РЕШЕНИЕ
по делу № 1 10-35/00-21-13

« » августа 2013 г. г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) в составе:
председатель Комиссии:
Голомолзин А.Н. - заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы;
члены Комиссии:
Королев В.Г. – начальник Управления контроля электроэнергетики;
Васильев Д.А. - заместитель начальника Управления контроля электроэнергетики;
Гаврилов Д.А. - заместитель начальника Правового управления;
Корнеев О.С. – начальник отдела мониторинга и контроля на оптовом и розничных рынках электроэнергии Управления контроля электроэнергетики;
Полещук Н.Г. – главный специалист-эксперт отдела мониторинга и контроля на оптовом и розничных рынках электроэнергии Управления контроля электроэнергетики;
в присутствии представителей:
Ответчики:
ОАО «АТС»
- Дорохин Александр Сергеевич

НП «Совет рынка»
- Эрзин Дмитрий Геннадьевич
- Богатов Денис Вячеславович

Представители заявителей:
ООО «МагнитЭнерго»
- Быков Игорь Евгеньевич

рассмотрев дело № 1-10-35/00-21-13 по признакам нарушения группой лиц в составе НП «Совет Рынка» и ОАО «АТС» пунктов 8, 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением в форме создания дискриминационных условий приобретения электрической энергии (мощности) на оптовом рынке электрической энергии (мощности) и препятствий доступу на оптовый рынок электрической энергии (мощности), а также пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением в форме навязывания контрагентам условий договора о присоединении к торговой системе оптового рынка, невыгодных для них или не относящихся к предмету договора,

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступили заявления от энергосбытовых организаций ОАО «Оборонэнергосбыт» и ООО «МагнитЭнерго» о признаках нарушения антимонопольного законодательства в действиях НП «Совет Рынка» по внесению изменений Наблюдательным Советом НП «Совет Рынка» (протокол № 22/2011 от 29.07.2011) в приложение № 11.3 к Положению о порядке получения статуса и ведения реестра субъектов оптового рынка (далее – Положение о получении статуса), которое является Приложением № 1.1 к Договору о присоединении к торговой системе оптового рынка (далее – Договор о присоединении). Указанными изменениями установлены различные требования к системам коммерческого учета для действующих и для новых участников оптового рынка электрической энергии (мощности).

В ходе рассмотрения дела № 1-10-35/00-21-13 Комиссией было удовлетворено ходатайство ОАО «Оборонэнергосбыт» об отказе от заявления о нарушении антимонопольного законодательства.

До 01.01.2011 порядок получения статуса субъектов оптового рынка регламентировался Правилами оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.10.2003 № 643 (далее – Правила переходного периода), а после указанной даты – Правилами оптового рынка электрической энергии и мощности, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2010 № 1172 (далее – Правила оптового рынка).

В соответствии с подпунктом «б» пункта 16 Правил переходного периода и пунктом 23 Правил оптового рынка одним из требований, предъявляемых к заявителям для получения статуса субъекта оптового рынка, участника обращения электрической энергии и (или) мощности на оптовом рынке, является оснащение каждой точки (группы точек) поставки, с использованием которой организация планирует участвовать в торговле на оптовом рынке, средствами измерения (в том числе принадлежащим на праве собственности или на ином законном основании третьим лицам), обеспечивающими сбор, обработку и передачу организации коммерческой инфраструктуры данных коммерческого учета и соответствующими определенным Правилами оптового рынка и Договором о присоединении требованиям.

Таким образом, с 01.01.2011 особенности коммерческого учета электрической энергии на оптовом рынке стали определяться Правилами оптового рынка, иными нормативными правовыми актами и Договором о присоединении с учетом требований, указанных в разделе XII Правил оптового рынка (пункт 166 Правил оптового рынка).

Согласно пункту 167 Правил оптового рынка, объемы поставленной (потребленной) электрической энергии и мощности рассчитываются в порядке, определяемом Договором о присоединении, на основании результатов измерений, полученных с использованием средств измерений, требования к которым определяются Договором о присоединении.

Пунктом 1.3 Приложения № 11.1 к Положению о получении статуса определено, что АИИС считается соответствующей требованиям оптового рынка, если в процессе ее создания и эксплуатации обеспечено выполнение технических требований, указанных в пункте 2.5.

Исходя из пункта 2.5 Приложения № 11.1 к Положению о получении статуса, АИИС должна соответствовать перечисленным требованиям по надежности, защищенности, функциональной полноте и степени автоматизации. АИИС ранжируются классом соответствия техническим требованиям оптового рынка

электрической энергии (мощности). АИСС может иметь пять классов – А+, А, В, С, N, где А+ - высший класс, С – низший класс.
Наблюдательным советом НП «Совет рынка» на заседании, состоявшемся 29.07.2011 (протокол № 22/2011 от 29.07.2009) были внесены изменения в приложение № 11.3 к Положению о порядке получения статуса субъекта и ведения реестра субъектов оптового рынка, являющемуся Приложением № 1.1 к Договору о присоединении.
В соответствии с пунктом 2.7.12.1 Положения о порядке получения статуса участники оптового рынка электрической энергии и мощности, зарегистрировавшие в установленном порядке группы точек поставки и получившие право участвовать в отношениях по купле-продаже в указанных группах точек поставки обязаны привести системы коммерческого учета в соответствие с требованиями пункта 23 Правил оптового рынка и пункта 2.5 Приложения № 11.1 к Положению о реестре в порядке, установленном пунктом 2.7.13 Положения о порядке получения статуса, в следующие сроки:
– до 01.04.2012 получить Акт соответствия АИИС техническим требованиям класса С;
– до 01.07.2013 получить Акт соответствия АИИС техническим требованиям класса В;
– до 01.07.2014 получить Акт соответствия АИИС техническим требованиям класса А.
Таким образом, участники оптового рынка электрической энергии и мощности, в том числе гарантирующие поставщики, получившие право участвовать в отношениях по купле-продаже в зарегистрированных в установленном порядке группах точек поставки, должны до 01.07.2014 получить Акт соответствия АИИС техническим требованиям класса А.
Вместе с тем, в соответствии с пунктом 1.1 Приложения № 11.3 к Положению о порядке получения статуса, для заявителей, желающих получить статус субъектов оптового рынка электрической энергии (мощности), за исключением перечисленных в пункте 28 Правил оптового рынка электрической энергии и мощности (утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2010 № 1172), а также субъектов оптового рынка, регистрирующих новую (-ые) ГТП потребления, необходимым условием допуска АИИС к использованию в целях расчетов на оптовом рынке электрической энергии и мощности является наличие Акта о соответствии класса А.
Таким образом, субъекты, не являющиеся субъектами оптового рынка и желающие получить статус субъектов оптового рынка электрической энергии (мощности), а также субъекты оптового рынка, регистрирующие новую (-ые) ГТП потребления, должны иметь Акт соответствия АИИС техническим требованиям класса А.
В соответствии с частью 3 статьи 35 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике) порядок получения статуса субъекта оптового рынка, участника оборота электрической энергии на оптовом рынке и порядок заключения обязательных договоров субъектом оптового рынка устанавливаются Правилами оптового рынка. Условия получения статуса субъекта оптового рынка, устанавливаемые указанными правилами, не могут быть различными для юридических лиц, осуществляющих одни и те же виды деятельности.
Таким образом, содержание пункта 1.1 Приложения № 11.3 к Положению о порядке получения статуса ставит в неравные условия участников оптового рынка электрической энергии (мощности) и субъектов, желающих получить статус

субъекта оптового рынка электрической энергии (мощности), при регистрации ГТП потребителей для целей начала работы на оптовом рынке электрической энергии (мощности).
В соответствии с частью 1 статьи 33 Закона об электроэнергетике советом рынка является некоммерческая организация, которая образована в форме некоммерческого партнерства и объединяет на основе членства субъектов электроэнергетики и крупных потребителей электрической и тепловой энергии. Целями создания совета рынка являются, в том числе организация на основе саморегулирования эффективной системы оптовой и розничной торговли электрической энергией, мощностью, иными товарами и услугами, допущенными к обращению на оптовом и розничных рынках, в целях обеспечения энергетической безопасности Российской Федерации, единства экономического пространства, свободы экономической деятельности и конкуренции на оптовом и розничных рынках, соблюдения баланса интересов производителей и покупателей электрической энергии и мощности, удовлетворения общественных потребностей в надежном и устойчивом снабжении электрической энергией.
Согласно части 2 статьи 33 Закона об электроэнергетике, деятельность совета рынка осуществляется в соответствии с законодательством о некоммерческих организациях с учетом особенностей, установленных Законом об электроэнергетике.
Частью 3 статьи 33 Закона об электроэнергетике установлено, что совет рынка осуществляет функцию по определению порядка ведения и ведение реестра субъектов оптового рынка, принятие решения о присвоении или лишении статуса субъекта оптового рынка.
Правовым основанием внесения изменений в Приложение о получении статуса является следующие:
- согласно пункту 4 статьи 33 Закона об электроэнергетике, а также пункту 8.1 Устава НП «Совет рынка», утверждение изменений вносимых в Договор о присоединении и в регламенты оптового рынка, относиться к исключительной компетенции Наблюдательного совета НП «Совет рынка».
- требования к предложению о включении вопроса в повестку заседания Наблюдательного совета НП «Совет рынка» установлены пунктами 9.1 и 9.2 Положения о Наблюдательном совете НП «Совет рынка», утвержденного решением годового Общего собрания Членов НП «Совет рынка», утвержденного решением годового Общего собрания Членов НП «Совет рынка» 26.06.2009, и пунктом 27.1 Договора о присоединении.
По информации представленной НП «Совет рынка» указанные требования были в полной мере соблюдены инициатором рассмотрения указанного вопроса ОАО «АТС».
Для обеспечения эффективного взаимодействия организаций коммерческой и технологической инфраструктуры совет рынка участвует в уставном капитале коммерческого оператора (ОАО «АТС») путем его учреждения, приобретения долей (акций), в том числе за счет членских взносов, может участвовать в уставных капиталах иных организаций, осуществляющих функции коммерческой инфраструктуры оптового рынка, а также может управлять пакетами долей (акций) указанных организаций.
Согласно части 7 статьи 33 Закона об электроэнергетике, коммерческим оператором оптового рынка является хозяйственное общество, осуществляющее деятельность по организации торговли на оптовом рынке, связанную с заключением и организацией исполнения сделок по обращению электрической энергии, мощности и иных объектов торговли, обращение которых допускается на

оптовом рынке.
Приказом ФАС России от 23.07.2009 № 476 ОАО «АТС» внесено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов. ОАО «АТС» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по организации торговли на оптовом рынке электрической энергии (мощности) в границах Российской Федерации за исключением технологически изолированных территориальных электроэнергетических систем, перечень которых утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 854.
В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.
Таким образом, ОАО «АТС» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по организации торговли на оптовом рынке электрической энергии (мощности).
В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона об электроэнергетике, а также согласно списку аффилированных лиц, ОАО «АТС» по состоянию на 31.03.2013, размещенном на сайте ОАО «АТС» (www.atsenergo.ru), НП «Совет рынка» распоряжается 100% голосующих акций ОАО «АТС».
В соответствии со статьей 9 Закона о защите конкуренции группой лиц признаются хозяйственное общество (товарищество) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе) либо в соответствии с полномочиями, полученными от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества).
Таким образом, НП «Совет рынка» и ОАО «АТС» представляют собой группу лиц в соответствии со статьей 9 Закона о защите конкуренции.
В соответствии с частью 2 статьи 9 Закона о защите конкуренции установленные антимонопольным законодательством запреты на действия (бездействие) на товарном рынке хозяйствующего субъекта распространяются на действия (бездействие) группы лиц, если федеральным законом не установлено иное.
Комиссией установлено, что в действиях группы лиц в составе НП «Совет Рынка» и ОАО «АТС» усматриваются признаки нарушения пунктов 8, 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением в форме создания дискриминационных условий приобретения электрической энергии (мощности) на оптовом рынке электрической энергии (мощности) и препятствий доступу на оптовый рынок электрической энергии (мощности).
Вместе с тем, в ходе анализа пояснений ООО «МагнитЭнерго» и группы лиц в составе НП «Совет Рынка» и ОАО «АТС», оценки фактических обстоятельств и имеющихся в деле доказательств, Комиссией установлено, что создание дискриминационных условий приобретения электрической энергии (мощности) на оптовом рынке электрической энергии (мощности) и препятствий доступу на оптовый рынок электрической энергии (мощности) совершается путем

навязывания контрагентам условий Договора о присоединении, невыгодных для них, в части установления требований о наличии Акта соответствия АИИС техническим требованиям класса А для заявителей, желающих получить статус субъектов оптового рынка электрической энергии (мощности), а также субъектов оптового рынка, регистрирующих новую (-ые) ГТП потребления, в отличие от участников оптового рынка электрической энергии и мощности, зарегистрировавших в установленном порядке ГТП и получивших право участвовать в отношениях по купле-продаже в указанных ГТП, для которых Договором о присоединении установлена обязанность по приведению системы коммерческого учета в соответствие с требованиями о наличии Акта соответствия АИИС техническим требованиям класса А в срок до 01.07.2014.
Таким образом, в связи с наличием в действиях (бездействии) группы лиц в составе НП «Совет Рынка» и ОАО «АТС», выразившихся в злоупотреблении доминирующим положением в форме навязывания контрагентам условий Договора о присоединении, признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции ФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции выдано предупреждение от 30.04.2013 № ИА/17633/13 о необходимости прекращения указанных действий (бездействия) путем внесения изменений в Договор о присоединении к торговой системе оптового рынка (в части установления равных требований к системам коммерческого учета для заявителей, желающих получить статус субъектов оптового рынка электрической энергии (мощности), а также субъектов оптового рынка, регистрирующих новую(-ые) ГТП потребления, и действующих субъектов оптового рынка электрической энергии (мощности)).
На заседании Наблюдательного совета НП «Совет рынка» 16.07.2013 были утверждены изменения в Договор о присоединении: в Регламент допуска к торговой системе оптового рынка (Приложение № 1 к Договору о присоединении), Положение о применении санкций на оптовом рынке электрической энергии и мощности (Приложение № 21 к Договору о присоединении), Положение о порядке получения статуса (Приложение № 1.1 к Договору о присоединении), в соответствии с которым устанавливаются единые равные требования к системам коммерческого учета для заявителей, желающих получить статус субъектов оптового рынка электрической энергии (мощности), а также субъектов оптового рынка, регистрирующих новую (-ые) ГТП потребления, и действующих субъектов оптового рынка электрической энергии (мощности): для осуществления торговли на оптовом рынке электрической энергии (мощности) с использованием ГТП необходимо получить Акт соответствия АИИС класса В (N, А, А+), а с 01.07.2014 не ниже класса А.
Таким образом, данными изменениями устанавливаются единые равные требования к системам коммерческого учета для действующих и для новых участников оптового рынка электрической энергии (мощности).
Данный факт свидетельствует о выполнении группой лиц в составе НП «Совет Рынка» и ОАО «АТС» вышеуказанного предупреждения и устранении признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением в форме навязывания контрагентам условий договора о присоединении к торговой системе оптового рынка, невыгодных для них или не относящихся к предмету договора.
На основании изложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 39.1, частями 1-3 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Прекратить рассмотрение дела № 1-10-35/00-21-13 в отношении группы лиц в составе НП «Совет рынка» и ОАО «АТС» в части пункта 3 части 1 статьи 10 Закон о защите конкуренции в связи с выполнением предупреждения.
2. Прекратить рассмотрение дела № 1-10-35/00-21-13 в отношении группы лиц в составе НП «Совет рынка» и ОАО «АТС» в части пунтов 8, 9 части 1 статьи 10 Закон о защите конкуренции в связи с отсутствием в действиях группы лиц в составе НП «Совет рынка» и ОАО «АТС» данных нарушений антимонопольного законодательства.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения. Дела об обжаловании решения антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду.