

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела № 4-14.32-611/00-21-15

об административном правонарушении

и проведении административного расследования

«14» августа 2015 г. г. Москва

Я, Цышевская Е.В., заместитель начальника Управления антимонопольного и тарифного регулирования электроэнергетики и теплоснабжения ФАС России, рассмотрев решение по делу № 1-11-58/00-21-14 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. от 31.12.2014 № 21/55375/14) 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 ТПК» (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-Трейддинг» (место нахождения: 614039, г. Пермь, ул. Сибирская, д. 67), и иные материалы в отношении Вайнзихера Б.Ф.,

УСТАНОВИЛ:

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1-11-58/00-21-14 о нарушении антимонопольного законодательства 26.12.2014 приняла решение о признании нарушения части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в соглашении между группой лиц ЗАО «КЭС» и ЗАО «КЭС-Трейддинг», а именно в заключении договоров и соглашений между ЗАО «КЭС-Трейддинг» и ЗАО «КЭС» в отношении ОАО «ТГК-6», ОАО «ТГК-9», ОАО «Оренбургская ТПК» (впоследствии преобразованные в форме присоединения к ОАО «Волжская ТПК»), ОАО «Волжская ТПК» и между ЗАО «КЭС-Трейддинг» и ОАО «ТГК-5», а также в определении порядка взаимодействия между ЗАО «КЭС-Трейддинг» 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 «Свердловэнерго», ОАО «Оренбургэнерго», ОАО «Кировэнерго» и ОАО «Удмуртская энергосбытовая компания» (далее - Гарантирующие поставщики) (впоследствии ОАО «Оренбургэнерго» переименовано в ОАО «ЭнергосбыТ Плюс», а ОАО «Свердловэнерго», ОАО «Кировэнерго» 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 ТПК» и ОАО «Волжская ТПК» (далее – Генерирующие компании) (впоследствии ОАО «ТГК-5», ОАО «ТГК-6», ОАО «ТГК-9» и ОАО «Оренбургская ТПК» преобразованы в форме присоединения к ОАО «Волжская ТПК»).

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 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 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 единоличного исполнительного органа Гарантирующих поставщиков. Позднее новые договоры, дающие ЗАО «КЭС-ЭнергосбыТ» полномочия единоличного 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» (С.Е. Емельченковым) и ООО «КЭС-Трейддинг» (впоследствии преобразовано в ЗАО «КЭС-Трейддинг») (Д.Г. Куликовым) 12 января 2011 года. Регламент взаимодействия устанавливает порядок взаимодействия между ООО «КЭС-Трейддинг» (Департаментом по работе с энергосбытовыми компаниями ООО «КЭС-Трейддинг») 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, между ЗАО «КЭС-Трейддинг» и ЗАО «КЭС» заключен агентский договор от 01.01.2010 № ИД 2096-2009, которым в том числе определяется регламент взаимодействия ЗАО «КЭС-Трейддинг» и ОАО «Волжская ТПК» (приложение № 1 к агентскому договору).

Согласно приложению 1 ЗАО «КЭС-Трейддинг» осуществляет, в том числе плановый и фактический расчет стоимости топлива и оперативный расчет маржинального дохода при долгосрочном планировании, в части передачи информации ЗАО «КЭС-Трейддинг» также осуществляет расчет ожидаемого значения маржинального дохода от реализации электроэнергии и теплоэнергии и мощности за месяц. Также ЗАО «КЭС-Трейддинг» 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 ТПК», организывает работу генерирующей компании на балансирующем рынке и осуществляет топливообеспечение.

Аналогичные регламенты взаимодействия, утвержденные ЗАО «КЭС» и ЗАО «КЭС-Трейддинг», имеются в отношении ОАО «ТГК-6» (начиная с 2008 года), ОАО «Оренбургская ТПК» (начиная с 2009 года) и ОАО «ТГК-9» (приложение № 1 к агентскому договору №

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

Кроме того, согласно письму ЗАО «КЭС» от 19.02.2014 № б/н, функции ЗАО «КЭС-Трейддинг» применительно к генерирующим компаниям Группы лиц определена соответствующими агентскими соглашениями между Генерирующими компаниями и ЗАО «КЭС-Трейддинг». 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-Трейддинг» 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-Трейддинг» 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-Трейддинг» 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 ЗАО «КЭС-Трейддинг» (ООО «КЭС-Трейддинг»). 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-Трейддинг» (ООО «КЭС-Трейддинг»).

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-Трейддинг», 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 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 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, 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-Трейддинг», которое, в свою очередь, также осуществляет деятельность по топливообеспечению Генерирующих компаний.

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

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

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 участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий.

В соответствии с пунктом 11.3.1 новой редакции №3 устава ЗАО «КЭС» единоличным исполнительным органом Общества является генеральный директор, руководство текущей деятельностью общества осуществляется генеральным директором.

С 04.09.2012 и до настоящего времени генеральным директором ЗАО «КЭС» (согласно приказу о вступлении в должность от 04.09.2012 б/н) является Вайнзихер Б.Ф.

К компетенции генерального директора Общества относятся все вопросы руководства текущей деятельностью общества, за исключением вопросов, отнесенных к компетенции Общего собрания акционеров и Совета директоров общества (п.11.3.4).

Таким образом, в действиях Вайнзихера Б.Ф. (генерального директора ЗАО «КЭС») содержатся признаки нарушения, выразившегося в реализации 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, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.32 КоАП.

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьями 28.1 и 28.7 КоАП

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить в отношении Вайнзихера Б.Ф. дело об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 14.32 КоАП.

- - - Провести административное расследование.
 - В соответствии со статьей 26.10 КоАП Вайнзихеру Б.Ф. надлежит в трехдневный срок со дня получения настоящего определения представить в ФАС России имеющуюся информацию о причинах и условиях, способствовавших совершению правонарушения, а также копии подтверждающих документов.

4. Вайнзихеру Б.Ф. явиться «31» августа 2015 года в 10 часов 00 минут по адресу: 123995, Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11, этаж 3, каб. 322 для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении либо направить защитника с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном производстве по делу № 4-14.32-611/00-21-15, со всеми правами, предусмотренными статьей 14.32 КоАП.

Неявка в указанный срок будет расценена как отказ от подписания протокола.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.