

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-10-146/00-02-17

Резолютивная часть решения оглашена «14» марта 2018 года

В полном объеме решение изготовлено «23» марта 2018 года г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1-10-146/00-02-17 о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <.....>, рассмотрев дело № 1-10-146/00-02-17, возбужденное по признакам нарушения группой лиц в составе ПАО «НОВАТЭК» (ул. Удальцова, д. 2, г. Москва, 119415), ООО «НОВАТЭК-Пермь» (ул. Петропавловская, д. 41, г. Пермь, 614000) (далее - Ответчики) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в отказе от заключения с ООО «Лысьва-теплоэнерго» договора поставки газа, которое привело к ущемлению прав ООО «Лысьва-теплоэнерго» в сфере предпринимательской деятельности и может привести к ограничению конкуренции на рынке поставки тепловой энергии на территории Пермского края,

в присутствии представителей:

ООО «Лысьва-теплоэнерго»: <.....> - ведущий юрисконсульт
(доверенность от 09.01.2018 № 1/18);

ООО «НОВАТЭК-Пермь»: <.....> (доверенность от 18.10.2017 № 65);

ПАО «НОВАТЭК»: <.....> (доверенность от 20.11.2017 № 93-М);

АО «Газпром газораспределение Пермь»: <.....> - советник генерального директора (доверенность от 12.07.2016 № 133); Синев А.В. - заместитель генерального директора (доверенность от 01.02.2018 № 526);

ООО «Газпром межрегионгаз Пермь»: <.....> (доверенность от 15.07.2017

№ 43),

УСТАНОВИЛА:

В Пермское УФАС России поступило заявление ООО «Лысьва-теплоэнерго» (далее – Заявитель), указывающее на наличие в действиях ООО «НОВАТЭК-Пермь» признаков нарушения антимонопольного законодательства, выразившихся в отказе (уклонении) от заключения договора поставки газа.

ООО «Лысьва-теплоэнерго» является поставщиком тепловой энергии и теплоносителя промышленным предприятиям г. Лысьва Пермского края, а также для Муниципального унитарного предприятия муниципального образования «Лысьвинский городской округ» «Теплоэнергоремонт», которое является единой теплоснабжающей организацией города для населения, школ, детских садов, больниц и поликлиник и пр. потребителям коммунальных услуг.

Технологическая особенность объектов по производству тепловой энергии, принадлежащих ООО «Лысьва-теплоэнерго», подразумевает использование газа в качестве топлива для производства теплоресурса.

В соответствии со статьей 18 Федерального закона от 31.03.1999 № 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» (далее – Закон о газоснабжении) поставки газа проводятся на основании договоров между поставщиками и потребителями независимо от форм собственности в соответствии с гражданским законодательством и утвержденными Правительством Российской Федерации правилами поставок газа и правилами пользования газом в Российской Федерации.

Правила поставки газа утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 № 162 (далее также – Правила поставки газа, Правила).

Правила определяют отношения между поставщиками и покупателями газа, в том числе газотранспортными организациями и газораспределительными организациями, и обязательны для всех юридических лиц, участвующих в отношениях поставки газа через трубопроводные сети.

В соответствии с пунктом 5 Правил поставка газа производится на основании договора между поставщиком и покупателем.

Согласно статье 2 Закона о газоснабжении под поставщиком газа понимается собственник газа или уполномоченное им лицо, осуществляющие поставки газа потребителям по договорам.

04.07.2016 года ООО «Лысьва-теплоэнерго» подало заявку (предложение) ООО «НОВАТЭК-Пермь» исх. № 922 на заключение договора поставки (начиная с 01.09.2016) в произвольной форме, указав месячные объемы потребления (к заявке был приложен график потребления природного газа по месяцам и объем годового потребления газа) и месторасположение газоиспользующего оборудования.

Заявка о заключении договора поставки была направлена до принятия постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2016 № 1245 «О порядке ограничения подачи (поставки) и отбора газа, об изменении и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации», которым Правила поставки газа были дополнены пунктом 5(1), устанавливающим порядок направления заявки на приобретение газ.

Требования к заявке, а также требования к документам на заключение договора поставки в Правилах поставки газа (в ред. действовавшей до 07.12.2016) отсутствовали.

12.07.2016 ООО «Лысьва-теплоэнерго» подало повторную заявку на заключение договора поставки газа с указанием годового и ежемесячных объемов поставки газа с 01.09.2016, адрес объекта газопотребления, гарантии оплаты газа на условиях договора, а также просило направить заявителю оферту договора.

В соответствии с пунктом 9 Правил предложение о заключении договора поставки газа направляется поставщиком покупателю, предварительно представившему заявку на приобретение газа.

Пунктом 11 Правил поставки газа установлено, что согласие на заключение договора поставки газа или договора транспортировки газа (подписанный проект договора) должно быть направлено стороной, получившей предложение о заключении договора (оферту), не позднее 30 дней с момента его получения, если иной срок не определен в оферте.

В установленный Правилами поставки газа срок ООО «НОВАТЭК-Пермь» не направило в адрес ООО «Лысьва-теплоэнерго» подписанный проект договора.

Письмом от 26.07.2016 № 1510 ООО «НОВАТЭК-Пермь» фактически отказалось от заключения договора поставки газа (по заявке ООО «Лысьва-теплоэнерго» от 04.07.2016 № 922), сославшись на то, что по состоянию на дату обращения объемы газа, поставляемые ООО «НОВАТЭК-Пермь», распределены с учетом обязательств по действующим договорам поставки с потребителями, в связи с чем отсутствует возможность поставки газа ООО «Лысьва-теплоэнерго».

Пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции установлен запрет на 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 экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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.

Данные обстоятельства послужили основанием для направления в соответствии

со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции Пермским УФАС России в адрес ООО «НОВАТЭК-Пермь» предупреждения о прекращении действий (бездействии), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства от 24.11.2016 № 13480-16 (далее — Предупреждение).

Пермским УФАС России в действиях (бездействии) ООО «НОВАТЭК-Пермь» были установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, выразившиеся в отказе от заключения договора поставки газа с ООО «Лысьва-теплоэнерго».

Согласно Предупреждению ООО «НОВАТЭК-Пермь» необходимо было в срок не более 30 дней со дня получения Предупреждения прекратить действия (бездействие), содержащие признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в экономически и технически необоснованном отказе от заключения с ООО «Лысьва-теплоэнерго» договора поставки газа.

ООО «НОВАТЭК-Пермь» не согласилось с Предупреждением и направило свои возражения (письмо ООО «НОВАТЭК-Пермь» от 28.12.2016 № 4361).

Предупреждение не было исполнено в установленный срок, действия по устранению признаков нарушения антимонопольного законодательства со стороны ООО «НОВАТЭК-Пермь» не были предприняты.

В Пермское УФАС России не направлялось мотивированное ходатайство о продлении срока исполнения Предупреждения.

В соответствии с пунктом 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Несмотря на выданное Предупреждение, ООО «НОВАТЭК-Пермь» не заключило договор поставки газа с ООО «Лысьва-теплоэнерго».

Приказом Пермского УФАС России от 03.02.2017 № 31-п было возбуждено дело № 072-17-А по признакам нарушения ООО «НОВАТЭК-Пермь» пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

ООО «Лысьва-теплоэнерго» еще раз обратилось в адрес ООО «НОВАТЭК-Пермь» с целью заключения договора поставки газа.

Так, письмом от 03.02.2017 № 135 ООО «Лысьва-теплоэнерго» направило в адрес ООО «НОВАТЭК-Пермь» два экземпляра оферты договора поставки газа.

ООО «НОВАТЭК-Пермь» отказалось от заключения договора поставки газа, направленная оферта договора не была подписана, в том числе не направлялся протокол разногласий на данную оферту. Основанием для отказа (письмо ООО «НОВАТЭК-Пермь» от 22.03.2017 № 624) являлось не соответствие направленной ООО «Лысьва-теплоэнерго» заявки (письмо ООО «Лысьва-теплоэнерго» от 03.02.2017 № 135) требованиям, предусмотренным пунктом 5(1) Правил поставки

газа (данный пункт был введен постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2016 № 1245 «О порядке ограничения подачи (поставки) и отбора газа, об изменении и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации») и наличием задолженности по оплате газа перед ООО «Газпром межрегионгаз Пермь».

Рассмотрев данные замечания, ООО «Лысьва-теплоэнерго» письмом от 29.03.2017 № б/н направило в адрес ООО «НОВАТЭК-Пермь» документы и сведения, указанные в пункте 5(1) Правил поставки газа. Данные сведения не были рассмотрены ООО «НОВАТЭК-Пермь».

В дальнейшем ООО «Лысьва-теплоэнерго» также обращалось в адрес ООО «НОВАТЭК-Пермь» с целью заключить договор поставки газа: письма от 19.04.2017 № 141-Ф, от 20.04.2017 № 146-Ф, однако данные заявки также не были рассмотрены.

Пунктом 4 Положения об обеспечении доступа независимых организаций к газотранспортной системе открытого акционерного общества «Газпром», утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 14.07.1997 № 858 (далее - Положение), установлено, что любая организация на территории Российской Федерации имеет право недискриминационного доступа к газотранспортной системе ОАО «Газпром» для транспортировки газа.

В соответствии с пунктом 6 Положения независимые организации для получения доступа к газотранспортной системе ОАО «Газпром» представляют в ОАО «Газпром» заявку по установленной форме.

Согласно пункту 8 Положения срок подачи заявок по краткосрочным контрактам (на срок не более 1 года) установлено не позднее чем за месяц и не ранее чем за 3 месяца до указанной в заявке даты начала поставок.

В пункте 11 Положения установлено, что заявка по краткосрочным контрактам подлежит рассмотрению ОАО «Газпром» в 15-дневный срок.

Комиссия Пермского УФАС России привлекла к участию в деле № 072-17-А в качестве заинтересованных лиц ООО «Газпром межрегионгаз Пермь» и АО «Газпром газораспределение Пермь» (определение от 27.06.2017 № 07726-17).

Определением ФАС России от 31.10.2017 № 02/77688/17 ПАО «НОВАТЭК» было привлечено к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика.

Согласно заявкам ООО «Лысьва-теплоэнерго», поданным в ООО «НОВАТЭК-Пермь» 04.07.2016 № 922 и 12.07.2016, Заявителем указывалось на заключение договора поставки газа с 01 сентября 2016 года (при этом заявитель не требовал заключения среднесрочного или долгосрочного договора на срок более 1 года). Учитывая изложенное, ООО «НОВАТЭК-Пермь» имело возможность до 01 сентября 2016 года согласовать с газотранспортной организацией в установленном Положением порядке транспортировку газа по газотранспортной системе и было обязано заключить договор поставки газа с ООО «Лысьва-теплоэнерго». Между тем, доказательств обращения ООО «НОВАТЭК-Пермь» за таким согласованием в газотранспортную организацию, либо отказа в нем данной организацией не представлено.

Таким образом, ООО «НОВАТЭК-Пермь» не были предприняты действия,

необходимые для обеспечения возможности транспортировки газа для нужд ООО «Лысьва-теплоэнерго» в периоды после 01.09.2016, как это было указано в заявке.

При проведении анализа состояния конкуренции на рынке поставки природного газа для промышленного потребления Пермским УФАС России было установлено, что рассматриваемые признаки нарушения антимонопольного законодательства совершены на рынке поставки газа для целей промышленного потребления в границах Российской Федерации.

Пермским УФАС России было установлено, что объемы газа, поставляемого ООО «НОВАТЭК-Пермь», распределены с учетом обязательств по действующим договорам поставки с потребителями группы лиц ПАО «НОВАТЭК» на территории Российской Федерации.

Согласно пункту 1.4.1 Правил передачи антимонопольным органом заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение в другой антимонопольный орган, утвержденных Приказом ФАС России от 01.08.2007 № 244, передача антимонопольным органом дел осуществляется по инициативе ФАС России или по ходатайству территориального органа.

Определением от 17.08.2017 дело № 10148-17 было отложено в связи с необходимостью его передачи для рассмотрения в ФАС России.

Пермским УФАС России было направлено письмо от 25.07.2017 № 08847-17 в адрес Федеральной антимонопольной службы (вх. ФАС России от 01.08.2017 № 117417/17) с ходатайством о принятии к рассмотрению ФАС России дела № 072-17-А, возбужденного Пермским УФАС России, в соответствии с пунктом 1.4.1 Правил передачи антимонопольным органом заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение в другой антимонопольный орган, утвержденных приказом ФАС России от 01.08.2017 № 244.

Основанием для передачи послужило установление факта оказания услуг поставки газа из других регионов Российской Федерации, соответственно действия ООО «НОВАТЭК-Пермь», имеющие признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, совершены на рынке поставки газа для целей промышленного потребления в границах Российской Федерации.

Приказом Федеральной антимонопольной службы от 20.09.2017 № 1250/17 дело № 072-17-А принято к рассмотрению, делу присвоен новый номер <...> а именно № 1-10-146/00-02-17, и создана Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением ФАС России от 28.09.2017 № 02/66938/17 дело было назначено к рассмотрению.

Приказом Пермского УФАС России от 28.09.2017 № 401-п прекращена деятельность Комиссии по рассмотрению дело № 072-17-А о нарушения антимонопольного законодательства в связи с его принятием к рассмотрению центральным аппаратом ФАС России.

Исследовав документы дела № 1-10-146/00-02-17, Комиссией ФАС России установлено следующее.

Согласно пункту 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» арбитражным судам следует обратить внимание, что исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Также надлежит иметь в виду, что суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

1. ООО «НОВАТЭК-Пермь» и ПАО «НОВАТЭК» занимают доминирующее положение на оптовом рынке природного газа на территории Российской Федерации.

В результате анализа оптового рынка природного газа на территории Российской Федерации за 2014-2016 гг. установлено.

Указанный рынок является высококонцентрированным, доля трех крупнейших продавцов на указанном рынке (ПАО «Газпром», ПАО «НОВАТЭК», ПАО «НК «Роснефть») составляет более 70%, при этом доли каждого из указанных хозяйствующих субъектов выше 8%.

Комиссия ФАС России отмечает, что в соответствии с частью 3 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение каждого хозяйствующего субъекта из нескольких хозяйствующих субъектов, применительно к которому выполняются в совокупности следующие условия:

- - - совокупная доля не более чем трех хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает пятьдесят процентов, или совокупная доля не более чем пяти хозяйствующих

субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает семьдесят процентов (настоящее положение не применяется, если доля хотя бы одного из указанных хозяйствующих субъектов менее чем восемь процентов);

○

- в течение длительного периода (в течение не менее чем одного года или, если такой срок составляет менее чем один год, в течение срока существования соответствующего товарного рынка) относительные размеры долей хозяйствующих субъектов неизменны или подвержены малозначительным изменениям, а также доступ на соответствующий товарный рынок новых конкурентов затруднен;

○

- реализуемый или приобретаемый хозяйствующими субъектами товар не может быть заменен другим товаром при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях), рост цены товара не обуславливает соответствующее такому росту снижение спроса на этот товар, информация о цене, об условиях реализации или приобретения этого товара на соответствующем товарном рынке доступна неопределенному кругу лиц.

ООО «НОВАТЭК-Пермь» указывает на возможность замены товара — природного газа на сжиженный газ, электроэнергию, мазут, уголь и другие ресурсы.

Определение продуктовых границ товарного рынка в соответствии с пунктом 3.1 раздела III Порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее — Порядок), представляет собой процедуру выявления товара, не имеющего заменителя (его потребительских свойств) или взаимозаменяемых товаров, обращающихся на одном и том же товарном рынке, и включает в себя: предварительное определение товара, выявление свойств товара, определяющих выбор покупателей, определение взаимозаменяемых товаров.

Предварительно продуктовые границы рынка определены в соответствии с подпунктами «а», «г» пункта 3.4 раздела III Порядка.

В соответствии со статьей 2 Закона о газоснабжении газ – природный газ, нефтяной (попутный) газ, отбензиненный сухой газ, газ из газоконденсатных месторождений, добываемый и собираемый газо- и нефтедобывающими организациями, и газ, вырабатываемый газо- и нефтеперерабатывающими организациями.

Согласно ГОСТ 5542-14 «Газы горючие природные для промышленного и коммунально-бытового назначения» газ горючий природный (природный газ) – газообразная смесь, состоящая из метана и более тяжелых углеводородов, азота, диоксида углерода, водяных паров, серосодержащих соединений, инертных

газов.

Природный газ является одним из важнейших первичных источников энергии и промышленного сырья, используется в качестве сырья для получения органических соединений при синтезе и топлива на электростанциях, в черной и цветной металлургии, цементной и стекольной промышленности, при производстве стройматериалов и для удовлетворения коммунально-бытовых нужд.

В соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции определение взаимозаменяемых товаров основывается на фактической замене товаров приобретателем или готовности приобретателя заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях), учитывая их функциональное назначение, применение, качественные и технические характеристики, цену и другие параметры.

Согласно пункту 3.6 Порядка выявления товаров, потенциально являющихся взаимозаменяемыми для данного товара, осуществляется путем анализа сопоставимых по существенным свойствам товаров, входящих вместе с рассматриваемым товаром в одну классификационную группу одного из общероссийских классификаторов видов экономической деятельности, продукции или услуг.

Согласно пункту 3.8 Порядка при выявлении взаимозаменяемых товаров используется один или несколько из следующих методов:

- «тест гипотетического монополиста»;
- анализ ценообразования и динамики цен, изменения объема спроса при изменении цен;
- расчет показателя перекрестной эластичности спроса.

Рассмотрим возможность замены природного газа потенциальными товарами-заменителями с учетом ОКВЭД 46.71.

Уголь является достаточно распространенным и доступным по цене энергоносителем. В России поставки угля осуществляются главным образом железнодорожным, речным, морским транспортом. В негазифицированных областях именно уголь является основным видом топлива. Однако его использование на предприятиях требует проведения затратных технологических мероприятий (например, организация угольного хозяйства на ТЭС), что в силу ряда причин недоступно многим потребителям. Уголь имеет относительно высокую стоимость единицы теплотворной способности, а в сочетании с необходимостью организации угольного хозяйства, низкой экологичностью он становится менее конкурентоспособным как в сегменте коммунально-бытового потребления, так и в промышленности.

Пороговое значение соотношения цен поставки газа и угля, при котором угольная генерация становится конкурентоспособной, уникально для каждой ТЭС, но в среднем значение данного ценового соотношения обычно находится в диапазоне от 2 до 3 (цена газа должны превышать цену угля в 2-3 раза).

Поскольку топливные затраты на ТЭС являются суммой затрат не только на покупку топлива с учетом доставки, но и затрат на его использование на ТЭС, указанное превышение цен газа над ценами угля позволяет компенсировать значительно более высокие затраты при использовании угля, вследствие наличия на угольных ТЭС затрат на строительство, эксплуатацию и ремонт угольного хозяйства. Оно состоит из систем приемки, складирования, подачи, подготовки угля, его сжигания, шлакоудаления, золоулавливания, хранения золошлаковых отходов. Кроме того, на угольные ТЭС ложатся повышенные экологические платежи.

Динамика ценового соотношения газ/уголь в 2014-2016 гг. демонстрирует низкую конкурентоспособность угольной генерации по сравнению с газовой на ТЭС – значения ценового соотношения газ/уголь находятся вне зоны межтопливной конкуренции (рис. 1).

Нередко предприятия, использующие в качестве основного топлива природный газ, в качестве резервного топлива применяют мазут. Учитывая высокую рыночную цену мазута и ее высокую волатильность, стоимость полученной электрической и тепловой энергии будет выше, чем при использовании природного газа или энергетического угля. Следовательно, возможность замены мазутом природного газа, как основного топлива, является низкорентабельной с точки зрения финансового результата.

Кроме того, использование мазута требует организации отдельного капиталоемкого мазутного хозяйства на предприятиях энергетики, а также сопряжено с нанесением большего ущерба окружающей среде, что ограничивает возможность замещения им природного газа. С технологической точки зрения использование мазута вызывает более быстрый износ горелок и требует их более частого обслуживания, чем природный газ. В холодное время года мазут необходимо периодически подогревать паром, что увеличивает эксплуатационные расходы предприятий энергетики.

Помимо мазута и угля в качестве топлива используются сжиженные углеводородные газы (далее – СУГ) и дизельное топливо, однако сравнение природного газа с другими видами топлива (включая ценовое сравнение) должно вестись с учетом важнейшей технико-экономической характеристики любого топлива – теплотой сгорания.

Теплота сгорания (или теплотворная способность) - количество выделившейся теплоты при полном сгорании массовой (для твердых и жидких веществ) или объемной (для газообразных) единицы вещества. Для сравнительных технико-экономических расчетов используется «топливо условное», имеющее удельную теплоту сгорания, равную 29308 кДж/кг (7000 ккал/кг).

В таблице 1 приведены средние значения удельных теплот сгорания основных видов топлива и перевод их в тонны условного топлива.

Таблица 1. Удельная теплота сгорания основных видов топлива

Вид топлива	Общепринятая единица измерения количества топлива	Удельная теплота сгорания единицы измерения топлива, МДж	Эквивалентное единице измерения (столбец 2) количество тонн условного топлива
1	2	3	4
Природный газ			
2	куб.м	33,5	0,001136
http://docs.cntd.ru/document/1200113569			
СУГ (пропан)			
3			
Стаскевич Н.А., Вигдорчик Д.Я. Справочник по сжиженным углеводородным газам., "Недра", 1986г. стр. 39-41	кг	45,6	0,001555
Уголь каменный			
4			
Абрютин А. А. и др. Тепловой расчет котлов. Нормативный метод. ГОСТ 147-2013 Топливо твердое минеральное. Определение высшей теплоты сгорания и расчет высшей теплоты сгорания.	кг	27	0,001085
Земский Г. Т. Огнеопасные свойства неорганических и органических материалов: справочник М.: ВНИИПО, 2016 — 970 с.			

(среднее значение)

Мазут

5

ГОСТ 21261-91 Нефтепродукты. Метод кг 40,6 0,001357
определения высшей теплоты сгорания
и вычисление низшей теплоты сгорания.

Таблица 2. Сравнение цен на основные виды топлива на тонну условного топлива

Топливо	Цена, без НДС	2014 г.	2015 г.	2016 г.
Природный газ, регулируемая оптовая цена (средняя по ЕСГ)	руб./т.у.т.	3245	3323	3460
Уголь	руб./т.у.т.	2424	2638	2766
Мазут, индекс СПБМТСБ	руб./т.у.т.	7858	5655	4951
Дизельное топливо, индекс СПБМТСБ	руб./т.у.т.	21928	23156	22669
Сжиженные углеводородные газы, индекс СПБМТСБ	руб./т.у.т.	н/д	н/д	12419
Сжиженные углеводородные газы, цены приобретения	руб./т.у.т.	12577	9288	9788

Из сравнения цен на топливо с учетом их теплотворной способности следует, что наиболее дешевую электро- и теплоэнергию можно выработать с помощью угля. Но расчетное соотношение цен газ/уголь составляет по итогам 2016 года всего 1,25, что гораздо ниже зоны межтопливной конкуренции (рис.1). Поэтому с учетом описанных выше технико-экономических причин, текущие цены на уголь не стимулирует предприятия энергетики отказываться от основного вида топлива – природного газа.

Цена на мазут находится на втором месте (после угля) и превышает цену газа на 43 %. На следующем месте СУГ, чья средняя цена выше регулируемой цены на природный газ почти в 2 раза. Как и в случае с углем и мазутом, использование на предприятиях СУГ и дизельного топлива также требует организации строительства и эксплуатации специальных топливных хозяйств.

В пункте 3.7 Порядка указано, что товары не являются взаимозаменяемыми, если при их смене потребитель несет значительные издержки, превышающие более 10

% от цены базового товара.

Природный газ используется и в качестве сырья в химической, нефтехимической промышленности и металлургии. Отметим, что технологическое и аппаратурное оформление предприятий-потребителей природного газа изначально проектируется под конкретное исходное сырьё – природный газ. В подавляющем числе технологических установок смена сырья в принципе не может быть предусмотрена, так как от его свойств зависят физико-химические процессы производств, при смене сырья нарушится производственный процесс.

В рамках теста гипотетического монополиста, проведенного в конце 2017 года, были опрошены 430 потребителей природного газа с годовым объёмом потребления газа от 5 тысяч до 22 миллиардов кубических метров, располагающиеся в 62 субъектах в Центральном ФО, Северо-Западном ФО, Уральском ФО, Сибирском ФО, Поволжском ФО и Южном ФО, предприятия электроэнергетики, химической и металлургической промышленности, цементной отрасли, и отрасли производства стройматериалов, а также предприятия коммунально-бытового сектора и прочие потребители.

В рамках проведенного опроса потребителей природного газа установлено, что хозяйствующие субъекты считают природный газ отдельным товаром с учетом его цены, настройки оборудования на природный газ, не готовы заменять природный газ иными видами топлива при увеличении цены более, чем на 10 %.

На основании вышеизложенного природный газ в Российской Федерации не имеет товаров-заменителей.

Согласно Закону о газоснабжении, Правилам поставки поставка газа производится на основании договора между поставщиком и покупателем, заключаемого в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации. Договор поставки газа должен соответствовать требованиям параграфа 3 главы 30 ГК РФ.

В России природный газ транспортируется потребителям под давлением по магистральным системам газоснабжения и распределительным газопроводам газораспределительным системам.

Поставки природного газа близлежащим к местам производства потребителям осуществляются по газораспределительным системам, а оптовые поставки неограниченному числу лиц возможны только по системам магистральных газопроводов системам газоснабжения и присоединённым к ним газораспределительным системам.

Основной объём газа в Российской Федерации поставляется по единой системе газоснабжения.

Согласно статье 6 Закона о газоснабжении единая система газоснабжения представляет собой имущественный производственный комплекс, который состоит из технологически, организационно и экономически взаимосвязанных и централизованно управляемых производственных и иных объектов, предназначенных для добычи, транспортировки, хранения и поставок газа, и находится в собственности организации, образованной в установленных

гражданским законодательством организационно-правовой форме и порядке, получившей объекты указанного комплекса в собственность в процессе приватизации либо создавшей или приобретшей их на других основаниях, предусмотренных законодательством Российской Федерации. Единая система газоснабжения (ЕСГ) является основной системой газоснабжения в Российской Федерации, и ее деятельность регулируется государством в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Согласно Указу Президента Российской Федерации от 05.11.1992 № 1333 «О преобразовании Государственного газового концерна «Газпром» в Российское акционерное общество «Газпром» Газпром является организацией, владеющей ЕСГ на территории Российской Федерации. Согласно пункту 1.1 Устава ПАО «Газпром» ПАО «Газпром» совместно с его дочерними хозяйственными обществами, осуществляющими деятельность по обеспечению эффективного функционирования и развития Единой системы газоснабжения и надежному снабжению газом потребителей, действует как единый комплекс.

Согласно статье 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее — Закон о естественных монополиях) к сферам деятельности естественных монополий относится транспортировка газа по трубопроводам.

Исходя из технологии транспортировки, оптовые поставки природного газа неограниченному числу лиц возможны только по системам магистральных газопроводов системам газоснабжения и подсоединенным к ним системам газораспределения газораспределительным системам.

Оптовые поставки природного газа получили распространение благодаря широкому охвату территории страны системами магистральных трубопроводов системами газоснабжения, удобству использования газа потребителями, относительной дешевизне природного газа, а также благодаря большому числу потребителей уже подключенных к системам магистральных трубопроводов системам газоснабжения через газораспределительные системы и возможности подключения новых потребителей.

По магистральным газопроводам системам газоснабжения транспортируется только газ, который соответствует требованиям и нормам, установленным СТО Газпром 089-2010 «Газ горючий природный, поставляемый и транспортируемый по магистральным трубопроводам. Технические условия» и ГОСТ 5542-14 «Газы горючие природные для промышленного и коммунально-бытового назначения», имеющие следующий состав (ГОСТ 31371.1 – 31371.7).

Таблица 3. Требования к качественному составу природного газа по ГОСТ 5542-14

Компонент	Диапазон молярной доли, %
Водород	0,001-0,5
Гелий	0,001-0,5
Кислород	0,001-5
Азот	0,001-60

Диоксид углерода	0,001-35
Метан	40-100
Этан	0,02-15
Пропан	0,001-25
Бутаны	0,0001-5
Пентаны	0,0001-1
Гексаны и более тяжелые углеводороды	0,0001-0,5

Торговля оптовая природным (естественным) газом согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности ОК 029-2014 имеет ОКВЭД 46.71.4.

В соответствии с «ГОСТ Р 51303-2013. Национальный стандарт Российской Федерации. Торговля. Термины и определения» (утверждены приказом Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии от 01.04.2014) различаются понятия оптовой и розничной торговли, как отражающие специфику обращения одного и того же товара на разных уровнях товарного рынка.

Под оптовой торговлей понимается вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в предпринимательской деятельности, в том числе для перепродажи, или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

В Российской Федерации регулируются оптовые цены поставки газа, произведённого ПАО «Газпром» и его аффилированными лицами и розничные цены газа, реализуемого населению вне зависимости от его происхождения.

Регулируемые оптовые цены на газ для промышленности выше розничных цен на газ для населения в среднем на 20%. Промышленным потребителям и населению реализуется газ, произведённый как группой ПАО «Газпром», так и лицами, не входящими в группу лиц ПАО «Газпром» (независимые производители газа).

Практика ценообразования независимых поставщиков газа при поставках газа промышленным потребителям в рассматриваемый период заключалась в предоставлении потребителям скидки относительно регулируемой оптовой цены.

Поскольку регулируемые розничные цены на газ для населения ниже регулируемых оптовых цен для промышленности (т.е. поставки газа для населения менее выгодны), то независимые поставщики устанавливали оптовые цены на газ для последующей поставки населению на уровне, фактически соответствующем регулируемым розничным ценам для населения.

В соответствии с пунктом 3.3 Порядка разные группы приобретателей признаются действующими на разных товарных рынках, если один и тот же продавец на основании определённых признаков устанавливает разные цены на один и тот же товар для разных групп приобретателей.

С учетом вышеизложенного продуктовые границы товарного рынка – оптовый рынок поставки природного газа прочим потребителям (без населения) по системам газоснабжения и присоединённым к ним системам газораспределения.

Оптовый рынок природного газа на территории Российской Федерации имеет труднопреодолимые барьеры входа на данный рынок.

Вход новых хозяйствующих субъектов на оптовый рынок природного газа на территории Российской Федерации в рассматриваемых продуктовых и географических границах ограничен рядом существенных барьеров.

К экономическим барьерам входа на рынок относятся:

- Значительный размер начального капитала, необходимый для покупки лицензии на пользование недрами, разведки и освоения газовых месторождений, а также длительные сроки окупаемости капитальных вложений в указанные мероприятия.
- Высокие издержки создания инфраструктуры для освоения и эксплуатации месторождения, т.к. большинство новых лицензионных участков расположены в труднодоступных местах.
- Строительство и эксплуатация газодобывающей и газоперерабатывающей инфраструктуры сопровождаются комплексным негативным воздействием на окружающую природную среду, что увеличивает затраты на охрану окружающей среды и компенсационные мероприятия.
- Существующие преимущества хозяйствующих субъектов, действующих на рассматриваемом рынке перед потенциальными его участниками, в частности, по затратам на единицу продукции и по спросу на товар, по наличию долгосрочных договоров с покупателями.

Административные барьеры:

- Необходимость получения лицензии на пользование недрами, ряда специфических лицензий на отдельные виды деятельности.
- Накладываемые государством требования к потенциальным приобретателям лицензий, создающие преимущества действующим хозяйствующим субъектам.
- Сложная и дорогостоящая процедура отведения земельных участков, необходимых для строительства производственной и газотранспортной инфраструктуры.

Ещё одним барьером для выхода на указанный рынок новых участников является то, что крупные производители природного газа владеют лицензиями на разработку большей части разведанных запасов природного газа, что делает маловероятным даже потенциальную возможность появления нового игрока, сравнимого по объёмам производства газа с существующими.

Распределение запасов газа между компаниями показано на рисунке 2.

Источник: расчет на основании отчетности компаний.

Барьеры входа на рынок можно охарактеризовать как достаточно высокие и/или труднопреодолимые.

Доли групп лиц ПАО «Газпром», ПАО «НОВАТЭК», ПАО «НК Роснефть» в рассматриваемом временном периоде превышали 8 %.

Доли указанных групп лиц на указанном рынке в течение исследуемого периода изменялись незначительно, барьеры входа на рынок являются труднопреодолимыми, доступ новых конкурентов на данный рынок затруднён.

Группа лиц ПАО «Газпром» за рассматриваемый период нарастила добычу газа, и, следовательно, имела возможность полноценно конкурировать с независимыми поставщиками за увеличение доли рынка. Однако соответствующего увеличения поставки газа группой лиц ПАО «Газпром» не произошло, поскольку группа лиц ПАО «Газпром» с учетом требований Закона о конкуренции, не имеет оснований создавать дискриминационные условия для независимых производителей газа при оказании услуг транспортировки газа по ЕСГ. Указанное подтверждается отсутствием у ПАО «Газпром» необоснованно несогласованных заявок независимых производителей в доступе к газотранспортной инфраструктуре.

В исследуемом периоде регулируемые цены на газ были повышены с 1 июля 2015 года в среднем на 7,5%, но это не привело снижению спроса на газ, объём поставок газа для внутренних потребителей Российской Федерации в последующие периоды увеличился.

Принимая во внимание большой объём капитальных вложений, необходимых для создания нового хозяйствующего субъекта, занимающегося добычей и поставкой природного газа, а также учитывая наличие на нём вертикально-интегрированных хозяйствующих субъектов, ограниченность его сбытового сегмента и другие, описанные выше, барьеры, – можно сделать вывод, что появление на оптовом рынке природного газа новых крупных продавцов затруднительно.

Информация о цене, об условиях поставки или приобретения природного газа доступна неопределенному кругу лиц, в том числе путем публикации информации на сайте компаний, входящих в группу лиц ПАО «Газпром», группу лиц ПАО «НОВАТЭК» и группы лиц ПАО «НК Роснефть», публичной отчетности указанных компаний, а также данных АО «СПБМТСБ».

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 3 статьи 5 Закона о защите конкуренции группа лиц ПАО «НОВАТЭК» совместно с группой лиц ПАО «Газпром», и группой лиц ПАО «НК Роснефть» коллективно доминируют на исследуемом

товарном рынке.

ООО «НОВАТЭК-Пермь» является 100% дочерней компанией ПАО «НОВАТЭК». Согласно пункту 6.4 Порядка доля группы лиц на соответствующем товарном рынке определяется как сумма долей хозяйствующих субъектов, действующих на одном товарном рынке и составляющих группу лиц в соответствии с частью 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции.

Судебная практика (Постановление Президиума ВАС РФ от 25 мая 2010 г. по делу № А70-9090/15-2008) подтвердила возможность квалификации индивидуальных действий отдельной компании, занимающей коллективное доминирующее положение, в качестве злоупотребления коллективным доминированием на товарных рынках.

Таким образом, группа лиц ПАО «НОВАТЭК» занимает доминирующее положение в соответствии с частью 3 статьи 5 Закона о защите конкуренции.

Следовательно, ООО «НОВАТЭК-Пермь» занимает доминирующее положение в составе группы лиц ПАО «НОВАТЭК» на оптовом рынке природного газа на территории Российской Федерации

- - - ООО «НОВАТЭК-Пермь» указывает, что отсутствовала надлежащим образом оформленная заявка от ООО «Лысьва-теплоэнерго», в связи с чем отсутствует обязанность заключать договор поставки газа.

04.07.2016 ООО «Лысьва-теплоэнерго» в адрес ООО «НОВАТЭК-Пермь» была подана письменная заявка № 922 на заключение договора поставки газа с 01.09.2016 (с ежемесячной разбивкой объемов газа).

12.07.2016 ООО «Лысьва-теплоэнерго» в адрес ООО «НОВАТЭК-Пермь» повторно была подана письменная заявка на заключение договора поставки газа с 01.09.2016 (содержащая все необходимые данные, в том числе о годовом и ежемесячных объемах поставки газа, адресе объекта газопотребления, гарантиях оплаты газа на условиях договора, указание о направлении заявителю оферты договора).

Таким образом, ООО «Лысьва-теплоэнерго» направило в адрес ООО «НОВАТЭК-Пермь» перечень документов, необходимых для заключения договора поставки газа.

ООО «НОВАТЭК-Пермь» в своих пояснениях (от 18.12.2017) отражает факт ненадлежащим образом оформленной заявки на заключение договора поставки газа (отсутствовал срок поставки; к заявке не были приложены необходимые документы) ООО «Лысьва-теплоэнерго» от 04.07.2016.

И, соответственно, обязанность Поставщика газа рассмотреть заявку покупателя и заключить договор поставки газа корреспондирует обязанности самого

покупателя - предоставить надлежащим образом оформленную заявку. По мнению ООО «НОВАТЭК-Пермь», в рассматриваемом случае надлежащей заявки не было, обязанность по заключению договора поставки газа, по мнению ООО «НОВАТЭК-Пермь», не возникла.

В соответствии с частью 2 статьи 1 ГК РФ юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена ГК РФ, законом или добровольно принятым обязательством (часть 1 статьи 421 ГК РФ).

Согласно статье 3 Закона о газоснабжении законодательное и нормативно-правовое регулирование газоснабжения в Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации, Федеральном законе «О недрах», Федеральном законе «О естественных монополиях», Федеральном законе «О континентальном шельфе Российской Федерации» и состоит из настоящего Федерального закона, принимаемых в соответствии с ним федеральных законов, нормативных правовых актов Российской Федерации и нормативных правовых актов муниципальных образований.

Статьей 18 Закон о газоснабжении определено, что поставки газа проводятся на основании договоров между поставщиками и потребителями независимо от форм собственности в соответствии с гражданским законодательством и утвержденными Правительством Российской Федерации правилами поставок газа и правилами пользования газом в Российской Федерации, а также иными нормативными правовыми актами, изданными во исполнение настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 5 Правил поставки газа поставка газа производится на основании договора между поставщиком и покупателем, заключаемого в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, федеральных законов, Правил поставки газ и иных нормативных правовых актов.

В соответствии с пунктом 9 Правил поставки газа предложение о заключении договора поставки газа направляется поставщиком покупателю, предварительно представившему заявку на приобретение газа.

Правила поставки газа (в ред. действовавшей до 07.12.2016) в момент направления заявки от 04.07.2016 № 922 не предусматривали требования к заявке, а также к документам необходимым для заключения договора поставки газа.

Также необходимо отметить, что Правила поставки газа (в ред. действовавшей до 07.12.2016) в момент направления заявки от 04.07.2016 № 922 не предусматривали для газоснабжающей организации возможности для отказа от заключения договора поставки газа. Возможность отказа была предусмотрена после принятия постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2016 № 1245 «О порядке ограничения подачи (поставки) и отбора газа, об изменении и признании

утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации».

ООО «НОВАТЭК-Пермь» не представило доказательств возвращения заявки в связи с отсутствием должным образом заполненной заявки.

Пунктом 11 Правил поставки газа установлено, что согласие на заключение договора поставки газа или договора транспортировки газа (подписанный проект договора) должно быть направлено стороной, получившей предложение о заключении договора (оферту), не позднее 30 дней с момента его получения, если иной срок не определен в оферте.

Данная обязанность не была исполнена со стороны ООО «НОВАТЭК-Пермь». При этом, представленные ООО «НОВАТЭК-Пермь» в рамках рассмотрения настоящего дела пояснения не могут быть приняты во внимание, в связи с тем, что ООО «НОВАТЭК-Пермь» не представило доказательств о возвращении заявки в связи с отсутствием должным образом заполненной заявки. А, наоборот, письмом от 26.07.2016 № 1510 был направлен отказ от заключения договора поставки газа.

Помимо направления заявок от 04.07.2016 № 922 и от 12.07.2016 № б/н ООО «Лысьва-теплоэнерго» неоднократно предпринимались действия, направленные на заключения договора поставки газа.

Письмом от 03.02.2017 № 135 ООО «Лысьва-теплоэнерго» направило в адрес ООО «НОВАТЭК-Пермь» два экземпляра оферты договора поставки газа с предложением заключить соответствующий договор.

Согласно части 1 статьи 435 ГК РФ офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определено и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

Предложенная ООО «Лысьва-теплоэнерго» оферта договора содержала все существенные условия договора поставки газа, в том числе объемы поставки газ с помесечной разбивкой, сроками поставки, порядок исполнения договора, порядок учета газа и иные требования предусмотренные гражданским законодательством и законодательством о газоснабжении для договоров поставки газа.

Пунктом 11 Правил поставки газа установлено, что при несогласии с условиями договора сторона, получившая оферту, обязана выслать другой стороне протокол разногласий, в случае неполучения в 30-дневный срок со дня отправления подписанного поставщиком протокола разногласий обратиться в арбитражный или третейский суд и по истечении срока действия договора, заключенного на предыдущий период, прекратить отбор газа.

Вместе с тем ООО «НОВАТЭК-Пермь» не рассмотрело предложенную ООО «Лысьва-теплоэнерго» оферту договора и не направило протокол разногласий.

ООО «НОВАТЭК-Пермь» отказалось от заключения договора поставки газа. Основанием для отказа (письмо ООО «НОВАТЭК-Пермь» от 22.03.2017 № 624) являлось не соответствие направленной ООО «Лысьва-теплоэнерго» заявки (письмо ООО «Лысьва-теплоэнерго» от 03.02.2017 № 135) требованиям, предусмотренным пунктом 5(1) Правил поставки газа.

Пунктом 5(1) Правил поставки газа предусмотрено, что к заявке на приобретение газа прилагаются копии:

учредительных документов юридического лица или паспорта индивидуального предпринимателя;

свидетельства о государственной регистрации юридического лица или свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя;

документов, подтверждающих полномочия лиц на подписание договора от имени покупателя;

документов, подтверждающих принадлежность газоиспользующего оборудования (объектов газоснабжения) заявителю на праве собственности или на ином законном основании, и технических паспортов на указанное оборудование;

акта о подключении (технологическом присоединении) или акта о присоединении объекта к газораспределительным сетям, по которым может осуществляться подача газа заявителю. Если подключение (технологическое присоединение) указанного объекта осуществлено до вступления в силу постановления Правительства Российской Федерации от 13 февраля 2006 г. № 83 «Об утверждении Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и Правил подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения», указанные документы прилагаются к заявке на приобретение газа при их наличии;

документов, подтверждающих, что доля поставки тепловой энергии в адрес бюджетных учреждений, деятельность которых финансируется из соответствующего бюджета на основе сметы доходов и расходов, казенных предприятий, товариществ собственников жилья, жилищно-строительных, жилищных и иных специализированных потребительских кооперативов, управляющих организаций или индивидуальных предпринимателей, осуществляющих управление многоквартирными домами, в общем объеме поставляемых покупателем товаров и оказываемых услуг составляет более 75 процентов (представляются субъектами теплоснабжения с указанной долей поставляемой тепловой энергии);

документа, подтверждающего установление брони газопотребления.

Документы и сведения, необходимые для заключения договора поставки газа, были представлены ООО «Лысьва-теплоэнерго» в адрес ООО «НОВАТЭК-Пермь» письмом от 29.03.2017 № б/н.

Таким образом, после дополнения Правил поставки газа требованиями к документам, прилагаемым к заявке на заключение договора, которые были внесены постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2016 №1245 «О порядке ограничения подачи (поставки) и отбора газа, об изменении и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации», ООО «Лысьва-теплоэнерго» представило в адрес ООО «НОВАТЭК-

Пермь» пакет документов, необходимый для заключения договора поставки газа.

В дальнейшем ООО «Лысьва-теплоэнерго» повторно обращалось в адрес ООО «НОВАТЭК-Пермь» с целью заключить договор поставки газа: письма от 19.04.2017 № 141-Ф, от 20.04.2017 № 146-Ф, однако данные заявки не были рассмотрены ООО «НОВАТЭК-Пермь».

Таким образом, Комиссия не может согласиться с доводом ООО «НОВАТЭК-Пермь» о немотивированности предложения ООО «Лысьва-теплоэнерго» заключить договор поставки газа.

Основные требования к договорам об энергоснабжении описаны в статьях 539 - 547 ГК РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 548 ГК РФ правила, предусмотренные статьями 539 - 547 ГК РФ, применяются к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью и нефтепродуктами, водой и другими товарами.

Таким образом, возникающие при заключении договора поставки газа между сторонами правоотношения находятся в публичной сфере.

В соответствии с частью 1 статьи 426 ГК РФ публичным договором признается договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится (розничная торговля, энергоснабжение и т.п.).

Таким образом, Комиссией ФАС России было установлено, что ООО «НОВАТЭК-Пермь» неоднократно отказывало ООО «Лысьва-теплоэнерго» в заключении договора поставки газа.

До настоящего времени договор поставки газа между ООО «Лысьва-теплоэнерго» и ООО «НОВАТЭК-Пермь» не заключен.

Норма пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции предполагает, что хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение, вправе отказать в заключении договора, только если такой отказ обусловлен экономическими или технологическими причинами, а также если в нормативном или судебном акте прямо указано на возможность такого отказа.

По мнению Комиссии ФАС России, ООО «НОВАТЭК-Пермь» не представлены подтверждения наличия технических или экономических причин, обуславливающих невозможность заключить договор поставки газа с ООО «НОВАТЭК-Пермь».

3. Отказ ООО «НОВАТЭК-Пермь» от заключения договора с ООО «Лысьва-теплоэнерго» не был обусловлен наличием экономических причин.

ООО «НОВАТЭК-Пермь» в ответе Пермскому УФАС России от 09.06.2017 № 06-0146 указало, что действующим законодательством не предусмотрена обязанность

заключать заведомо убыточный договор (статья 50 ГК РФ). ООО «Лысьва – теплоэнерго» ведет деятельность неэффективно, накапливая задолженность, пренебрегая выполнением требований законодательства. При таких условиях, заключение договора с ООО «Лысьва-теплоэнерго» для ООО «НОВАТЭК-Пермь» экономически неоправданно, а требование ООО «Лысьва –теплоэнерго» о заключении договора является явным злоупотреблением правом с намерением причинить имущественный вред ООО «НОВАТЭК-Пермь», что согласно статье 10 ГК РФ не допустимо.

При этом Комиссия ФАС России отмечает, что предпринимательская деятельность хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке, регулируется гражданским законодательством Российской Федерации с учетом особенностей, установленных антимонопольным законодательством.

В отношении предпринимательской деятельности такого хозяйствующего субъекта сохраняют свое действие принципы, установленные статьей 1 ГК РФ, такие как равенство участников гражданских отношений, неприкосновенность собственности, свобода договора, недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, беспрепятственное осуществление гражданских прав. В частности, такой хозяйствующий субъект сохраняет свободу в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении условий договора с учетом положений иных федеральных законов.

Вместе с тем на действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение, также распространяются и предусмотренные гражданским законодательством обязанности, а именно действовать добросовестно при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей, не извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Необходимо учитывать, что отношения хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение, в отношении хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение, применяется с учетом особенностей, установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, а именно - недопустимости необоснованного отказа (уклонения) от заключения договора.

Учитывая, что группа лиц в составе ПАО «НОВАТЭК» и ООО «НОВАТЭК-Пермь» занимает доминирующее положение на оптовом рынке природного газа, на нее распространяются ограничения, установленные статьей 10 Закона о защите конкуренции.

ООО «НОВАТЭК – Пермь» входит в группу лиц ПАО «НОВАТЭК» в соответствии со статьей 9 Закона о защите конкуренции. Согласно части 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.

Таким образом, на ООО «НОВАТЭК-Пермь» распространяются запреты, предусмотренные статьей 10 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, ООО «НОВАТЭК-Пермь» в своих пояснениях указывает, что ООО «Лысьва-теплоэнерго» является недобросовестным плательщиком.

Согласно материалам дела в отношении ООО «Лысьва-теплоэнерго» выданы исполнительные листы на принудительное взыскание сумм задолженности за поставленный газ, в размере более 300 000 000 рублей (дело № А50-23171/2016; А50-13799/2016, А50-30030/2016).

ООО «Лысьва-теплоэнерго», по мнению ООО «НОВАТЭК-Пермь», отвечает признакам неплатежеспособности и недостаточности имущества, при наличии которых в соответствии с пунктом 1 статьи 9 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» руководитель данной организации обязан обратиться с заявлением должника в арбитражный суд.

ООО «НОВАТЭК-Пермь» сообщило, что на момент обращения в ООО «НОВАТЭК-Пермь» и по настоящее время ООО «Лысьва-теплоэнерго» является злостным неплательщиком.

По мнению ООО «НОВАТЭК-Пермь», заключение договора с ООО «Лысьва-теплоэнерго» повлекло бы возникновение убытков, следовательно, экономическая возможность для заключения договора отсутствует.

В момент обращения ООО «Лысьва-теплоэнерго» в ООО «НОВАТЭК-Пермь» задолженности за газ ООО «Лысьва-теплоэнерго» перед ООО «НОВАТЭК-Пермь» не имеет.

ООО «Лысьва-теплоэнерго» является теплоснабжающей организацией и поставляет тепловую энергию для нужд потребителей коммунально-бытовой сферы города Лысьва.

В соответствии с пунктом 6 Правил поставки газа преимущественное право на заключение договоров поставки газа имеют покупатели газа для государственных нужд, для коммунально-бытовых нужд и населения.

Оснований для отказа в заключении договора поставки газа в связи с неплатежами перед иным поставщиком газа законодательство о газоснабжении и антимонопольное законодательство не содержат.

Статьей 25 Закона о газоснабжении предусмотрено, что на основании договоров поставки газа потребители обязаны оплатить поставки газа. При несоблюдении потребителями газа условий договоров поставки газа поставщик вправе прекратить поставки газа, в порядке установленном Правительством Российской Федерации.

Порядок ограничения подачи (поставки) и отбора газа утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2016 № 1245 (далее – Правила ограничения).

Согласно пункту 2 Правил ограничения основаниями для полного ограничения подачи (поставки) и отбора газа в рамках заключенного договора являются полное или частичное неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по оплате поставляемого газа в установленный срок, допущенное потребителем более 3 раз в течение 12 месяцев.

Согласно пункту 3 Правил ограничения основаниями для частичного ограничения подачи (поставки) и отбора газа в рамках заключенного договора являются

полное или частичное неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по оплате поставляемого газа в установленный срок, допущенное потребителем более 2 раз в течение 12 месяцев.

Таким образом, Правила ограничения помимо гражданско-правовых механизмов взыскания потенциально возможность задолженности за оплату выбранного газа предусматривают дополнительные механизмы воздействия на недобросовестного неплательщика.

Статьей 25 Закона о газоснабжении предусмотрено, что Правительство Российской Федерации устанавливает критерии, при соответствии которым у потребителей газа возникает обязанность предоставления обеспечения исполнения обязательств по оплате газа, поставляемого по договорам поставки.

Критерии покупателей, обязанных предоставить обеспечение исполнения обязательств по оплате газа, поставляемого по договору поставки газа, определены разделом VII (1) Правил поставки газа. Теплоснабжающие организации согласно абзацу 3 пункта 40 (1) Правил поставки газа соответствуют указанным критериям.

Обеспечение исполнения обязательств по оплате газа предоставляется потребителями газа, соответствующими установленным Правительством Российской Федерации критериям в виде независимой гарантии, выдаваемой банком.

Таким образом, действующее законодательство в сфере газоснабжения позволяет укреплять платежную дисциплину потребителей, с которыми заключается договор поставки газа.

Задолженность перед одним поставщиком газа, при наличии мер обеспечения погашения задолженности в рамках вновь заключаемого договора с другим поставщиком, не может являться основанием для отказа поставщиком газа, занимающим доминирующее положение (группа лиц в составе ПАО «НОВАТЭК» и ООО «НОВАТЭК-Пермь») на оптовом рынке природного газа, от заключения договора поставки газа.

ПАО «НОВАТЭК-Пермь» указывает на невозможность заключения договора с ООО «Лысьва-теплоэнерго» без проведения конкурса или аукциона.

Целями регулирования Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон № 223-ФЗ) являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (статья 1 Закона № 223-ФЗ).

Решением общего собрания участников ООО «Лысьва-теплоэнерго» (протокол № 7 от 07.10.2013) утверждено Положение о закупках товаров, работ, услуг ООО «Лысьва-теплоэнерго» (далее — Положение о закупках), регламентирующее процедуры закупки любых товаров, работ, услуг за счет средств ООО «Лысьва-теплоэнерго» стоимостью свыше 100 000 (сто тысяч) рублей (без учета налога на добавленную стоимость).

Пунктом 4.6.1 Положения о закупках в зависимости от инициативной стороны закупка у единственного источника может осуществляться путем направления предложения о заключении договора конкретному поставщику, либо принятия предложения о заключении договора от одного поставщика без рассмотрения конкурирующих предложений.

Согласно пункту 6.7.1 Положения о закупках Заказчик вправе провести закупки у единственного источника в случае оказания услуг водоснабжения, водоотведения, канализации, теплоснабжения, газоснабжения (за исключением услуг по реализации сжиженного газа), подключение (присоединение) к сетям инженерно-технического обеспечения по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам) (пункт 6.7.1.13 Положения о закупках).

Пунктом 6.7.1.13 Положения о закупках не ограничивается возможность закупки у единственного источника указанных услуг исключительно по регулируемым ценам (тарифам).

Так, например, в соответствии с частью 1 статьи 8 Федерального закон от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее — Закон о теплоснабжении) определен исчерпывающий перечень видов цен (тарифов) в сфере теплоснабжения.

Перечень подлежащих регулированию цен (тарифов) на товары, услуги в сфере теплоснабжения является исчерпывающим. Цены на иные виды товаров, услуг в сфере теплоснабжения определяются соглашением сторон и регулированию не подлежат (часть 2 статьи 8 Закона о теплоснабжении).

Следовательно, возможность закупки у единственного источника по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам) относится только к подключению (присоединению) к сети инженерно-технического обеспечения.

Таким образом, ООО «Лысьва-теплоэнерго» имеет возможность осуществить закупку услуг газоснабжения у единственного источника путем направления предложения о заключении договора поставки газа с ООО «НОВАТЭК-Пермь».

- - - ООО «НОВАТЭК-Пермь» объясняет отказ от заключения договора с ООО «Лысьва-теплоэнерго» наличием технологических причин.

ООО «НОВАТЭК-Пермь» в ответе от 12.09.2016 № 1845 на запрос указывает, что ООО «НОВАТЭК-Пермь» является независимым поставщиком газа.

Согласно пункту 7 Правил поставки газа покупатель или поставщик газа имеет право на его транспортировку в соответствии с Положением.

Условия и порядок доступа независимых поставщиков на территории Российской Федерации к газотранспортной инфраструктуре регламентирован Положением. Доступ к местным газораспределительным сетям осуществляется в соответствии с Положением об обеспечении доступа организации к местным газораспределительным сетям, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации № 1370 от 24.11.1998.

Таким образом, при получении соответствующего согласия газотранспортной и газораспределительной организаций, независимые организации (поставщики газа) не лишены возможности обеспечения поставки (транспортировки) газа Заявителю.

Более того АО «Газпром газораспределение Пермь» письмом от 17.11.2017 № ЦО-4651/02 сообщило о наличии технической возможности транспортировки газа на газоиспользующее оборудование ООО «Лысьва-Теплоэнерго» в случае заключения договора поставки газа между ООО «НОВАТЭК-Пермь» и ООО «Лысьва-Теплоэнерго» в годовом объеме 147 238 тыс. куб. метров.

Как следует из представленных документов, ООО «НОВАТЭК –Пермь» использует типовую форму договора поставки, разработанную ответчиком. Согласно пункту 4.1 типовой формы договора поставки предусмотрено, что поставщик поставляет газ при наличии решения ПАО «Газпром» или газораспределительной организации о согласии на заключение договора с поставщиком на транспортировку газа до покупателя. Если указанное решение ПАО «Газпром» или газораспределительной организацией не будет принято, поставщик вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора, письменно уведомив об этом покупателя.

Как указывает ПАО «НОВАТЭК» в ответе от 09.06.2017 № 06-0146 на запрос Пермского УФАС России от 22.05.2017 № 05920-17, ПАО «НОВАТЭК» формирует сводный баланс по реализации на календарный год. Ресурсы газа, необходимые для обеспечения потребителей, в том числе ООО «НОВАТЭК-Пермь», распределяются по действующим договорам поставки газа в рамках выданных ПАО «Газпром» разрешений на транспортировку газа по газотранспортной системе (ГТС). При отсутствии разрешения ПАО «Газпром» не имеет возможности осуществить поставку новым потребителям или увеличить поставку по договору с действующим потребителем.

Пунктом 4 Положения установлено, что любая организация на территории Российской Федерации имеет право недискриминационного доступа к газотранспортной системе ОАО «Газпром» для транспортировки газа.

В соответствии с пунктом 6 Положения независимые организации для получения доступа к газотранспортной системе ОАО «Газпром» представляют в ОАО «Газпром» заявку по форме, утвержденной Комиссией Правительства Российской Федерации по вопросам использования систем магистральных нефтегазопроводов и нефтепродуктопроводов (далее именуется - Комиссия) по представлению ОАО «Газпром» с приложением установленного перечня сведений.

На собственника газотранспортной инфраструктуры как на субъекта естественных

монополий (статья 4 Закона о естественных монополиях) распространяются требования статьи 8 Закона о естественных монополиях, согласно которой субъекты естественных монополий не вправе отказываться от заключения договора с отдельными потребителями на производство (реализацию) товаров, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с настоящим Федеральным законом, при наличии у субъекта естественной монополии возможности произвести (реализовать) такие товары.

Таким образом, газотранспортная организация не вправе отказаться от заключения договора транспортировки газа с отдельными потребителями при наличии возможности оказывать данные услуги.

В силу норм гражданского законодательства отношения в рамках договора поставки носят публичный характер. В силу статьи 426 ГК РФ лицо, осуществляющее предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в случаях, не предусмотренных законодательством.

Как следует из ответа от 31.03.2017 № 677 ООО «НОВАТЭК-Пермь» в период с 01.07.2016 по 31.12.2016 были заключены договоры с 70 контрагентами с общим годовым объемом поставки 14 млн. куб. метров газа.

ПАО «НОВАТЭК» формирует сводный баланс по реализации газа на календарный год. Ресурсы газа, необходимые для обеспечения потребителей, в том числе ООО «НОВАТЭК-Пермь», распределяются по действующим договорам поставки газа в рамках выданных ПАО «Газпром» разрешений на транспортировку газа по газотранспортной системе. При отсутствии разрешения ПАО «Газпром» на транспортировку газа ПАО «НОВАТЭК» не имеет возможности осуществить поставку новым потребителям или увеличить поставку газа по договору с действующим потребителем.

Типовая форма договора поставки предусматривает, что поставщик поставляет газ при наличии решения ПАО «Газпром» или газораспределительной организации о согласии на заключение договора с поставщиком на транспортировку газа до покупателя.

ООО «НОВАТЭК-Пермь» не были представлены подтверждающие сведения об обращении в ПАО «НОВАТЭК» за дополнительными объемами газа для транспортировки в связи с появлением нового крупного потребителя.

Таким образом, ООО «НОВАТЭК-Пермь» не предприняло все возможные меры для создания возможности поставки газа для нужд ООО «Лысьва-теплоэнерго».

Кроме того, информация, раскрытая ПАО «Газпром» на официальном сайте в рамках исполнения постановления Правительства Российской Федерации от 29.10.2010 № 872 «О стандартах раскрытия информации субъектами естественных монополий, оказывающими услуги по транспортировке газа по трубопроводам», не содержит сведений об обращении ООО «НОВАТЭК-Пермь» или ПАО «НОВАТЭК» за обеспечением доступа к услугам по транспортировке газа для удовлетворения нужд ООО «Лысьва-теплоэнерго».

ООО «НОВАТЭК-Пермь» представило реестр заявок и потребителей, а также копии

договоров поставки газа, заключенных в период с 01.07.2016 по 31.12.2016. Возможность заключения данных договоров ООО «НОВАТЭК-Пермь» обосновывает тем, что данным потребителям требовались меньшие объемы поставок газа, нежели чем ООО «Лысьва-теплоэнерго».

Соответственно, заключение договоров поставки газа с иными потребителями свидетельствует о возможности удовлетворения заявки ООО «Лысьва-теплоэнерго» на поставку газа.

При этом, необходимо отметить, что ПАО «НОВАТЭК» посредством участия на организованных (биржевых) торгах природным газом по сведениям, представленным Акционерным обществом «Санкт-Петербургская международной товарно-сырьевой Биржи», с июля 2016 по декабрь 2016 года включительно реализовало 3 291 920 тыс. метров куб. В период 2017 года (по 01.11.2017) продано 2 730 840 тыс. метров куб.

Данные объемы превышают 147 238 тыс. м. куб (заявленный объем потребления газа ООО «Лысьва-теплоэнерго») в 22 раза за 2016 год и в 18 раз за 2017.

Факт реализации объемов газа природного на биржевых торгах свидетельствует о наличии технологической возможности поставки газа для нужд ООО «Лысьва-теплоэнерго».

Таким образом, ООО «НОВАТЭК-Пермь» имело возможность поставки газа для нужд ООО «Лысьва-теплоэнерго» в требуемых объемах.

Относительно технологической возможности поставки газа на газоиспользующее оборудование ООО «Лысьва-теплоэнерго» необходимо отметить следующее.

Между АО «Газпром газораспределение Пермь» и ООО «НОВАТЭК-Пермь» заключен договор транспортировки газа, по условиям которого АО «Газпром газораспределение Пермь» по своим сетям осуществляет транспортировку газа до покупателей, с которыми ООО «НОВАТЭК-Пермь» заключили договоры поставки газа.

В материалах дела имеются сведения, представленные АО «Газпром газораспределение Пермь» (пояснения АО «Газпром газораспределение Пермь» от 20.07.2017 № ЦО-2950/02, № ЦО-4974/02 от 11.12.2017), подтверждающие техническую возможность транспортировки газа в заявленных объемах ООО «Лысьва-теплоэнерго».

Согласно информации, представленной письмом от 17.11.2017 № ЦО-4651/02 АО «Газпром газораспределение Пермь» техническая возможность транспортировки газа на газоиспользующее оборудование ООО «Лысьва-теплоэнерго» в случае заключения договора на поставку газ между ООО «НОВАТЭК-Пермь» и ООО «Лысьва-теплоэнерго» в годовом объеме 147 238 тыс. куб. м существует.

Наличие технической возможности транспортировки газа для удовлетворения нужд ООО «Лысьва-теплоэнерго» в случае заключения договора на поставку газ между ООО «НОВАТЭК-Пермь» и ООО «Лысьва-теплоэнерго» также подтверждается письмом от 10.11.2017 № 23-0248/8545 ООО «Газпром трансгаз Чайковский».

Таким образом, пропускная способность газораспределительной сети в настоящее время обеспечивает возможность транспортировки природного газа в необходимом ООО «Лысьва-теплоэнерго» объеме без каких-либо ограничений.

Кроме того, имеющаяся газотранспортная инфраструктура использовалась для осуществления поставки газа для нужд ООО «Лысьва-теплоэнерго» (ранее действовавший договор транспортировки газа по газораспределительным сетям от 01.04.2016 № 06-320-У/2016 заключенный между АО «Газпром газораспределение Пермь» и ООО «Лысьва-теплоэнерго»).

Следовательно, в силу действующего законодательства и фактически имеющихся договорных отношений АО «Газпром газораспределение Пермь» с ООО «НОВАТЭК-Пермь», АО «Газпром газораспределение Пермь» имеет техническую возможность осуществить транспортировку газа для нужд ООО Лысьва-теплоэнерго».

Таким образом, у ПАО «НОВАТЭК-Пермь» фактически имелась возможность заключить и исполнять договор поставки газа для нужд ООО «Лысьва-теплоэнерго». Отказ от заключения договора не был обусловлен объективными экономическими или технологическими причинами.

- - - Действия ООО «НОВАТЭК-Пермь» ущемляют интересы потребителя (ООО «Лысьва - теплоэнерго») в сфере предпринимательской деятельности и могут привести к ограничению конкуренции на смежном товарном рынке.

Принцип свободы договора, установленный статьей 1 ГК РФ, в отношении хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение, применяется с учетом особенностей, установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в том числе недопустимости необоснованного отказа (уклонения) от заключения договора.

Нормы антимонопольного законодательства в части регулирования предпринимательской деятельности хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке, корреспондируют принципам гражданского законодательства, не допускающим недобросовестное осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей, и основаны на положениях статьи 55 Конституции Российской Федерации.

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции одним из признаков ограничения конкуренции является - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, а также рост цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке.

Согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, к числу признаков ограничения конкуренции отнесены, в том числе, сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост

или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 4 постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» определено, что в отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Отказ ООО «НОВАТЭК-Пермь» от заключения договора поставки газа создает препятствие для функционирования ООО «Лысьва-теплоэнерго» в качестве полноценного покупателя на оптовом рынке природного газа.

Таким образом, отказ ООО «НОВАТЭК-Пермь» от заключения договора поставки газа с ООО «Лысьва-теплоэнерго» является ущемлением интересов Заявителя в сфере предпринимательской деятельности, поскольку может привести к значительным финансовым потерям организации.

В соответствии с частью 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган наделен рядом полномочий в целях реализации своих функций и целей, в том числе по недопущению действий, которые могут являться препятствием для возникновению конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

Согласно пункт 6 Правил поставки газа преимущественное право на заключение договоров поставки газа имеют покупатели газа для государственных нужд, для коммунально-бытовых нужд и населения, а также покупатели, заключившие договоры на поставку газа ранее, - на пролонгацию этих договоров.

Таким образом, Правила поставки газа устанавливают преимущественное право поставки газа для хозяйствующих субъектов, использующих газ для удовлетворения коммунально-бытовых нужд населения.

Согласно постановлению Региональной службы по тарифам Пермского края от 18.12.2015 № 281-т «О тарифах на теплоноситель общества с ограниченной ответственностью «Лысьва-теплоэнерго» были установлены тарифы на теплоноситель. Постановлением Региональной службы по тарифам Пермского края от 18.12.2015 № 277-т «О тарифах на тепловую энергию (мощность), поставляемую потребителям общества с ограниченной ответственностью «Лысьва-теплоэнерго» установлены тарифы на тепловую энергию.

Поставка (отбор) газа без договора, заключенного в порядке, предусмотренном Правилами поставки газа, не допускается. Такой отбор газа признается

самовольным (несанкционированным) (пункт 11.1 Правил поставки газа).

В силу того, что поставка (отбор) газа без договора поставки газа не допускается, фактический отказ ООО «НОВАТЭК-Пермь» от заключения договора создает препятствия для оказания ООО «Лысьва-теплоэнерго» коммунально-бытовых услуг для населения, а также поставки тепловой энергии прочим потребителям.

Согласно абзацу 3 части 1 статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Статья 10 Закона о защите конкуренции содержит запрет на действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей. При этом указанная норма не уточняет товарный рынок, на котором могут иметь место указанные последствия в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции.

ООО «Лысьва - теплоэнерго» осуществляет свою деятельность на разных взаимосвязанных товарных рынках. В качестве покупателя газа на оптовом рынке природного газа и поставщика тепловой энергии на территории Пермского края для прочих потребителей и для удовлетворения коммунально-бытовых нужд населения.

Оптовый рынок природного газа и рынок поставки тепловой энергии на территории Пермского края являются взаимосвязанными (смежными) рынками. Для осуществления поставки тепловой энергии Лысьва приобретает газ на оптовом рынке природного газа и использует его в качестве топлива в технологическом процессе создания тепловой энергии.

Отсутствие поставки газа непосредственным образом влияет на возможность ООО «Лысьва-теплоэнерго» поставлять тепловую энергию потребителям Пермского края.

Согласно пункту 3 Основ ценообразования в сфере теплоснабжения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.10.2012 № 1075 (далее – Основы ценообразования), к регулируемым ценам (тарифам) на товары и услуги в сфере теплоснабжения относятся, в том числе тарифы на теплоноситель, поставляемый теплоснабжающими организациями потребителям, другим теплоснабжающим организациям.

Пунктом 33 Основ ценообразования предусмотрено, что расходы, связанные с производством и реализацией продукции (услуг) по регулируемым видам деятельности, включаемые в необходимую валовую выручку, включают в себя, в том числе расходы на топливо.

Признаками ограничения конкуренции в соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции является, в том числе сокращение числа хозяйствующих

субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке.

Отказ ООО «НОВАТЭК-Пермь» от заключения договора поставки газа мог привести к невозможности приобретения ООО «Лысьва-теплоэнерго» природного газа необходимого для осуществления деятельности по поставке тепловой энергии и как следствие к устранению ООО «Лысьва-теплоэнерго» с рынка поставки тепловой энергии, либо к росту стоимости приобретенного газа в связи с необходимостью его приобретения на организованных торгах.

Поставка газа для нужд ООО «Лысьва-теплоэнерго» влияет на возможность ООО «Лысьва-теплоэнерго» осуществить деятельность по поставке теплоносителя, что может привести к ограничению конкуренции на смежном рынке (рынок тепловой энергии).

По представленным сведениям от 17.11.2017 № 7704/09, согласно договору поставки газа № 41-4-1014/13 от 03.10.2013 между ООО «Газпром межрегионгаз Пермь» и ООО «Лысьва-теплоэнерго» годовой объем поставки газа в 2016 – 2017 году составлял 147 238 тыс. м. куб.

Договор № 41-4-1014/13 от 03.10.2013 был расторгнут соглашением о расторжении договора поставки газа от 28.07.2016 по причине применения к оплате газа горючего природного с учетом повышающего коэффициента за отбор газа сверх договорных объемов.

У ООО «Лысьва-теплоэнерго» имеются заключенные договоры на поставку тепловой энергии с потребителями коммунального ресурса Муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение, в том числе «Детский сад № 10», ТСЖ «Ленина, 44/2».

Ввиду отказа ООО «НОВАТЭК-Пермь» от заключения договора поставки газа с ООО «Лысьва-теплоэнерго», при том, что оно относится к особой социально-значимой категории потребителей, вынужден закупать природный газ на бирже. На бирже природный газ закупается исключительно на условиях предварительной оплаты. Поскольку ООО «Лысьва-теплоэнерго» поставляет тепловую энергию для нужд коммунально-бытовой сферы города, то в соответствии с положениями пункта 33 Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации 08.08.2012 № 808, потребитель тепловой энергии производит оплату за потребленный ресурс в месяц, следующим за месяцем поставки ресурсов. Таким образом, ООО «Лысьва-теплоэнерго» не может приобретать требуемый городу объем газа на условиях 100% предоплаты. И в то же время ООО «Лысьва-теплоэнерго» не в праве вводить ограничения либо отключения поставки энерго ресурсов, поскольку часть потребителей ООО «Лысьва-теплоэнерго» являются добросовестными потребителями, а часть (большая) потребителей коммунально-бытовой сферы (население, детские, медицинские, государственные, муниципальные учреждения).

Таким образом, действия ООО «НОВАТЭК-Пермь», в составе группы лиц ПАО «НОВАТЭК», выразившиеся в отказе от заключения договора поставки газа, привели к ущемлению прав ООО «Лысьва-теплоэнерго» в сфере

предпринимательской деятельности и могли привести к ограничению конкуренции на рынке поставки тепловой энергии на территории Пермского края.

По результатам рассмотрения дела № 1-10-146/00-02-17 Комиссией ФАС России было установлено, что ООО «НОВАТЭК-Пермь» не обращалось в ПАО «НОВАТЭК» за дополнительными объемами газа для поставки, в связи с появлением нового крупного потребителя, а также отсутствуют сведения об обращении ООО «Лысьва-теплоэнерго» в адрес ПАО «НОВАТЭК» за заключением договора поставки газа.

Таким образом, рассматриваемое нарушение антимонопольного законодательства является следствием действий (бездействия) исключительно ООО «НОВАТЭК-Пермь». В связи с чем имеющиеся в материалах дела документы и сведения не указывают на нарушение антимонопольного законодательства со стороны ПАО «НОВАТЭК».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 — 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела № 1-10-146/00-21-17 в отношении ПАО «НОВАТЭК» в связи с отсутствием в рассматриваемых действиях ПАО «НОВАТЭК» нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

2. Признать ООО «НОВАТЭК-Пермь» доминирующим в составе группы лиц ПАО «НОВАТЭК» на оптовом рынке природного газа на территории Российской Федерации.

3. Признать в действиях ООО «НОВАТЭК-Пермь», доминирующего в составе группы лиц ПАО «НОВАТЭК» на оптовом рынке природного газа на территории Российской Федерации, нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившееся в отказе от заключения с ООО «Лысьва-теплоэнерго» договора поставки газа, которое привело к ущемлению прав ООО «Лысьва-Теплоэнерго» в сфере предпринимательской деятельности и может привести к ограничению конкуренции на рынке поставки тепловой энергии на территории Пермского края.

4. Выдать ООО «НОВАТЭК-Пермь» предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

<.....>

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьёй 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.