

г. Владивосток

24 марта 2010 года

Дело № 4/06-2010

Резолютивная часть решения объявлена: 10.03.2010

Полный текст решения изготовлен: 23.03.2010

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: Трякин В.В. – заместитель руководителя Управления, члены Комиссии: Абросимов Д.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля, Дегтярев С.А. – начальник аналитического отдела, Яковенко Н.В. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, Москальцов А.Ю. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля

рассмотрев в заседании 10.03.2010 дело № 4/06-2010 от 04.02.2010,

возбужденное по заявлению гр-на К.

в отношении ОАО «Приморский газ» (ул. Борисенко, 34, г. Владивосток, Приморский край, ул. 690090),

о нарушении части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившемся в направлении в адрес гр-на К. писем с требованиями о заключении нового договора поставки газа под угрозой ограничения поставки газа в случае не заключения договора, результатом чего может явиться ущемление интересов гр-на К.

при участии:

гр-на К. с доверенностью на представление интересов гр-ки С.,

от ОАО «Приморский газ» : начальник юридического отдела Лучук Т.М. – представитель по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

11.12.2009 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю поступила жалоба гражданина К. (далее – заявитель, потребитель, абонент) на ОАО «Приморский газ» (далее – ответчик) о понуждении (сопряженном с угрозой ограничения подачи газа) гр-на К. к заключению договора газоснабжения в новой редакции с ОАО «Приморский газ», ущемляющей по мнению заявителя, его права и законные интересы.

Гр-н К. представил следующие пояснения в обоснование позиции, изложенной в жалобе с приложением подтверждающих документов.

Между гр-кой С., проживающей совместно с гр-ном К. по адресу: <.....>, и ОАО «Приморский газ» заключен договор № <.... от 17.04.2002 о централизованном

газоснабжении и техническом обслуживании газового оборудования.

В сентябре 2009 года потребителем была получена оферта нового договора, предлагаемого к заключению ОАО «Приморский газ».

Потребитель не согласился с редакцией отдельных пунктов предложенной оферты и направил 15.10.2009 (вх. № 403 ОАО «Приморский газ» от 15.10.2009) заявление о предоставлении дополнительного соглашения к договору и изменении редакции (либо исключении) п. 3.27, п. 3.10, п. 3.28, п. 3.15, п. 5.4, п.7.1, п.7.2 договора.

За исх. № 501 от 21.10.2009 ОАО «Приморский газ» направило потребителю разъяснения о необходимости перезаключения договора в связи с изменением норм действующего законодательства с уведомлением, что в случае не подписания потребителем договора в новой редакции ОАО «Приморский газ» приостановит потребителю поставку газа.

12.11.2009 потребитель направил в адрес ОАО «Приморский газ» протокол разногласий (вх. № 431 ОАО «Приморский газ» от 12.11.2009) предложив в редакцию договора включить дополнительные пункты, касающиеся определения ответственности предприятия за замену газоснабжающего оборудования (кран, счетчик) за счет абонента, определения границ ответственности в газовом хозяйстве и внесения информации о тарифах на поставку газа и предоставление сопутствующих услуг.

25.11.2009 за исх. № 569 ОАО «Приморский газ» повторно направило потребителю разъяснения о необходимости перезаключения договора в связи с изменением норм действующего законодательства с уведомлением, что в случае не подписания потребителем договора в новой редакции ОАО «Приморский газ» приостановит потребителю поставку газа.

02.12.2009 потребителем было получено уведомление б/н ОАО «Приморский газ», о том, что его квартира включена в списки на отключение, т.к. потребитель не заключил с ОАО «Приморский газ» договор и предложением посетить абонентский отдел ОАО «Приморский газ» с целью заключения договора.

Ответчик представил следующие доводы в обоснование правомерности собственных действий.

Между гр-кой С., проживающей по адресу <.....>, г. Владивосток и ОАО «Приморский газ» 17.04.2002 был заключен договор № <...> о централизованном газоснабжении и техническом обслуживании газового оборудования.

В данной квартире, в настоящее время, проживает гр-н К. Свои обязательства по данному договору ОАО «Приморский газ» выполняло и выполняет до настоящего момента полностью.

Причинами для перезаключения вышеуказанного договора послужило:

1. Изменение действующего законодательства, касающегося поставки газа и техобслуживания газового оборудования ВДГО (Правила предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденные Постановлением правительства РФ от 23.05.2006 г. № 307, Правила содержания общего имущества в многоквартирном доме, утвержденные Постановлением правительства РФ от

13.08.2006 г. № 491, Правила поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 21.07.2008 г. № 549, Порядок содержания и ремонта внутридомового газового оборудования в РФ, утвержденный приказом Минрегионразвития РФ от 26.06.2009 г. № 239).

2. Постановлением Правительства РФ от 05.02.1988 г. № 162 утверждены «Правила поставки газа в Российской Федерации». П. 5 Правил предусматривает, что «поставка газа производится на основании договора между поставщиком и покупателем, заключаемого в соответствии с требованиями ГК РФ, федеральных законов, настоящих правил и иных нормативных правовых актов. Договор поставки газа должен соответствовать требованиям параграфа 3 главы 30 ГК РФ».

3. Использование абонентом оборудования, не соответствующего предъявляемым к этому оборудованию нормативным требованиям:

- п. 2 Порядка содержания и ремонта внутридомового газового оборудования в РФ указывает: «В состав внутридомового газового оборудования входят газопроводы..., газоиспользующее оборудование и приборы учета газа»;

- в соответствии со ст. 210 ГК РФ собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества.

Согласно п. 8 Плана приватизации государственного предприятия «Приморскрайгаз» внутридомовые газовые сети не подлежали приватизации и не вошли в акт оценки имущества, то есть не являются собственностью ОАО «Приморский газ».

Срок эксплуатации газового оборудования указывается в техническом паспорте, по истечении этого срока на абоненте лежит обязанность замены газового оборудования или провести его техническую инвентаризацию, по результатам которой срок эксплуатации оборудования продляется на определенный срок.

Согласно технического паспорта средний срок эксплуатации газового счетчика 10 лет, межповерочный интервал - 10 лет. Счетчик газа в квартире был установлен в 1998 году, т.е. прошло 12 лет. Абонент по истечении 10 лет должен был провести поверку счетчика или его замену. Это им не сделано до настоящего времени. Согласно подпункта «в» п. 21 Правил поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан Абонент обязан обеспечивать в установленные сроки предоставление прибора учета газа для проведения поверки. Подпункт «д» этого же пункта предусматривает, что абонент обязан эксплуатировать газовое оборудование в соответствии с установленными для него техническими требованиями.

По заявлению Ответчика, гр-н К., ссылаясь на п. 3.1. действующего договора, считает, что поверку делать должно ОАО «Приморский газ», но данный пункт обязывает предприятие обеспечивать в 10 лет государственную поверку счетчика расхода газа за счет Абонента, т.е. по заявке Абонента ОАО «Приморский газ» обязано обеспечить демонтаж и, после проведения поверки или замены на новый счетчик, произвести монтаж счетчика за счет Абонента.

П. 29 вышеуказанных Правил предусматривает, что обязанность ОАО «Приморский газ» осуществить только демонтаж приборов учета газа и нигде не сказано, что поверку и замену счетчика должно делать предприятие за свой счет, как того требует К.

ОАО «Приморский газ» поверкой счетчиков не занимается. Для этого есть специализированные метрологические организации.

Кран на отпуске перед газовыми приборами (кран пробковый с пружиной для газопроводов) был установлен в момент газификации дома в 1987 году. До настоящего времени его замена не проводилась. Срок службы до списания крана - 10 лет, а он эксплуатируется уже 23 года.

ОАО «Приморский газ» указало, что гр-н К. считает, что бесплатная замена крана это тоже обязанность ОАО «Приморский газ».

П. 12. Правил поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан предусматривает: «Обязанность по обеспечению наличия входящих в состав внутридомового газового оборудования газопровода, газоиспользующего оборудования и приборов учета газа лежит на заявителе...», т.е. абоненте.

Ответчик указал, что в целях безопасности, как гр-на К., так и жильцов проживающих рядом с ним, конкретизирует условия нового договора. В договоре ОАО «Приморский газ» возлагает на гр-на К., обязанности предусмотренные действующим законодательством, а не «навязывает» их.

Ответчик пояснил, что после того, как К. сказали, что необходимо будет провести поверку счетчика и замену крана на отпуске, он отказался перезаключить договор, заявив, что условия нового договора нарушают его права как потребителя. По всем возникшим у абонента вопросам ОАО «Приморский газ» пыталось дать разъяснения ему и при личной встрече (несколько раз специалисты выезжали к абоненту на дом, была встреча и в ОАО «Приморский газ»), и в письмах на жалобы и разногласия абонента. Ответы все даны со ссылкой на статьи действующего законодательства. По мнению Ответчика, гр-н К. убежден, что отвечает в квартире только за газовую плиту, а все остальное газовое оборудование должно менять, содержать, ремонтировать за свой счет ОАО «Приморский газ», хотя в настоящий момент он должен содержать не только внутриквартирное газовое оборудование, но обязан (если является собственником) содержать и внутридомовой газопровод, который является общим имуществом дома.

По поводу приостановки поставки газа Ответчик указал следующее.

Согласно подпункта «д» п. 45 Правил поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан «Поставщик газа вправе в одностороннем порядке приостановить исполнение обязательств по поставке газа с предварительным письменным уведомлением абонента после поступления от организации, которая по договору с абонентом осуществляет техническое обслуживание внутридомового газового оборудования, об использовании абонентом газоиспользующего оборудования, не соответствующего предъявляемым к этому оборудованию нормативным требованиям».

Подпункт «в» п. 47 Правил предусматривает, что «Подача газа без

предварительного уведомления абонента может быть приостановлена, если состояние внутридомового газового оборудования по заключению специализированной организации, с которой абонент заключил договор о техническом обслуживании указанного оборудования, создает угрозу аварии».

Подпункт «а» пункта 96 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 г. № 307 разрешает приостанавливать подачу газа потребителю без его предварительного уведомления, в случае выявления внутридомового газового оборудования, эксплуатация которого в любой момент может привести к аварии.

По мнению Ответчика, кран, которому 23 года создает угрозу аварии,

Кроме того, п. 4.1. Правил поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан предусматривает, что Предприятие имеет право допускать перерыв, прекращение или ограничение подачи газа без наступления ответственности после соответствующего предупреждения Абонента в случае неудовлетворительного состояния газовых установок Абонента, угрожающих аварией и создающих угрозу жизни и безопасности граждан.

ОАО «Приморский газ» пояснило, что могло давно, воспользовавшись правом, предоставленным нам законом, приостановить поставку газа, но, учитывая, что К. пенсионер, пыталось урегулировать данный вопрос.

По мнению Ответчика, договор от 17.04.2002 № <...> гр-н К. трактует по-своему, а ОАО «Приморский газ» трактует в соответствии с действующим законодательством. В связи с изложенным, ОАО «Приморский газ» необходим новый договор чтобы не было разночтений. Для ускорения процесса подписания договора Ответчик выдал предписание гр-ну К.

До настоящего времени ОАО «Приморский газ» не приостановило поставку газа гр-ну К. Вместе с тем, Ответчик указал, что если ничего не изменится в ближайшее время, ОАО «Приморский газ» будет вынуждено приостановить поставку газа не зависимо от того, подпишет гр-н К. новый договор или нет. Причиной приостановки поставки газа будет ненадлежащее состояние газового оборудования. Подача газа будет возобновлена после предоставления подтверждающих документов о проверке счетчика или его замене на новый, и после замены крана на отпуске.

Комиссия, исследовав материалы дела, не может согласиться с доводами Ответчика по следующим основаниям.

В материалы дела Заявителем представлена надлежаще удостоверенная доверенность № <...> на представление интересов гр-ки С. выданная 03.03.2010.

Кроме того, из представленных ОАО «Приморский газ» документов (справка об оплате за газ от 11.01.2010, карточка абонента от 11.01.2010, уведомление от 02.12.2009) следует, что абонентом для ОАО «Приморский газ» по договору поставки газа для бытовых нужд, поставляемого по адресу г. Владивосток, <.....>, является гр-н К.

В соответствии со ст. 548 Гражданского кодекса РФ (далее - ГК РФ), к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью и нефтепродуктами, водой и другими товарами, правила о договоре

энергоснабжения (ст.ст. 539 - 547) применяются, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

В соответствии со ст. 540 ГК РФ, в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, договор считается заключенным с момента первого фактического подключения абонента в установленном порядке к присоединенной сети.

Если иное не предусмотрено соглашением сторон, такой договор считается заключенным на неопределенный срок и может быть изменен или расторгнут по основаниям, предусмотренным ст. 546 ГК РФ.

В соответствии со ст. 546 ГК РФ в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, он вправе расторгнуть договор в одностороннем порядке при условии уведомления об этом энергоснабжающей организации и полной оплаты использованной энергии.

Положениями данной статьи не предусмотрен односторонний отказ снабжающей организации от исполнения условий договора.

Вместе с тем, стороны по данному делу признают действие между ними договора № 17 от 17.04.2002.

Таким образом, гр-н К. независимо от оснований - правопреемства по договору № <...> от 17.04.2002, либо в силу положений ГК РФ, является абонентом ОАО «Приморский газ».

Пункт 3 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных Постановлением Правительства № 307 от 23.05.2006 (далее – Правила), включает услугу по газоснабжению в перечень коммунальных услуг.

В соответствии с п. 79 Правил исполнитель коммунальных услуг вправе без предварительного уведомления потребителя приостановить предоставление коммунальных услуг в случае:

а) возникновения или угрозы возникновения аварийных ситуаций на оборудовании или сетях, по которым осуществляются водо-, тепло-, электро- и газоснабжение, а также водоотведение;

б) возникновения стихийных бедствий и чрезвычайных ситуаций, а также при необходимости их локализации и устранения.

В соответствии с п. 80 Правил исполнитель вправе приостановить или ограничить предоставление коммунальных услуг через 1 месяц после письменного предупреждения (уведомления) потребителя в случае:

а) неполной оплаты потребителем коммунальных услуг. Под неполной оплатой коммунальных услуг понимается наличие у потребителя задолженности по оплате одной или нескольких коммунальных услуг, превышающей 6 ежемесячных размеров платы, определенных исходя из соответствующих нормативов потребления коммунальных услуг и тарифов, действующих на день ограничения предоставления коммунальных услуг, при условии отсутствия соглашения о

погашении задолженности, заключенного потребителем с исполнителем, и (или) при невыполнении условий такого соглашения;

б) проведения планово-предупредительного ремонта и работ по обслуживанию внутридомовых инженерных систем, относящихся к общему имуществу собственников помещений в многоквартирном доме;

в) выявления факта самовольного подключения потребителя к внутридомовым инженерным системам;

г) получения соответствующего предписания уполномоченных государственных или муниципальных органов;

д) использования потребителем бытовых машин (приборов, оборудования) мощностью, превышающей технические характеристики внутридомовых инженерных систем, указанные в техническом паспорте жилого помещения;

е) неудовлетворительного состояния внутридомовых инженерных систем, за техническое состояние которых отвечает потребитель, угрожающего аварией или создающего угрозу жизни и безопасности граждан, удостоверенного подразделением государственной жилищной инспекции субъекта Российской Федерации или иным органом, уполномоченным осуществлять государственный контроль и надзор за соответствием внутридомовых инженерных систем, а также внутриквартирного оборудования установленным требованиям.

В соответствии с п. 45 Правил поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан, утвержденных Постановлением правительства № 549 от 21.07.2008, поставщик газа вправе в одностороннем порядке приостановить исполнение обязательств по поставке газа с предварительным письменным уведомлением абонента в следующих случаях:

а) нарушение исполнения абонентом условий договора о предоставлении информации, без получения которой невозможно определить достоверный (фактический) объем потребленного газа;

б) отказ абонента допускать представителей поставщика газа для проведения проверки;

в) неоплата или неполная оплата потребленного газа в течение 3 расчетных периодов подряд;

г) использование абонентом газоиспользующего оборудования, не соответствующего оборудованию, указанному в договоре;

д) поступление уведомления от организации, которая по договору с абонентом осуществляет техническое обслуживание внутридомового газового оборудования, об использовании абонентом газоиспользующего оборудования, не соответствующего предъявляемым к этому оборудованию нормативным требованиям;

е) отсутствие у абонента договора о техническом обслуживании внутридомового газового оборудования и аварийно-диспетчерском обеспечении, заключенного со специализированной организацией.

По информации, предоставленной ОАО «Приморский газ» по запросу Приморского УФАС России (вх. № 189 от 18.01.2010) задолженности по оплате за газ и техническое обслуживание потребитель не имеет (справка ОАО «Приморский газ» об отсутствии задолженности от 11.01.2010).

Таким образом, единственным основанием для отключения потребителя явилось не нарушение им каких-либо перечисленных пунктов, а только отказ от подписания договора в редакции ОАО «Приморский газ», что подтверждается письмами, направленными ОАО «Приморский газ» в адрес гр-на К. за исх. № 501 от 21.10.2009, за исх. № 569 от 25.11.2009 и уведомлением б/н от 02.12.2009 об отключении.

Документов, свидетельствующих о ненадлежащем состоянии газового оборудования абонента (соответствующих заключений), а также уведомлений абонента о ненадлежащем состоянии оборудования, находящегося в границах балансовой принадлежности абонента, ОАО «Приморский газ» не представило.

Договор № 17 от 17.04.2002 заключен сторонами на неопределенный срок не расторгнут и действует, что признается ОАО «Приморский газ».

Пунктом 2 Постановления Правительства РФ № 549 21.07.2008 «О порядке поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан» установлено, что договоры поставки газа, заключенные до вступления в силу Правил, утвержденных настоящим Постановлением, сохраняют юридическую силу до истечения срока их действия или до их перезаключения.

Согласно ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов.

ОАО «Приморский газ» приказом УФАС России по Приморскому краю от 04.06.1996 № 29 внесено в Реестр хозяйствующих субъектов, как субъект, имеющий долю на рынке реализации услуг по поставке населению и промышленным потребителям сжиженного газа с долей реализации свыше 65%.

Таким образом, Комиссией Приморского УФАС России принято решение об установлении доминирующего положения ОАО «Приморский газ» на рынке реализации услуг по поставке населению и промышленным потребителям сжиженного газа с долей реализации свыше 65% на территории Приморского края.

В соответствии с ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 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.

В связи с тем, что ОАО «Приморский газ» является для гр-на К. организацией, осуществляющей поставку газа для бытовых нужд, и которая вправе произвести отключение гр-на К. в случае нарушения потребителем установленных правил газоснабжения, направленные в адрес потребителя письма с угрозой ограничения подачи газа в случае не заключения договора в редакции ОАО «Приморский газ», могут ущемить интересы гр-на К.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения ОАО «Приморский газ» ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в направлении в адрес гр-на К. писем за исх. № 501 от 21.10.2009, за исх. № 569 от 25.11.2009, уведомления б/н от 02.12.2009, с требованиями о заключении нового договора поставки газа (при наличии действующего договора), под угрозой приостановки поставки газа (отключения) в случае не заключения договора, результатом чего может явиться ущемление интересов гр-на К.

2. Выдать ОАО «Приморский газ» обязательное к исполнению предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства – отозвать письма за исх. № 501 от 21.10.2009, за исх. № 569 от 25.11.2009, уведомление б/н от 02.12.2009.