РЕШЕНИЕ

по делу № 1-11-58/00-21-14

«26» декабря 2014 г. г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) в составе:

председатель Комиссии:

<...>

в присутствии представителей:

Ответчики:

Представитель ОАО «Волжская ТГК»:

- <...>

Представитель ЗАО «КЭС-Энергосбыт» и ОАО «ЭнергосбыТ Плюс»:

- <...>

Представитель ЗАО «КЭС-Трейдинг»:

- <...>

Лица, располагающие сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах:

Представители ОАО «АТС»:

- <...>

- <...>

- <...>

рассмотрев дело № 1-11-58/00-21-14 по признакам нарушения группой лиц в составе ОАО «ЭнергосбыТ Плюс» (место нахождения: 143420, Московская обл., Красногорский р-н., 26 км. Автодороги «Балтия», комплекс ООО «Вегалайн», стр. 3), ОАО «Волжская ТГК» (место нахождения: 443100, г. Самара, ул. Маяковского, д. 15), ЗАО «КЭС - Энергосбыт» (место нахождения: 143420, Московская обл., Красногорский р-н., 26 км. Автодороги «Балтия», комплекс ООО «Вегалайн», стр. 3), ЗАО «КЭС» (место нахождения: 143420, Московская обл., Красногорский р-н., 26 км. Автодороги «Балтия», комплекс ООО «Вегалайн», стр. 3) (далее — группа лиц ЗАО «КЭС») и ЗАО «КЭС-Трейдинг» части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в соглашении между группой лиц ЗАО «КЭС» и ЗАО «КЭС-

Трейдинг», выразившемся в том числе в заключении договоров и соглашений между ЗАО «КЭС-Трейдинг» и ОАО «Волжская ТГК», а также в определении порядка взаимодействия между ЗАО «КЭС-Трейдинг» и ЗАО «КЭС-Энергосбыт», которые привели к ограничению конкуренции путем завышения плановых объемов потребления электрической энергии на рынке на сутки вперед, приводящего к увеличению цены на оптовом рынке электрической энергии в Первой ценовой зоне, в том числе для генераторов – поставщиков, входящих в группу лиц ЗАО «КЭС», в период с 01.01.2011 по 01.06.2013 (далее – Период),

УСТАНОВИЛА:

Решением по делу № 1-10-167/00-21-13 от 26.03.2014 (далее – Решение) было прекращено производство по делу в части квалификации действий группы лиц ЗАО «КЭС» по части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, а также прекращено производство по делу в части квалификаций действий группы лиц ЗАО «КЭС» и ЗАО «КЭС-Трейдинг» по части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции, а также было выделены в отдельное производство материалы дела по признакам нарушения пункта 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции группой лиц ЗАО «КЭС» и ЗАО «КЭС-Трейдинг».

Суть действий заключалась в регулярном и существенном завышении объемов потребления со стороны гарантирующих поставщиков - покупателей оптового рынка, входящих в группу лиц ЗАО «КЭС», а именно ОАО «Свердловэнергосбыт», ОАО «Оренбургэнергосбыт», ОАО «Кировэнергосбыт» и ОАО «Удмуртская энергосбытовая компания» (далее - Гарантирующие поставщики) (впоследствии ОАО «Оренбургэнергосбыт» переименовано в ОАО «ЭнергосбыТ Плюс», а ОАО «Свердловэнергосбыт», ОАО «Кировэнергосбыт» и ОАО «Удмуртская энергосбытовая компания» преобразованы в форме присоединения к ОАО «ЭнергосбыТ Плюс»), в результате чего цена на электрическую энергию увеличивалась для всех участников, в том числе генераторов - поставщиков, входящих в группу лиц ЗАО «КЭС», а именно ОАО «ТГК-5», ОАО «ТГК-6», ОАО «ТГК-9», ОАО «Оренбургская ТГК» и ОАО «Волжская ТГК» (далее – Генерирующие компании) (впоследствии ОАО «ТГК-5», ОАО «ТГК-6», ОАО «ТГК-9» и ОАО «Оренбургская ТГК» преобразованы в форме присоединения к ОАО «Волжская ТГК»).

Превышение планового потребления над фактическим (далее – Отклонение) участником оптового рынка - потребителем электрической энергии, в том числе и гарантирующим поставщиком, на рынке на сутки вперед может привести к востребованию более дорогой части ценового предложения и, как следствие, росту равновесных цен РСВ.

В соответствии с Решением с декабря 2011 года по январь 2013 года в отношении Гарантирующих поставщиков зафиксирован существенный рост Отклонений, который в свою очередь, по мнению НП «Совет рынка», повлиял на рост цен на электрическую энергию в указанном периоде. Динамика Отклонений представлена на рисунке 1.

Рисунок 1 Динамика отклонений гарантирующих поставщиков

Под Все ГП 1 ЦЗ принимаются средние значения среднемесячных Отклонений всех

гарантирующих поставщиков, функционирующих в Первой ценовой зоне оптового рынка энергии, за исключением Гарантирующих поставщиков.

Из Рисунка 1 следует, что Гарантирующие поставщики существенно завышают Отклонения по сравнению со всеми ГП 1 ЦЗ в период с декабря 2011 года по январь 2013 года.

1 июня 2011 года между ЗАО «КЭС-Энергосбыт» и Гарантирующими поставщиками были подписаны договоры о передаче полномочий единоличного исполнительного органа акционерного общества управляющей организации и оказания услуг в области управления, в результате чего ЗАО «КЭС-Энергосбыт» получило полномочия единичного исполнительного органа Гарантирующих поставщиков. Позднее новые договоры, дающие ЗАО «КЭС-Энергосбыт» полномочия единичного исполнительного органа Гарантирующих поставщиков, были подписаны 1 января 2013 года.

Организация подачи заявок на оптовом рынке в отношении Гарантирующих поставщиков регулируется Регламентом взаимодействия по централизации подачи уведомлений ОАО «СО ЕЭС» и заявок ОАО «АТС» на оптовом рынке электрической энергии (мощности) (далее – Регламент взаимодействия), подписанный ЗАО «КЭС-Энергосбыт» (<...>) и ООО «КЭС-Трейдинг» (впоследствии преобразовано в ЗАО «КЭС-Трейдинг») (<...>) 12 января 2011 года. Регламент взаимодействия устанавливает порядок взаимодействия между ООО «КЭС-Трейдинг» (Департаментом по работе с энергосбытовыми компаниями ООО «КЭС-Трейдинг») и энергосбытовыми компаниями Группы лиц ЗАО «КЭС», в процессе осуществления операций на оптовом рынке электрической энергии (мощности), связанных с подачей уведомлений в адрес ОАО «СО ЕЭС» и заявок на торговую площадку ОАО «АТС».

Кроме того, ОАО «Свердловэнергосбыт» представлен приказ генерального директора ООО «КЭС-Трейдинг» Д.Г. Куликова от 20.12.2010 № 42-1, согласно которому обязанности по централизованной подаче уведомлений ОАО «СО ЕЭС» и заявок ОАО «АТС» в отношении Гарантирующих поставщиков возложены на Департамент по работе с энергосбытовыми компаниями ЗАО «КЭС-Трейдинг».

Между ООО «КЭС-Трейдинг» и ЗАО «КЭС» заключен агентский договор от 01.01.2010 № ИД 2096-2009, которым в том числе определяется регламент взаимодействия ООО «КЭС-Трейдинг» и ОАО «Волжская ТГК» (приложение № 1 к агентскому договору).

Согласно приложению 1 ООО «КЭС-Трейдинг» осуществляет, в том числе плановый и фактический расчет стоимости топлива и оперативный расчет маржинального дохода при долгосрочном планировании, в части передачи информации ООО «КЭС-Трейдинг» также осуществляет расчет ожидаемого значения маржинального дохода от реализации электроэнергии и теплоэнергии и мощности за месяц. Также ООО «КЭС-Трейдинг» в соответствии с приложением № 2 к агентскому договору от 01.01.2010 № ИД 2096-2009 планирует режим на сутки вперед, занимается краткосрочным и долгосрочным планированием, осуществляет сбор информации и предоставление ее руководству ОАО «Волжская ТГК», организовывает работу генерирующей компании на балансирующем рынке и осуществляет топливообеспечение.

Аналогичные регламенты взаимодействия, утвержденные ЗАО «КЭС» и ООО «КЭС-Трейдинг», имеются в отношении ОАО «ТГК-6» (начиная с 2008 года), ОАО «Оренбургская ТГК» (начиная с 2009 года) и ОАО «ТГК-9» (приложение № 1 к агентскому договору № 1562/020/2008 от 17.05.2008).

Агентским договором от 04.07.2008 № 5579000019, подписанным ООО «КЭС-Трейдинг» и ОАО «ТГК-5», предусмотрен регламент взаимодействия между ООО «КЭС-Трейдинг» и ОАО «ТГК-5».

Кроме того, согласно письму ЗАО «КЭС» от 19.02.2014 № б/н, функции ЗАО «КЭС-Трейдинг» применительно к генерирующим компаниям Группы лиц определена соответствующими агентскими соглашениями между Генерирующими компаниями и ЗАО «КЭС-Трейдинг». На основании агентских договоров с ОАО «ТГК-5» № 5579000019 от 04.06.2008, ОАО « ТГК-6» № 1747-ТГК от 31 мая 2008 г., ОАО «Волжская ТГК» № ИД2096-2009 от 01.01.2010, ОАО «Оренбургская ТГК» №791 от 22.12.2009, ОАО «ТГК-9» № 1562/020/2008 от 17 мая 2008 г. ЗАО «КЭС-Трейдинг» обязуется от имени и за счет принципала за вознаграждение совершать юридические и иные действия, направленные на обеспечение прав и обязанностей, возникающих у Принципала на оптовом рынке электрической энергии (мощности) в соответствии с действующим законодательством, в том числе обеспечение продажи/покупки электроэнергии на рынке на сутки вперед (далее – РСВ) и балансирующем рынке (далее – БР) и подача заявки на участие в конкурентном отборе ценовых заявок на оптовом рынке электрической энергии (мощности).

Указанные регламенты, главным образом, направлены на централизацию в ЗАО «КЭС-Трейдинг» процессов продажи/покупки электрической энергии, процессов топливообеспечения генерирующих компаний, входящих в Группу лиц ЗАО «КЭС» и на получение максимального маржинального дохода генерирующими компаниями, входящими в Группу лиц ЗАО «КЭС».

Управляющей компанией ОАО «ЭнергосбыТ Плюс» и Гарантирующих поставщиков в Период являлось ОАО «КЭС-Энергосбыт». Управляющей компанией ОАО «Волжская ТГК» и Генерирующих компаний в Период являлось ЗАО «КЭС».

Таким образом, заявки Гарантирующих поставщиков и Генерирующих компаний в Период подавались одной организацией ЗАО «КЭС-Трейдинг», которая не входила в группу лиц ЗАО «КЭС».

Пунктом 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции установлено, что запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаком ограничения конкуренции является, в том числе рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке.

Таким образом, в период с декабря 2011 года по январь 2013 года вследствие действий Гарантирующих поставщиков наблюдался рост цены на электрическую энергию в границах Первой ценовой зоны.

Например, увеличение индекса цены 13 мая 2012 года в 6-й час было более 13% в Удмуртской Республике (13,23%), Кировской области (13,21%) и Свердловской области (13,06%).

Повышение цен на электроэнергию ущемило интересы потребителей электрической энергии на оптовом рынке и создало дополнительных доход для генерирующих компаний Первой ценовой зоны оптового рынка электрической энергии, в том числе для Генерирующих компаний (ОАО «ТГК-5», ОАО «ТГК-6», ОАО «ТГК-9», ОАО «Волжская ТГК» и ОАО «Оренбургская ТГК»).

Из письма НП «Совет рынка» от 04.06.2014 № СР-02/14-2351 следует, что начиная с октября 2011 года наблюдается значительный рост цены в заявках Генерирующих компаний и что Генерирующие компании определяющим образом влияли на цену с ноября 2011 года по август 2012 года.

В июле 2012 года рост средневзвешенных цен по станциям группы лиц составил 21%, что превышает уровень индексации тарифа на газ в 15% для потребителей Первой ценовой зоны оптового рынка электрической энергии.

Динамика цены в заявках отдельных станций Генерирующих компаний и динамика средней стоимости основного топлива (газа) соответствующих станций Генерирующих компаний представлены на Рисунке 2 и Рисунке 3.

Рисунок 2 Динамика цен в заявках станций Генерирующих компаний и стоимости топлива

Рисунок 3 Динамика цен в заявках станций Генерирующих компаний и стоимости топлива

Из Рисунка 2 и Рисунка 3 просматривается резкое повышение цен в заявках станций Генерирующих компаний в июле 2012 года на фоне менее значительного роста стоимости топлива (повышение тарифа на газ на 15%).

Таким образом, влияние на цену электрической энергии в Первой ценовой зоне оказывали Гарантирующие поставщики посредством завышения планового потребления над фактическим и Генерирующие компании посредством повышения цен в ценовых заявках, подача которых от имени Гарантирующих поставщиков и Генерирующих компаний осуществлялась ЗАО «КЭС-Трейдинг», которое, в свою очередь, также осуществляет деятельность по топливообеспечению Генерирующих компаний.

В качестве основной причины роста Отклонений Гарантирующих поставщиков ЗАО «КЭС-Энергосбыт» указывает внедрение в декабре 2011 года программы прогнозирования потребления (АРМ «Прогнозирование почасового потребления электроэнергии на ОРЭМ») во всех Гарантирующих поставщиках.

В рамках проведенной проверки Инспекции ФАС России ЗАО «КЭС-Энергосбыт» не смогли быть представлены какие-либо подтверждения и доказательства разработки, внедрения и работы программного комплекса (АРМ «Прогнозирование почасового потребления электроэнергии на ОРЭМ») в течение декабря 2011 по январь 2013 года.

Так ЗАО «КЭС-Энергосбыт» не смогло представить:

- программный комплекс, который был установлен Гарантирующим поставщикам (был представлен программный комплекс, который функционировал с февраля 2013 года);

- входящие данные, которые использовались для прогнозирования (были представлены измененные входящие данные);

- локальные акты, техническое задание, поручение, переписка или иная информация, связанная с установкой и работой программного комплекса.

Также сотрудники ЗАО «КЭС-Энергосбыт», работающие в Департаменте по сопровождению деятельности на ОРЭМ (<...>) не смогли сообщить какой-либо информации о наличии (отсутствии) программного комплекса.

Определением о привлечении эксперта к рассмотрению дела № 1-11-58/00-21-14 от 05.09.2014 № 21/35879/14 ФАС России привлекла ОАО «АТС» в качестве эксперта в целях определения положительного экономического эффекта, полученного Генерирующими компаниями, вследствие завышения плановых объемов потребления электрической энергии на рынке на сутки вперед Гарантирующими поставщиками в границах Первой ценовой зоны за Период.

ОАО «АТС» письмом от 22.09.2014 № 01-02/14-27412 не согласилось с решением Комиссии о привлечении ОАО «АТС» в качестве эксперта и не предоставило экспертное заключение.

ФАС России письмом от 05.12.2014 № АГ/49999/14 запросила аналогичную информацию у ОАО «АТС» в соответствии со статьей 25 Закона о защите конкуренции с приложением сценария проведения модельных расчетов.

ОАО «АТС» письмом от 10.12.2014 № 01-02/14-37452 представило расчет дополнительной прибыли, полученные Генерирующими компаниями вследствие действий Гарантирующих поставщиков, по 6 типовым дням 2012 года, соответствующим периодам лето, весна-осень и зима, а именно 18.07.2012, 30.07.2012, 06.10.2012, 07.12.2012, 04.11.2012 и 14.11.2012 (далее – Типовые дни) по каждой Генерирующей компании.

Также ОАО «АТС» письмом от 10.12.2014 № 01-02/14-97456 представило информацию о почасовом производстве Генерирующих компаний за Период.

В Таблице 1 представлен расчет по каждой Генерирующей компании в период с января 2012 года по январь 2013 года. В Таблице 1 используются следующие обозначения:

«V общ» – объем производства соответствующей Генерирующей компании в период с 01.01.2012 по 31.01.2013;

«доп. Прибыль/Объем» – частное от деления суммы дополнительной прибыли по Типовым дням на сумму объемов производства по Типовым дням;

«Сумма за период» – произведение V общ и доп. Прибыль/Объем;

«Итого» - сумма всех значений «Сумма за период».

Таблица 1 Расчет дополнительной прибыли Генерирующих компаний

		доп. Прибыль	Объем (кВтч*ч)
18.07.2012	ОАО "ТГК-9"	346 644	22732217
30.07.2012	ОАО "ТГК-9"	413 849	22813281
06.10.2012	ОАО "ТГК-9"	216 308	29782927
07.10.2012	ОАО "ТГК-9"	363 329	30062438
04.11.2012	ОАО "ТГК-9"	447 724	30224217
14.11.2012	ОАО "ТГК-9"	621 319	35549030
	Сумма	2 409 173	171164110
		V общ	12074106956
		доп. Прибыль/Объем	0,014075225
		Сумма за период	169 945 768,19р.
18.07.2012	ОАО "ТГК-6"	100 142	14865714
30.07.2012	ОАО "ТГК-6"	249 325	14918177
06.10.2012	ОАО "ТГК-6"	182 688	22632576
07.10.2012	ОАО "ТГК-6"	177 652	22157311
04.11.2012	ОАО "ТГК-6"	415 605	27531265
14.11.2012	ОАО "ТГК-6"	340 826	30952212
	Сумма	1 466 238	133057255
		V общ	11501417525
		доп. Прибыль/Объем	0,0110196
		Сумма за период	126 741 016,05р.
18.07.12	ОАО "ТГК-5"	235 932	19186953
30.07.2012	ОАО "ТГК-5"	340 854	14747756
06.10.2012	ОАО "ТГК-5"	307 613	28113230
07.10.2012	ОАО "ТГК-5"	281 277	27012923
04.11.2012	ОАО "ТГК-5"	570 796	28444930
14.11.2012	ОАО "ТГК-5"	808 308	29192292
	Сумма	2 544 779	146698084
		V общ	11441809832
		доп. Прибыль/Объем	0,017347052
		Сумма за период	198 481 671,73р.
18.07.2012	ОАО "Оренбургская теплогенерирующая	250 755	9854818

16.07.2012	ОАО "Оренбургская теплогенерирующая компания"	200 750	9004016
30.07.2012	ОАО "Оренбургская теплогенерирующая компания"	317 863	8867249
06.10.2012	ОАО "Оренбургская теплогенерирующая компания"	208 292	11140783
07.10.2012	ОАО "Оренбургская теплогенерирующая компания"	226 176	11376225
04.11.2012	ОАО "Оренбургская теплогенерирующая компания"	373 443	14974182
14.11.2012	ОАО "Оренбургская теплогенерирующая компания"	428 095	15774434
	Сумма	1 804 624	71987691
		V общ	5412202837
		доп. Прибыль/Объем	0,025068513
		Сумма за период	135 675 879,01р.

18.07.2012	ОАО "Волжская ТГК"	243 312	34496845
30.07.2012	ОАО "Волжская ТГК"	503 682	32404336
06.10.2012	ОАО "Волжская ТГК"	305 954	42776623
07.10.2012	ОАО "Волжская ТГК"	300 658	36100629
04.11.2012	ОАО "Волжская ТГК"	921 050	58941005
14.11.2012	ОАО "Волжская ТГК"	705 010	62679445
	Сумма	2 979 666	267398883
		V общ	21493481536
		доп. Прибыль/Объем	0,011143151
		Сумма за период	239 505 103,08р.

Итого:	870 349 438,05р.

Гарантирующие поставщики имели возможность надлежащим образом планировать потребление, однако, не использовали такую возможность, нарушив Закон о защите конкуренции.

Р Е Ш И Л А:

1) В соответствии с пунктом 41.1 Закона о защите конкуренции прекратить рассмотрение дела № 1-11-58/00-21-14 в отношении действий группы лиц ЗАО «КЭС» в период с 01.01.2011 по 31.12.2011.

2) Признать нарушение части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившееся в соглашении между группой лиц ЗАО «КЭС» и ЗАО «КЭС-Трейдинг», выразившемся в заключении договоров и соглашений между ЗАО «КЭС-Трейдинг» и ЗАО «КЭС» в отношении ОАО «ТГК-6», ОАО «ТГК-9», ОАО «Оренбургская ТГК» (впоследствии преобразованные в форме присоединения к ОАО «Волжская ТГК»), ОАО «Волжская ТГК» и между ЗАО «КЭС-Трейдинг» и ОАО «ТГК-5», а также в определении порядка взаимодействия между ЗАО «КЭС-Трейдинг» и ЗАО «КЭС-Энергосбыт», которые привели к ограничению конкуренции путем завышения плановых объемов потребления электрической энергии на рынке на сутки вперед, приводящего к увеличению цены на оптовом рынке электрической энергии в Первой ценовой зоне, в том числе для генераторов – поставщиков, входящих в группу лиц ЗАО «КЭС», в период с 01.01.2012 по 31.01.2013.

3) В соответствии со статьей 51 Закона о защите конкуренции выдать предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства в срок не позднее 1 месяца с момента получения настоящего решения и предписания, а именно:

ОАО «Волжская ТГК» перечислить в федеральный бюджет доход в размере 870 349 438 рублей, полученный в результате нарушения антимонопольного законодательства.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-11-58/00-21-14

«26» декабря 2014 г. г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) в составе:

<...>

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50, частью 3 статьи 51 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) на основании своего решения

от 26.12.2014 по делу № 1-11-58/00-21-14 о признании нарушения части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в соглашении между группой лиц ЗАО «КЭС» (ОАО «ЭнергосбыТ Плюс», ОАО «Волжская ТГК», ЗАО «КЭС - Энергосбыт», ЗАО «КЭС») и ЗАО «КЭС-Трейдинг», выразившемся в заключении договоров и соглашений между ЗАО «КЭС-Трейдинг» и ЗАО «КЭС» в отношении ОАО «ТГК-6», ОАО «ТГК-9», ОАО «Оренбургская ТГК» (впоследствии преобразованные в форме присоединения к ОАО «Волжская ТГК»), ОАО «Волжская ТГК» и между ЗАО «КЭС-Трейдинг» и ОАО «ТГК-5», а также в определении порядка взаимодействия между ЗАО «КЭС-Трейдинг» и ЗАО «КЭС-Энергосбыт», которые привели к ограничению конкуренции путем завышения плановых объемов потребления электрической энергии на рынке на сутки вперед, приводящего к увеличению цены на оптовом рынке электрической энергии в Первой ценовой зоне, в том числе для генераторов – поставщиков, входящих в группу лиц ЗАО «КЭС», в период с 01.01.2012 по 31.01.2013.

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Перечислить в федеральный бюджет доход, полученный вследствие нарушения антимонопольного законодательства в срок не позднее 1 месяца с момента получения настоящего предписания, а именно:

ОАО «Волжская ТГК» перечислить в федеральный бюджет доход в размере 870 349 438 рублей, полученный в результате нарушения антимонопольного законодательства.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.