

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 4-14.32-593/00-21-15

«09» ноября 2015 г.

г. Москва

Я, заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы Королев В.Г., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.32-593/00-21-15, возбужденного в отношении <...>, в присутствии защитника <...> (по доверенности от 28.10.2015 б/н), которой разъяснены права лица, в отношении которого ведется дело об административном правонарушении, предусмотренные статьей 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП),

УСТАНОВИЛ:

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1-11-58/00-21-14 о нарушении антимонопольного законодательства 26.12.2014 приняла решение о признании нарушением части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) действий, выразившихся в заключении соглашения между группой лиц ЗАО «КЭС» и ЗАО «КЭС-Трејдинг» (до преобразования 01.10.2013 ООО «КЭС-Трејдинг»), а именно в заключении договоров и соглашений между ЗАО «КЭС-Трејдинг» 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-Трејдинг» и ОАО «ТГК-5», а также в определении порядка взаимодействия между ЗАО «КЭС-Трејдинг» 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.

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 «Свердловэнергобыт», ОАО «Оренбургэнергобыт», ОАО «Кировэнергобыт» и ОАО «Удмуртская энергобытовая компания» (далее — гарантирующие поставщики) (впоследствии ОАО «Оренбургэнергобыт» переименовано в ОАО «Энергосбыт Плюс», а ОАО «Свердловэнергобыт», ОАО «Кировэнергобыт» и ОАО «Удмуртская энергобытовая 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 привело к востребованию более дорогой части ценового предложения и, как следствие, росту равновесных цен на рынке на сутки вперед.

В соответствии с решением по делу № 1-11-58/00-21-14 с декабря 2011 года по январь 2013 года в отношении гарантирующих поставщиков зафиксирован существенный рост отклонений, который, в свою очередь, повлиял на рост цен на электрическую энергию в указанном периоде.

В рамках рассмотрения дела № 1-11-58/00-21-14 ФАС России было установлено, что 01.06.2011 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 единоличного исполнительного органа гарантирующих поставщиков. Позднее новые договоры, дающие ЗАО «КЭС-Энергосбыт» полномочия единоличного исполнительного органа гарантирующих поставщиков, были подписаны 01.01.2013.

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 ЗАО «КЭС-Трейдинг» 12.01.2011. Регламент взаимодействия устанавливает порядок взаимодействия между ЗАО «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, согласно приказу генерального директора ЗАО «КЭС-Трейдинг» <...> от 20.12.2010 № 42-1, представленного ОАО «Свердловэнерго», обязанности по централизованной подаче уведомлений ОАО «СО ЕЭС» и заявок ОАО «АТС» в отношении гарантирующих поставщиков возложены на Департамент по работе с энергосбытовыми компаниями ООО «КЭС-Трейдинг».

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

Согласно приложению 1 ЗАО «КЭС-Трейдинг» осуществляет, в том числе плановый и фактический расчет стоимости топлива и оперативный расчет маржинального дохода при долгосрочном планировании, в части передачи информации ЗАО «КЭС-Трейдинг» также осуществляет расчет ожидаемого значения маржинального

дохода от реализации электроэнергии и теплоэнергии и мощности за месяц. Также ЗАО «КЭС-Трејдинг» 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 ЗАО «КЭС-Трејдинг», 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 от 17.05.2008 № 1562/020/2008). Агентским договором от 04.07.2008 № 5579000019, заключенным между ООО «КЭС-Трејдинг» и ОАО «ТГК-5», предусмотрен регламент взаимодействия между ЗАО «КЭС-Трејдинг» и ОАО «ТГК-5».

Кроме того, согласно письму ЗАО «КЭС» от 19.02.2014 № б/н, функции ЗАО «КЭС-Трејдинг» применительно к генерирующим компаниям группы лиц ЗАО «КЭС» определена соответствующими агентскими соглашениями между генерирующими компаниями и ЗАО «КЭС-Трејдинг». На основании агентских договоров с ОАО «ТГК-5» от 04.06.2008 № 5579000019, ОАО «ТГК-6» от 31.05.2008 № 1747-ТГК, ОАО «Волжская ТГК» от 01.01.2010 № ИД 2096-2009, ОАО «Оренбургская ТГК» от 22.12.2009 № 791, ОАО «ТГК-9» от 17.05.2008 № 1562/020/2008 ЗАО «КЭС-Трејдинг» 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 и балансирующем рынке и подача заявки на участие в конкурентном отборе ценовых заявок на оптовом рынке электрической энергии (мощности).

Указанные регламенты взаимодействия, главным образом, направлены на централизацию в ЗАО «КЭС-Трејдинг» 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».

Кроме того, вышеуказанными агентскими договорами утверждены регламентами взаимодействия ЗАО «КЭС-Трејдинг» с вышеперечисленными генерирующими компаниями группы лиц ЗАО «КЭС», в которых детально прописана процедура взаимодействия принципала и агента в процессах продажи электрической энергии и в процессах топливообеспечения.

ЗАО «КЭС», являющейся организацией управляющей и осуществляющей координацию деятельности в отношении генерирующих компаний ОАО «Волжская ТГК», ОАО «ТГК-6», ОАО «ТГК-5», ОАО «Оренбургская ТГК», ОАО «ТГК-9» и гарантирующих поставщиков ОАО «Свердловэнергосбыт», ОАО «Кировэнергосбыт», ОАО «Оренбургэнергосбыт», ОАО «Удмуртская энергосбытовая компания», были заключены соглашения (договоры и регламенты) с ООО «КЭС-Трејдинг» (впоследствии преобразовано в ЗАО «КЭС-Трејдинг»). Результатом заключения таких соглашений явилось увеличение цен на оптовом рынке электрической энергии и мощности, росту маржинального дохода

генерирующих компаний в период с декабря 2011 года по январь 2013 года за счет завышения плановых объемов потребления гарантирующих поставщиков. Также исходя из соглашений генерирующие компании отказывались от самостоятельных действий на оптовом рынке в пользу ЗАО «КЭС-Трейдинг».

Управляющей компанией ОАО «ЭнергосбыТ Плюс» и гарантирующих поставщиков в указанный 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 13.05.2012 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 дополнительный 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 некоммерческого партнерства «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, а также, что последние 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.

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.

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

Частью 1 статьи 14.32 КоАП установлена ответственность должностных лиц и юридических лиц за заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно за участие в нем.

ЗАО «КЭС-Трейдинг» (ОГРН 1135904016335, ИНН 5904294850) 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 «Мерол Трейдинг Лимитед» (Merol Trading Limited). Как следует из материалов дела, генеральным директором ООО «КЭС-Трейдинг» с 12.04.2011 являлся <...>. Данная запись в Единый государственный реестр юридических лиц была внесена 11.05.2011, что подтверждается выпиской.

Согласно пункту 15.1 устава ЗАО «КЭС-Трейдинг» (в редакции от 15.08.2011) руководство текущей деятельностью общества осуществляется единоличным исполнительным органом общества — генеральным директором. В соответствии с пунктом 15.3 устава к компетенции генерального директора общества относятся все вопросы руководства текущей деятельностью общества, за исключением вопросов, отнесенных к компетенции общего собрания акционеров. В силу пункта 15.4 устава генеральный директор общества без доверенности действует от имени общества, в том числе с учетом ограничений, предусмотренных действующим законодательством, и уставом общества.

Согласно объяснениям <...>, полученным в ходе выездной внеплановой проверки в отношении ЗАО «КЭС-Трейдинг», ЗАО «КЭС-Трейдинг» оказывает агентские услуги генерирующим компаниям, находящимися под управлением ЗАО «КЭС».

Кроме того, ЗАО «КЭС-Трейдинг» формирует и подает ценовые заявки на оптовый рынок электроэнергии и мощности в отношении генерирующих компаний ЗАО «КЭС».

<...> являлся должностным лицом в смысле статьи 2.4 КоАП ЗАО «КЭС-Трейдинг» в период исполнения 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 момент реализации порядка взаимодействия между ЗАО «КЭС-Трейдинг» и ЗАО «КЭС-Энергосбыт», то есть принимал участие в их реализации. Вместе с тем, <...> был подписан ряд дополнительных соглашений к агентским договорам, в которых он выступал от имени агента.

Таким образом, в действиях <...> (генерального директора ЗАО «КЭС-Трейдинг») содержатся признаки нарушения, выразившегося в заключении дополнительных соглашений к агентским договорам, а также в реализации 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 реализации порядка взаимодействия между

ЗАО «КЭС-Трејдинг» 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, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП.

Решение по делу № 1-11-58/00-21-14 изготовлено в полном объеме 26.12.2014.

Согласно пункту 3 статьи 2.1 КоАП назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо.

В соответствии с частью 1 статьи 14.32 КоАП, заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий – влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет.

Факт совершения административного правонарушения подтверждается решением ФАС России по делу № 1-11-58/00-21-14, протоколом № 4-14.32-593/00-21-15 об административном правонарушении от 29.10.2015, а так же другими материалами дела об административном правонарушении.

Как следует из материалов дела об административном правонарушении и установленных обстоятельств, у <...> имелась возможность не совершать указанных действий, однако <...> этого не сделал, виновно совершив тем самым административное правонарушение, ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.32 КоАП.

Срок давности привлечения <...> к административной ответственности, установленный частью 6 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении дела об административном правонарушении № 4-14.32-593/00-21-15 обстоятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено.

При рассмотрении дела об административном правонарушении № 4-14.32-593/00-21-15 обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Учитывая характер и обстоятельства совершенного правонарушения, руководствуясь частью 1 статьи 14.32 КоАП, а также статьями 23.48, 29.9 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей 00 копеек.

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 № 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:

Получатель ИНН 7703516539 КПП 770301001

Межрегиональное операционное УФК

(для ФАС России л/с 04951001610)

КБК 161 1 1602010 016000 140

ОКТМО 45380000

Банк получателя

Операционный департамент Банка России г. Москва 701

Банка России

г. Москвы

БИК - 044501002

Счет - № 40101810500000001901

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8 (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, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

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 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 статьи 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.