской Федерации банковскую гарантию вправе выдавать не только банки, но и небанковские кредитные, а также страховые организации.

Закон об электроэнергетике, Правила оптового рынка и иные нормативные правовые акты не содержат норм, предусматривающих для участников оптового рынка электрической энергии и мощности обязанности предоставлять в качестве обеспечения исполнения своих обязательств банковские гарантии исключительно банков.

Таким образом, подобное ограничение хозяйствующих субъектов в выборе гаранта является необоснованным.

Кроме того, необходимо отметить, что статьей 11.2 Федерального закона от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности», в частности, для банков минимально допустимый размер собственных средств (капитала) установлен в размере 300 млн. рублей.

Иными нормативными правовыми актами, включая Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон об электроэнергетике) и Правила оптового рынка, не предусмотрено требования о наличии у банков, предоставляющих банковскую гарантию для обеспечения указанных обязательств, собственных средств (капитала) в размере не менее 4 млрд. рублей.

Предъявление подобного требования необоснованно сужает круг кредитных организаций, которые могут предоставить банковскую гарантию участникам оптового рынка, поскольку размер собственных средств (капитала) кредитной организации, как абсолютный показатель в абсолютном выражении не является свидетельством ее финансовой устойчивости и платежеспособности. При непропорционально больших принятых рисках даже самого большого в абсолютном выражении собственного капитала может не хватить для выполнения кредитной организацией принятых обязательств.

Учитывая отсутствие соответствующих норм в нормативных правовых актах, в том числе в Законе об электроэнергетике и Правилах оптового рынка, а также тот факт, что участие кредитных организаций в рейтингах рейтинговых агентств осуществляется на добровольной и платной основе и, соответственно, отсутствие рейтинга как такового не является свидетельством неспособности кредитной организации выполнить принятые на себя обязательства, предъявление требования об обязательном наличии определенного рейтинга одного из таких агентств также является необоснованным.

Подобное ограничение участников оптового рынка в выборе хозяйствующих субъектов, которые могут предоставить им финансовую гарантию для обеспечения исполнения принятых на себя обязательств, в том числе, исходя из стоимости оказываемых в связи с выдачей такой гарантии услуг, может увеличить финансовые издержки участников оптового рынка по обслуживанию своих обязательств, а в отдельных случаях с учетом закрепленного в законодательстве Российской Федерации принципа свободы договора - стать причиной невозможности предоставления обеспечения исполнения указанных обязательств полностью или частично.

Требования, установленные в Договоре о присоединении (Приложение № 26) создают условия, при которых ущемляются интересы участников оптового рынка за счет сокращения числа хозяйствующих субъектов, которые могли бы оказывать услуги по представлению финансовых гарантий участникам оптового рынка.

Таким образом, нарушение выразилось в ущемлении интересов субъектов оптового рынка электрической энергии и мощности, путем установления в Положении о порядке предоставления финансовых гарантий на оптовом рынке

(Приложение № 26 к Договору о присоединении) требований, обязывающих организацию - кандидата на аккредитацию в системе финансовых гарантий на оптовом рынке электроэнергии и мощности иметь статус банка, обладать международным рейтингом рейтинговых агентств «Фитч Рейтингс» (Fitch Ratings) или «Стандарт энд Пурс» (Standard & Poor's) либо не ниже уровня «В1» по классификации рейтингового агентства «Мудис Инвесторс Сервис» (Moody's Investors Service) и соблюдать размер собственного капитала банка в сумме более 4 млрд. руб., которые ограничивают участников оптового рынка электроэнергии и мощности в выборе организаций, предоставляющих финансовые гарантии на оптовом рынке электроэнергии и мощности.

Частью 1 статьи 14.31 КоАП установлена ответственность должностных лиц и юридических лиц за совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом, за исключением субъекта естественной монополии, действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным [законодательством](#) Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий не является и не может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции.

В соответствии с пунктом 9.1 Устава НП «Совет рынка», утвержденного Решением Общего собрания Членов Партнерства (Протокол № 1 от 23 ноября 2001 года) текущее руководство Партнерством осуществляется Председателем Правления Партнерства и Правлением Партнерства.

В соответствии с пунктом 2.1 Положения о Наблюдательном совете НП «Совет рынка», утвержденного Решением Общего собрания Членов НП «Совет рынка» (Протокол № 8/Г от 26 июня 2009 года) Председатель Правления Партнерства является единоличным исполнительным органом Партнерства.

Кроме того, в соответствии с подпунктом 10 пункта 2.2 Положения о Председателе Правления и Членах Правления Некоммерческого партнерства «Совет рынка по организации эффективной системы оптовой и розничной торговли электрической энергией и мощностью», утвержденного Решением Общего собрания Членов НП «Совет рынка» (Протокол № 8/Г от 26 июня 2009 года) Председатель Правления Партнерства организует выполнение решений, принятых Общим собранием Членов Партнерства, Наблюдательным советом Партнерства и Правлением Партнерства, и осуществляет контроль за их исполнением.

Согласно информации НП «Совет рынка», представленной письмом от 30.04.2015 № СР-02/15-2084, приказом от 13.01.2012 № СР-3 к исполнению обязанностей Председателя Правления НП «Совет рынка» приступил <...>.

Согласно Протоколу № 22/2013 заседания Наблюдательного совета НП «Совет рынка» от 12.09.2013 <...> был уволен по собственному желанию с должности Председателя Правления НП «Совет рынка» с 00:00 16.09.2013.

Положение о финансовых гарантиях было утверждено решением Наблюдательного совета НП «Совет рынка» от 21.02.2013 (Протокол заседания № 5/2013).

Учитывая изложенное, <...> являлся должностным лицом, в обязанности которого входило осуществление руководства НП «Совет рынка» в момент введения финансовых гарантий на оптовом рынке.

Таким образом, в действиях <...> содержатся признаки нарушения, выразившегося в ущемлении интересов субъектов оптового рынка электрической энергии и мощности, путем установления в Положении о порядке предоставления финансовых гарантий на оптовом рынке (Приложение № 26 к Договору о присоединении) требований, обязывающих организацию - кандидата на аккредитацию в системе финансовых гарантий на оптовом рынке электроэнергетики и мощности иметь статус банка, обладать международным рейтингом рейтинговых агентств «Фитч Рейтингс» (Fitch Ratings) или «Стандарт энд Пурс» (Standard & Poor's) либо не ниже уровня «В1» по классификации рейтингового агентства «Мудис Инвесторс Сервис» (Moody's Investors Service) и соблюдать размер собственного капитала банка в сумме более 4 млрд. руб., которые ограничивают участников оптового рынка электроэнергетики и мощности в выборе организаций, предоставляющих финансовые гарантии на оптовом рынке электроэнергетики и мощности, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.31 КоАП.

За данное правонарушение предусмотрена административная ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.31 КоАП.

Частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП) установлена ответственность должностного лица за действия, признаваемые злоупотреблением доминирующим положением и недопустимые в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий не является и не может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции.

Факт совершения административного правонарушения подтверждается протоколом об административном правонарушении № 4-14.31-266/00-21-15 от 15.05.2015, а также другими материалами дела.

Как следует из материалов дела и установленных обстоятельств, у <...> имелась возможность не совершать указанные действия, однако он этого не сделал, виновно совершив тем самым административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 КоАП.

Срок давности привлечения <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, смягчающие и отягчающие обстоятельства.

При рассмотрении дела в отношении <...> смягчающих и отягчающих административную ответственность обстоятельств не установлено.

На основании изложенного, учитывая характер и обстоятельства совершенного

правонарушения, руководствуясь частью 1 статьи 14.31 КоАП, а также статьями 23.48, 29.9 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 КоАП, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно Федеральному закону от 01.12.2014 № 384-ФЗ «О федеральном бюджете на 2015 год и на плановый период 2016 и 2017 годов» и приказу Министерства финансов Российской Федерации от 01.07.2013 г.

№ 65н «Об утверждении Указаний о порядке применения бюджетной классификации Российской Федерации» денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти оплачиваются в федеральный бюджет.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

ID начисления Ъ2016а6AS04220150165

Получатель ИНН 7703516539 КПП 770301001

Межрегиональное операционное УФК

(для ФАС России л/с 04951001610)

КБК 161 1 1602010 016000 140

ОКТМО 45380000

Банк получателя

ОПЕРУ-1

Банка России

г. Москвы

БИК 044501002

Расчетный счет 40101810500000001901

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу (499) 755-23-24.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом в отношении должностного лица, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статье 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.