

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 026/01/10-1993/2019

11 декабря 2019 года
Ставрополь

город

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии: - Сапунов Д.Н., заместитель руководителя управления;

Членов Комиссии:

Пашкова Н.Н. – заместитель начальника отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства;

Дзыба А.З. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело № 026/01/10-1993/2019 по признакам нарушения ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» (ул. Доваторцев, 42 а, г. Ставрополь, ИНН 2635048440, ОГРН 1022601943814) пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

На заседании присутствовали:

Представитель ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» по доверенности от 31.01.2019 года №01-0017 <.....>

Представители АО «Макфа» <.....> по доверенности №21 от 27.11.2018 года, <.....> по доверенности №312 от 22.02.2018 года.

Руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

16.10.2019 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю поступило обращение АО «Макфа» по факту необоснованного прекращения поставки газа.

На основании приказа Ставропольского УФАС России от 18.11.2019 года № 1862 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», было возбуждено настоящее дело о нарушении антимонопольного законодательства № 026/01/10-1993/2019.

В действиях ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» усматриваются признаки нарушения ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Для рассмотрения дела необходимо определение доминирующего положения хозяйствующего субъекта на рынке услуг по поставке и реализации природного газа.

Установление доли ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» на рынке услуг по поставке газа проведено Ставропольским УФАС России в соответствии с регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утверждённым приказом ФАС России от 25.05.2012 № 345 (далее – Регламент).

Согласно п. 3.3. Регламента руководством для проведения анализа рынка услуг по поставке газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан является Порядок проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 и зарегистрированным в Минюсте РФ 2 августа 2010 г. N 18026 (далее – Порядок проведения анализа).

Для анализа и оценки состояния конкурентной среды на рынке услуг по поставке газа, в качестве исходной информации антимонопольным управлением использованы сведения, представленные:

- АО «МАКФА»;

- ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь»;

- Постановление Правительства Российской Федерации от 21.07.2008 №549 «О порядке поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан» (далее Постановление №549);

- Постановление Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 №162 «Об утверждении Правил поставки газа в Российской Федерации» (далее Постановление №162);

- информация с официального сайта РТК Ставропольского края о регулируемых предприятиях в сфере газоснабжения;

- информация, полученная управлением в рамках ранее проведенных исследований рынка услуг по поставке газа (анализы конкуренции на рынке поставки и реализации природного газа, проведенные управлением в 2015, 2016 и 2017 годах);

- иные материалы и нормативно-правовые акты.

Временной интервал исследования рынка период с 01.01.2018 года по настоящее время.

Продуктовые границы рассматриваемого рынка определены как, услуги по поставке и реализации природного газа.

Географические границы рынка определены как, границы балансовой принадлежности сетей инженерно-технического обеспечения предприятия в городах и районах Ставропольского края, в том числе в г. Георгиевске.

ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» по сведениям, размещенным на сайте РТК Ставропольского края (<http://www.tarif26.ru/>), является единственной организацией на территории Ставропольского края, осуществляющей поставку и реализацию природного сетевого газа.

Покупателями на рассматриваемом рынке является неограниченный круг потребителей газа: физические лица, промышленные, транспортные, сельскохозяйственные, коммунально-бытовые и иные организации.

Поскольку услуги по поставке и реализации природного сетевого газа на территории Ставропольского края (в том числе г. Георгиевска) в рассматриваемый временной интервал оказывало одно предприятие – ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь», то доля ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» на нем составляет

100%.

В силу отсутствия конкуренции на рынке услуг поставки и реализации природного газа на территории Ставропольского края, индекс рыночной концентрации Герфиндаля-Гиршмана НИИ равен 10000. Рынок относится к высококонцентрированному типу.

Барьеры труднопреодолимы.

На территории Ставропольского края (в том числе г. Георгиевска) доминирующее положение в границах балансовой принадлежности сетей инженерно-технического обеспечения на рынке поставки и реализации природного газа с долей 100% занимает ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь».

ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» является единственным предприятием, осуществляющим деятельность на рынке услуг поставки и реализации природного сетевого газа на территории Ставропольского края (в том числе г. Георгиевска), общество занимает доминирующее положение, обладает рыночным потенциалом и способно оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара (услуги) на рынке поставки газа.

Исходя из вышеизложенного Комиссия Ставропольского УФАС России изучив материалы дела и доводы заявителя АО «МАКФА» и ответчика – ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» пришла к следующим выводам.

Между ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» и АО «МАКФА» заключен договор поставки газа №25-1-0051/18 от 31.08.2017 года.

Согласно предмета договора поставщик обязуется поставлять с 01 января 2018 года по 31 декабря 2022 года, горючий природный и/или горючий природный сухой отбензиненный (далее газ), цена которого является государственно регулируемой, а покупатель обязуется принимать и оплачивать газ.

Точка подключения в рамках договора определена:

1. Котельная, Георгиевский район, г. Георгиевск, ул. Мельничная, 1.

Пунктом 3.6 договора поставки газа №25-1-0051/18 от 31.08.2017 года определено, что стороны уведомляют друг друга о проведении плано-предупредительных и внеплановых работ, связанных с

частичным или полным прекращением подачи (отбора) газа в следующие сроки:

- в случае планово-предупредительных работ за 30 дней до их начала;
- в случае внеплановых работ за 3 дня до их начала.

Уведомление о сокращении или полном прекращении поставки в случае аварийных работ одна из Сторон направляет другой стороне незамедлительно.

27.03.2019 года АО «МАРФА» на основании письма от 27.03.2019 года №06/3/1-21289 обратилось с уведомлением о необходимости произвести отключение второго котла производственной котельной на производственной площадке г. Георгиевск, в связи с необходимостью произвести реконструкцию узла учета газа.

28.03.2019 года сотрудниками ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» было введено ограничение (прекращение) поставки газа, в связи с чем был составлен акт об ограничении (прекращении) поставки газа от 28.03.2019 года. В акте зафиксировано, что введение (прекращение) поставки газа зафиксировано, что поставка газа прекращена на основании заявления Покупателя о временном прекращении поставки газа. Согласно акта сотрудниками поставщика были установлены заглушки №1 с номером «б/н», пломба 2 с клеймом ПФ 25 1800679 (р), ПФ 15 1800682 (р).

28.03.2019 года сотрудниками АО «Георгиевскмежрайгаз» также составлен акт о прекращении поставки газа согласно письма АО «МАКФА».

18.03.2019 года ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» направило уведомление №606 в адрес АО «МАКФА» о наличии задолженности в размере 4736170,21 рублей по договору поставки газа №25-1-0051/18. Планируемая дата введения ограничения на объекты потребителя с 03.04.2019 года.

Уведомление было получено АО «МАКФА» о чем имеется отметка на уведомлении (от 19.03.2019 г. №06/3/1-1/94).

Актом от 16.09.2019 года принятия в эксплуатацию средства измерения и/или технических систем устройств с измерительными функциями – узел учета АО «МАКФА» был принят в эксплуатацию.

Установленные заглушки №1 с номером «б/н», пломба 2 с клеймом ПФ 25 1800679 (р), ПФ 15 1800682 (р) сняты не были, поставка газа на объект АО «МАКФА» не возобновлялась.

Согласно актов проверки состояния и применения средств измерений и/или технических систем и устройств с измерительными функциями от 31.10.2019 года и 27.11.2019 года поставка газа на объект АО «МАКФА» не осуществляется.

Пунктом 2 статьи 546 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьей 25 Федерального закона от 31.03.1999 N 69-ФЗ "О газоснабжении в Российской Федерации" предусмотрена возможность прекращения или ограничения подачи энергии (поставки газа) в случае ненадлежащего исполнения потребителем своих обязательств по договору, в том числе и в случаях неоплаты потребленной абонентами энергии.

Пунктом 34 Правил поставки газа в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 N 162 (далее - Правила N 162), предусмотрено полное прекращение поставки газа покупателям в случае неоднократного нарушения сроков оплаты за поставленный газ. Решение о прекращении поставки газа действует до устранения обстоятельств, явившихся основанием для принятия такого решения.

Исходя, из толкования пункта 34 Правил N 162 прекратить подачу газа можно только за неоплату фактически поставленного газа. Несвоевременное перечисление или неперечисление предварительной оплаты не является основанием к прекращению подачи газа (постановление Президиума ВАС РФ от 28 июля 2011 г. N 7734/08).

В соответствии с пунктом «е» пункта 2 Правил ограничения подачи (поставки) и отбора газа, утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2016 N 1245 (далее - Правила N 1245) основаниями для полного ограничения подачи (поставки) и отбора газа являются полное или частичное неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по оплате поставляемого газа и (или) услуг по его транспортировке в установленный срок, допущенное потребителем более 3 раз в течение 12 месяцев.

Пунктом 3.3 договора поставки газа №25-1-0051/18 от 31.08.2017 года заключенного между ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» и АО «МАКФА» определено, что «поставщик имеет право ограничить и/или

прекратить поставку газа покупателю и не несет за это ответственность в следующих случаях:

- нарушения сроков оплаты поставленного газа, под которым Стороны понимают полное или частичное отсутствие оплаты за газ в сроки указанные в пункте 5.5 настоящего договора (но не ниже брони газопотребления, если она установлена в отношении Покупателя)».

Следовательно, стороны в условиях договора поставки предусмотрели основания для прекращения поставки газа.

В том числе неоднократных нарушений сроков оплаты за поставляемый газ (под которым Стороны понимают полное или частичное отсутствие оплаты за газ в сроки указанные в пункте 5.5 настоящего договора). Из буквального толкования условий договора определено, что для прекращения поставки газа необходимо нарушение сроков оплаты за газ в сроки указанные в пункте 5.5 настоящего договора.

Пунктом 5.5 договора поставки газа №25-1-0051/18 от 31.08.2017 года предусмотрено, что покупатель оплачивает поставщику стоимость планируемых месячных поставок газа в следующем порядке (в % от стоимости планируемой месячной поставки газа, рассчитанной как произведение планируемого объема месячной поставки газа, указанного в подпункте 2.1.2 договора, и цены газа складывающейся из оптовой цены газа (без учета фактической калорийности газа) и ПСС, с учетом НДС):

- 35% стоимости планируемого платежа месячной поставки газа в срок до 18 числа поставки газа;

- 50 % от стоимости планируемой месячной поставки газа в срок до последнего числа месяца поставки газа.

Окончательный расчет за поставленный газ производится в срок до 25 числа месяца, следующего за месяцем поставки газа, и рассчитываются как разница между фактической стоимостью газа определенного в соответствии с п. 5.4 Договора на основании товарной накладной на отпуск газа по форме ТОРГ-12 (газ), и ранее произведенными платежами.

Материалами дела подтверждено, и ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» не опровергнуто, что АО «МАКФА» осуществляло оплату текущих платежей с декабря 2018 года по ноябрь 2019 года.

В соответствии с пунктом 28 Правил поставки газа в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 № 162 сторона, ведущая учет газа в соответствии с порядком, утвержденным Министерством энергетики Российской Федерации, ежемесячно, до пятого числа месяца, следующего за расчетным периодом, составляет акт об объеме переданного газа, в котором отражаются ежесуточные объемы приема-передачи газа. При несогласии одной из сторон с определением объема переданного газа она подписывает акт, изложив особое мнение. При наличии разногласий стороны вправе обратиться в суд. До принятия решения судом объем переданного газа устанавливается в соответствии с показаниями средств измерений стороны, передающей газ.

Между ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» и АО «МАКФА» возник спор по поводу расчета объемов газа по мощности газоиспользующего оборудования к акту приема передачи газа за декабрь 2018 год, январь - март 2019 года. Данная сумма задолженности является спорной, что подтверждено как потребителем, так и поставщиком газа, указав в актах сдачи приемки газа по договору №25-1-0051/18 от 31.08.2017 года за декабрь 2018 год, январь март 2019 года АО «МАКФА» подписано с протоколом разногласий. В настоящее время Арбитражным судом Ставропольского края рассматривается несколько дел о взыскании задолженности за поставленный газ за период за декабрь 2018 год, январь - март 2019 года, а именно А63-15041/2019, А63-16649/2019 и А63-7711/2019.

Согласно пункту 7 Правил N 1245 полное или частичное ограничение подачи (поставки) газа (но не ниже брони газопотребления в отношении лиц, которым она установлена) в соответствии с подпунктом "е" пункта 2 и подпунктом "г" пункта 3 Правил (за исключением потребителей, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации, а также потребителей, соответствующих критериям, установленным Правительством Российской Федерации, и обязанных предоставлять обеспечение исполнения обязательств по оплате газа) производится поставщиком.

Потребитель обязан погасить имеющуюся задолженность и принять меры по безаварийному прекращению технологического процесса, обеспечению безопасности людей и сохранности оборудования в связи с полным ограничением подачи газа. В случае погашения

потребителем задолженности по оплате поставляемого газа дальнейшее ограничение его подачи (поставки) не производится, а уже введенное ограничение подлежит отмене не позднее 3 рабочих дней со дня погашения задолженности при условии оплаты потребителем расходов, понесенных в связи с проведением работ по введению и снятию ограничения.

Поставщик не позднее чем за 10 рабочих дней до планируемой даты введения ограничения по основаниям, предусмотренным подпунктом "е" пункта 2 и подпунктом "г" пункта 3 названных Правил, обязан направить потребителю уведомление с указанием основания и даты введения в отношении него ограничения подачи (поставки) газа (пункт 8 Правил N 1245).

В соответствии с уведомлением от 18.03.2019 года ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» № 606 поставщик указывает, что поставка газа будет прекращена с 03.04.2019 года. На указанную дату ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» действий по введению (прекращению) поставки газа не осуществлялись.

При прекращении подачи газа общество нарушило порядок ограничения подачи (поставки) и отбора газа, установленный Правилами N 1245. Нарушение выразилось в прекращении поставки газа на дату (16.09.2019) несоответствующую дате (03.04.2019), указанной в уведомлении, а также в отсутствии надлежащего уведомления потребителя о предстоящем прекращении подачи газа 16.09.2019.

Таким образом, нарушение выразилось в необоснованном прекращении поставки газа АО «МАКФА», ввиду того, что у ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» не имелись основания для направления уведомления о прекращении поставки газа и прекращение поставки газа на дату (16.09.2019) несоответствующую дате (03.04.2019), указанной в уведомлении, а также в отсутствии надлежащего уведомления потребителя о предстоящем прекращении подачи газа 16.09.2019 года.

Согласно пункта 4 части 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга

потребителей, в том числе следующие действия (бездействие): экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Таким образом, действия ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь», является нарушением пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного, комиссия Ставропольского УФАС России, руководствуясь статьями 23, 39, 40, 41, 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», приходит к выводу, что в действиях ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» имеет место нарушение пункта 4 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии:
Сапунов

Д. Н.

Члены комиссии:
Пашкова

Н.Н.

А.З. Дзыба