

Решение

по результатам рассмотрения ходатайства

В соответствии со статьями 28 и 33 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Федеральная антимонопольная служба рассмотрела ходатайство Открытого акционерного общества «Оренбургская ТГК» (местонахождение: 460024, Российская Федерация, г. Оренбург, ул. Аксакова, д. 3; основной вид деятельности: производство электрической и тепловой энергии) о приобретении 100 % голосующих акций Закрытого акционерного общества «КЭС-Трейдинг» (местонахождение: 614039, Пермский край, г. Пермь, ул. Сибирская, 67; основной вид деятельности: оптовая торговля топливом) и приняла решение об удовлетворении данного ходатайства с учетом выдачи предписания.

Настоящее решение действует в совокупности с предписанием, направленным письмом ФАС России от ЦА/26184/14 от 30.06.2014.

ПРЕДПИСАНИЕ

В соответствии со статьями 28 и 33 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Федеральная антимонопольная служба рассмотрела ходатайство Открытого акционерного общества «Оренбургская ТГК» (местонахождение: 460024, Российская Федерация, г. Оренбург, ул. Аксакова, д. 3; основной вид деятельности: производство электрической и тепловой энергии) о приобретении 100 % голосующих акций Закрытого акционерного общества «КЭС-Трейдинг» (местонахождение: 614039, Пермский край, г. Пермь, ул. Сибирская, 67; основной вид деятельности: оптовая торговля топливом) и в ходе проведенного анализа установила следующее.

ОАО «Оренбургская ТГК» осуществляет деятельность по производству и купле-продаже электрической энергии на оптовом рынке электрической энергии в границах Первой ценовой зоны. На текущий момент ОАО «Оренбургская ТГК», ОАО «Волжская ТГК», ОАО «ТГК-5», ОАО «ТГК-6», ОАО «ТГК-9» входят в одну группу лиц (группа лиц ЗАО «КЭС») по основаниям, предусмотренным частью 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции.

В группу лиц ЗАО «КЭС» входят организации, осуществляющие как производство, так и приобретение (покупку) электрической энергии на оптовом рынке электрической энергии и мощности в границах Первой ценовой зоны оптового

рынка. Производство электрической энергии осуществляют: ОАО «ТГК-5», ОАО «ТГК-6», ОАО «ТГК-9», ОАО «Волжская ТГК», ОАО «Оренбургская ТГК», ЗАО «Березниковские ТЭЦ», ЗАО «Богословская ТЭЦ», ЗАО «Нижнетуринская ГРЭС». Приобретение (покупку) электрической энергии осуществляют: ОАО «Свердловэнергосбыт», ОАО «Кировэнергосбыт», ОАО «Оренбургэнергосбыт», ОАО «Коми энергосбытовая компания», ОАО «Удмуртская энергосбытовая компания».

Кроме того, в Группу лиц входит ЗАО «КЭС-Энергосбыт» и следующие гарантирующие поставщики: ОАО «Удмуртская энергосбытовая компания», ОАО «Кировэнергосбыт», ОАО «Оренбургэнергосбыт» и ОАО «Свердловэнергосбыт» (далее – Гарантирующие поставщики), с которыми ЗАО «КЭС-Энергосбыт» были подписаны договоры о передаче полномочий единоличного исполнительного органа акционерного общества управляющей организации и оказания услуг в области управления.

ЗАО «КЭС-Трейдинг» (ОГРН: № 1135904016335, ИНН 5904294850; местонахождение: 614039, Пермский край, г. Пермь, ул. Сибирская, д. 67) было создано 01.10.2013 путем реорганизации ООО «КЭС-Трейдинг» в форме преобразования его в ЗАО «КЭС-Трейдинг» по решению единственного участника ООО «КЭС-Трейдинг» - компании «МеролТрейдинг Лимитед» (Merol Trading Limited).

Согласно дополнительной информации к ходатайству, ЗАО «КЭС-Трейдинг» в группу лиц ЗАО «КЭС» не входит. Также исходя из поступившей ранее в ФАС России информации, в группу лиц ЗАО «КЭС-Трейдинг» не входят организации, входящие в группу лиц ЗАО «КЭС».

Вместе с тем, ЗАО «КЭС-Трейдинг» осуществляет функции по подаче ценовых заявок генерирующих и энергосбытовых компаний группы лиц ЗАО «КЭС» в ОАО «АТС» на оптовый рынок электрической энергии в соответствии с агентскими договорами.

Ранее ФАС России было принято решение об удовлетворении ходатайства о приобретении ЗАО «КЭС» прав на осуществление функций исполнительного органа ОАО «Волжская ТГК-7» (исх. № АГ/9824 от 24.04.2008) с выдачей предписания, направленного на обеспечение конкуренции (исх. № АГ/9825 от 24.04.2008).

Согласно тексту предписания (исх. № АГ/9825 от 24.04.2008) по сделке о приобретении ЗАО «КЭС» прав на осуществление функций исполнительного органа ОАО «Волжская ТГК-7», данная сделка приведет к ограничению конкуренции на оптовом рынке электроэнергии в географических границах ЗСП «Волга», путем усиления доминирующего положения группы лиц ООО «КЭС-Холдинг», при сокращении количества не входящих в одну группу лиц участников оптового рынка электрической энергии в указанной зоне свободного перетока (ООО «КЭС-Холдинг» входит в группу лиц ЗАО «КЭС»).

Соответствующее ограничение конкуренции в зоне свободного перетока возникает вследствие нахождения генерирующих объектов ОАО «Волжская ТГК» и ОАО «ТГК-6» в рамках одной зоны свободного перетока.

Во исполнение данного предписания ЗАО «КЭС» необходимо было совершить действия по продаже не входящим в группу лиц ЗАО «КЭС», а также не

аффилированным с ними лицам, объекты, непосредственно используемые в процессе производства электрической энергии (мощности), входящие в состав генерирующих активов, принадлежащих группе лиц ЗАО «КЭС», установленная мощность которых в совокупности составляет не менее 741 МВт, в течение одного года с момента получения лицами, входящими в состав группы лиц ЗАО «КЭС» (каждым в отдельности или в совокупности) соответствующих прав.

До настоящего момента данное требование предписания не исполнено.

В рамках рассмотрения ходатайства ФАС России был проведен анализ состояния конкуренции в границах Первой ценовой зоне оптового рынка и её зон свободного перетока.

Совокупная установленная мощность генерирующего оборудования группы лиц ЗАО «КЭС» составляет 37,6 % от совокупной установленной мощности всех электрических станций, функционирующих в ЗСП «Волга». Объем выработки электрической энергии с использованием указанного оборудования в границах ЗСП «Волга» составляет 40,9 % от совокупного объема производимой в границах указанной ЗСП.

Совокупная установленная мощность генерирующего оборудования группы лиц ЗАО «КЭС» составляет 43,3 % от совокупной установленной мощности всех электрических станций, функционирующих в ЗСП «Вятка». Объем выработки электрической энергии с использованием указанного оборудования в границах ЗСП «Вятка» составляет 55,3 % от совокупного объема производимой в границах указанной ЗСП.

Группа лиц ЗАО «КЭС» (в составе ОАО «Кировэнергосбыт» ОАО «Удмуртская энергосбытовая компания») на оптовом рынке электрической энергии в географических границах зоны свободного перетока «Вятка» занимает долю в размере 46,62% по потреблению электрической энергии, а также долю в размере 50,72% по потреблению мощности.

Группа лиц ЗАО «КЭС» (в составе ОАО «Оренбургэнергосбыт» ОАО «Свердловэнергосбыт») на оптовом рынке электрической энергии в географических границах зоны свободного перетока «Урал» занимает долю в размере 20,68% по потреблению электрической энергии, а также долю в размере 21,7% по потреблению мощности.

В соответствии с пунктом 3 статьи 25 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее — Закон об электроэнергетике), доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц), если доля установленной мощности его генерирующего оборудования или доля выработки электрической энергии с использованием указанного оборудования в границах зоны свободного перетока превышает 20 %, а также доля приобретаемой или потребляемой электрической энергии и (или) мощности в границах соответствующей зоны свободного перетока превышает 20 процентов.

Таким образом, группа лиц ЗАО «КЭС» занимает доминирующее положение на оптовом рынке электрической энергии в ЗСП «Волга» и ЗСП «Вятка» в соответствии с Законом об электроэнергетике, так как доля установленной мощности генерирующего оборудования данного хозяйствующего субъекта и доля

выработки электрической энергии в границах зон свободного перетока превышает 20 %.

Кроме того, группа лиц ЗАО «КЭС» занимает доминирующее положение на оптовом рынке электрической энергии в ЗСП «Вятка», ЗСП «Урал» по потреблению электрической энергии, так как доля потребления электрической энергии в границах указанных зон свободного перетока превышает 20 %.

Согласно части 4 статьи 25 Закона об электроэнергетике, антимонопольным органом может быть признано доминирующее положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) с долей меньше 20 процентов исходя из наличия доминирующего положения такого хозяйствующего субъекта (группы лиц) на рынках топлива и (или) установления факта, что такой хозяйствующий субъект (группа лиц) оказывает или способен оказывать в соответствующих зоне или зонах свободного перетока определяющее влияние на формирование равновесной цены на электрическую энергию в определенный период состояния оптового рынка, характеризующийся отсутствием возможности замены поставляемого таким хозяйствующим субъектом (группой лиц) объема электрической энергии объемом поставок электрической энергии иных хозяйствующих субъектов или замены потребляемого таким хозяйствующим субъектом (группой лиц) объема электрической энергии объемом потребления электрической энергии (мощности) иными потребителями, а также исходя из иных условий, определенных в установленном Правительством Российской Федерации порядке и связанных с обращением электрической энергии и мощности в данной зоне свободного перетока.

ФАС России изучила положение группы лиц ЗАО «КЭС», позволяющее ей оказывать определяющее влияние на формирование равновесной цены на электрическую энергию на оптовом рынке электрической энергии (мощности), в том числе с учетом материалов, представленных НП «Совет рынка». Также ФАС России были оценены способы снижения частоты формирования равновесной цены на электрическую энергию и соответствующей рыночной силы группы лиц ЗАО «КЭС».

Так, согласно информации от НП «Совет рынка» о частоте случаев формирования равновесной цены заявками, поданными в отношении генерирующих объектов группы лиц ЗАО «КЭС», станции данной группы лиц оказывали определяющее влияние в период с 01.06.2013 по 31.05.2014 на формирование равновесной цены на электрическую энергию в границах Первой ценовой зоны оптового рынка электрической энергии (мощности), в том числе в ЗСП «Урал» и ЗСП «Центр».

Кроме того, согласно заключению НП «Совет рынка» группа лиц, одновременно располагающая как активами генерирующих компаний, так и активами гарантирующих поставщиков, в случае расположения электростанций в зоне функционирования гарантирующего поставщика, может быть финансово заинтересована в подаче завышенных объемов потребления на РСВ относительно фактических. Данные действия могут привести к востребованности более дорогой части ценового предложения и, как следствие, росту равновесных цен РСВ. При этом дополнительная выручка генерирующих компаний от роста цены способна покрывать расходы гарантирующего поставщика на формирование отклонений фактического объема потребления от планового.

Согласно информации, имеющейся у ФАС России, в группу лиц ЗАО «КЭС» входят

организации, осуществляющие деятельность по передаче электрической энергии в географических границах Первой ценовой зоны оптового рынка электрической энергии и мощности.

Данные обстоятельства свидетельствуют о несоблюдении группой лиц ЗАО «КЭС» статьи 6 Федерального закона от 26.04.2003 № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившим силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике» (далее - Федеральный закон от 26.03.2003 № 36-ФЗ), в части запрета на совмещение деятельности по передаче электрической энергии с деятельностью по купле-продаже и производству электрической энергии аффилированными лицами в границах одной ценовой зоны оптового рынка электроэнергии.

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 4 части 2 и частью 7 статьи 33, а также пунктом 2 части 1 статьи 23 Федерального закона «О защите конкуренции», в случае совершения рассматриваемой сделки ОАО «Оренбургская ТГК» или иным лицам, входящим в группу лиц ЗАО «КЭС», необходимо совершить действия, а именно:

1. Уведомить ФАС России о совершении сделок (или сделки) в срок не позднее 10 дней с момента их (ее) совершения.
2. Уведомить ОАО «РКС», ЗАО «КЭС», ЗАО «КЭС-Энергосбыт», ОАО «Оренбургэнергосбыт», ОАО «Свердловэнергосбыт», ОАО «Кировэнергосбыт», ОАО «Удмуртская энергосбытовая компания», ОАО «Волжская ТГК», ОАО «ТГК-5», ОАО «ТГК-6», ОАО «ТГК-9» о выдаче данного Предписания и совершении сделок (или сделки) в срок не позднее 10 дней с момента их (ее) совершения.
3. Совершить действия, направленные на соблюдение требований статьи 6 Федерального закона от 26.03.2003 № 36-ФЗ по недопущению совмещения деятельности по передаче электрической энергии и деятельности по производству и купле-продаже электрической энергии, в срок до 01.02.2015.
4. Представить в ФАС России сведения и документы об исполнении пункта 3 настоящего Предписания в течение 10 рабочих дней с момента его исполнения.

- - - С 01.01.2015 в отношении станций ОАО «Волжская ТГК» (Балаковская ТЭЦ-4, Новокуйбышевская ТЭЦ 1, Самарская ТЭЦ, Саратовская ТЭЦ-2, Саратовская ТЭЦ-5, Сызранская ТЭЦ, ТЭЦ Волжского автозавода, Ульяновская ТЭЦ-1, Ульяновская ТЭЦ-2, Энгельсская ТЭЦ-3), ОАО «Оренбургская ТГК» (Каргалинская ТЭЦ, Орская ТЭЦ-1, Сакмарская ТЭЦ), ОАО «ТГК-5» (Ижевская ТЭЦ-2, Йошкар-Олинская ТЭЦ-2, Кировская ТЭЦ-3, Кировская ТЭЦ-4, Кировская ТЭЦ-5, Новочебоксарская ТЭЦ-3, Чебоксарская ТЭЦ-2), ОАО «ТГК-6» (Дзержинская ТЭЦ, Ивановская ТЭЦ-3, Нижегородская ГРЭС, Новогорьковская ТЭЦ, Пензенская ТЭЦ-1, Саранская ТЭЦ-2), ОАО «ТГК-9» (Закамская ТЭЦ-5, Красногорская ТЭЦ, Ново-Свердловская

ТЭЦ, Пермская ТЭЦ-14, Пермская ТЭЦ-9, Чайковская ТЭЦ) при формировании ценовых заявок для участия в процедуре конкурентного отбора в рынке на сутки вперед и балансирующем рынке оптового рынка электрической энергии (мощности) не допускать действий, которые приводят (могут привести) к значительному повышению цен на оптовом рынке электрической энергии и мощности, в том числе:

- использовать стратегию минимизации стоимости топлива на выработку единицы электрической энергии, при выборе структуры потребляемого топлива на каждый час суток осуществлять потребление наиболее дешевого вида технологически используемого топлива;

- не формировать ценовую заявку исходя исключительно из затрат на выработку соответствующего объема электрической энергии и мощности с использованием наиболее дорогого вида топлива, учитывать при формировании ценовых заявок средневзвешенную цену топлива, используемого для выработки электрической энергии и мощности на соответствующем генерирующем оборудовании.

- - - С момента совершения сделки в течение каждого месяца с 9 по 21 час (включительно) рабочих дней (далее – Рабочие часы) заявленный объем потребления в отношении точек (групп точек) поставки, в которых гарантирующие поставщики группы лиц ЗАО «КЭС» (ОАО «Оренбургэнергосбыт», ОАО «Свердловэнергосбыт», ОАО «Кировэнергосбыт», ОАО «Удмуртская энергосбытовая компания») приобретают электрическую энергию (мощность) на оптовом рынке с целью продажи на розничном рынке, при подаче заявок для участия в процедуре конкурентного отбора в рынке на сутки вперед и балансирующем рынке оптового рынка электрической энергии (мощности), одновременно не должен превышать фактический объем потребления сложившийся в сутках, на которые подается соответствующая заявка:

- в отношении ОАО «Оренбургэнергосбыт»:

а) на величину менее 3 процентов в течение не менее, чем в 93 процентах Рабочих часов;

б) на величину не более 5 процентов в течение не более, чем в 7 процентах Рабочих часов;

в) на величину от 5 до 10 процентов в течение не более, чем в 1 процентах Рабочих часов.

- в отношении ОАО «Свердловэнергосбыт»:

а) на величину менее 3 процентов в течение не менее, чем в 99 процентах Рабочих часов;

б) на величину не более 5 процентов в течение не более, чем в 1 процентах Рабочих часов;

часов;

в) на величину от 5 до 10 процентов в течение не более, чем в 1 процентах Рабочих часов.

- в отношении ОАО «Кировэнергосбыт»:

а) на величину менее 3 процентов в течение не менее, чем в 85 процентах Рабочих часов;

б) на величину не более 5 процентов в течение не более, чем в 15 процентах Рабочих часов;

в) на величину от 5 до 10 процентов в течение не более, чем в 4 процентах Рабочих часов.

- в отношении ОАО «Удмуртская энергосбытовая компания»:

а) на величину менее 3 процентов в течение не менее, чем в 96 процентах Рабочих часов;

б) на величину не более 5 процентов в течение не более, чем в 4 процентах Рабочих часов;

в) на величину от 5 до 10 процентов в течение не более, чем в 1 процентах Рабочих часов.

- -

- Ежеквартально, не позднее 10 числа месяца, следующего за отчетным, представлять в ФАС России информацию об исполнении пунктов 5 и 6 настоящего Предписания.

8. С момента вступления настоящего предписания (всех его пунктов) в законную силу считать утратившими силу предписание ФАС России № АГ/9825 от 24.04.2008.

Срок действия настоящего Предписания - 5 лет.

Невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа влечет административную ответственность в соответствии с частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а также в соответствии со статьей 34 Закона о защите конкуренции является основанием для признания сделки недействительной в судебном порядке по иску антимонопольного органа.