

**Решение по делу  
№206-ФАС52-ТР-15-03/04-09  
о нарушении антимонопольного законодательства**

Резолютивная часть решения оглашена 23.07.2009  
Решение изготовлено в полном объеме 29.07.2009

**29 июля 2009 го да**

**г. Ниж ний Нов го род**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

- Гребнев Ю.Н. - председатель комиссии, заместитель руководителя управления;
- Валитов М.А. - член комиссии, начальник отдела антимонопольного контроля;
- Марков М.Б. - член комиссии, ведущий специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий, -

с участием:

- Ковальчук М.В. - представителя министерства ЖКХ и ТЭК Нижегородской области (доверенность от 20.07.2009 №313-01-4028);
- Кругловой М.П. - представителя ООО «Нижегородтепломонтаж» (доверенность от 23.07.2009 №б/н);
- Майзель Н.С. - представителя ООО «Нижегородтепломонтаж» (доверенность от 10.06.2009 №б/н);
- Моисеевой М.В. - представителя ОАО «Нижегородоблгаз» (доверенность от 08.06.2009 №300), -

рассмотрев дело №206-ФАС52-ТР-15-03/04-09 по признакам нарушения министерством жилищно-коммунального хозяйства и топливно-энергетического комплекса Нижегородской области (606950, город Нижний Новгород, площадь Свободы, дом 1/37) части 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**установила:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «Нижегородтепломонтаж» (далее – ООО «Нижегородтепломонтаж», заявитель) на действия открытого акционерного общества «Нижегородоблгаз» (далее – ОАО «Нижегородоблгаз»), выразившиеся в отказе согласования проекта «Расширение системы газораспределения и газопотребления. Газоснабжение котельной по адресу: Нижегородская область, Лысковский район, с. Просек, ул. Заводская, д. 52» (далее – Проект газоснабжения).

По результатам рассмотрения заявления Нижегородским УФАС России принято решение о возбуждении в отношении министерства жилищно-коммунального хозяйства и топливно-энергетического комплекса Нижегородской области (далее также – министерства ЖКХ и ТЭК Нижегородской области) дела по признакам нарушения части 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», о чем на основании части 4 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006

№135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции) Управлением издан приказ от 21.04.2009 №117.

На заседании комиссии заявитель поддержал доводы, изложенные в заявлении в территориальный орган ФАС России. Комиссия, изучив материалы дела, установила следующие фактические обстоятельства.

09 августа 2008 года ООО «Нижегородтепломонтаж» по заказу администрации Лысковского муниципального района Нижегородской области разработан Проект газоснабжения.

10 октября 2008 года данный проект поступил на согласование в ОАО «Нижегородоблгаз» (письмо ОАО «Нижегорооблгаз» в адрес Нижегородского УФАС России №04/06-41(0716-20-41) от 16.03.2009).

В свою очередь, письмом (исх. от 17.10.2008 №б/н), направленным ОАО «Нижегородоблгаз» в адрес заявителя, общество указало, что при согласовании Проекта газоснабжения обществом «найден замечание» – отсутствует заключение отдела по контролю за использованием газа, вследствие этого обстоятельства данный проект со стороны ОАО «Нижегородоблгаз» не согласован.

Вместе с тем письмом (исх. №04/05-17(0716-19-17) от 16.02.2009) также направленным ОАО «Нижегородоблгаз» в адрес заявителя, общество разъяснило, что отдел контроля за использованием газа является структурным подразделением общества и осуществляет свою деятельность в рамках соглашения от 31.03.2006 №01-32-1353, заключенного с Правительством Нижегородской области в лице министерства топливно-энергетического комплекса Нижегородской области, согласно которому отделу поручено проведение работ по контролю за рациональным и эффективным использованием газа на предприятиях области по обращению заказчика. В соответствии с этим соглашением отдел производит согласование проектов газоснабжения вновь строящихся, реконструированных и переводимых с других видов топлива на газ предприятий и отдельных топливоиспользующих установок на соответствие требованиям нормативных, правовых и технических документов, регулирующих вопросы рационального и эффективного использования газа.

По мнению заявителя, заключение отдела по контролю за эффективным использованием газа не требуется. Заявитель также полагает, что указанные действия ОАО «Нижегородоблгаз» незаконны и нарушают действующее антимонопольное законодательство.

Впоследствии, 05 марта 2009 года, Проект газоснабжения повторно поступил в ОАО «Нижегородоблгаз» и был согласован 10 марта 2009 года без замечаний (письмо ОАО «Нижегородоблгаз» в адрес Нижегородского УФАС России №04/06-41(0716-20-41) от 16.03.2009).

На заседании комиссии представители ОАО «Нижегородоблгаз» факт отказа от согласования проекта не отрицали, указав, что заключение отдела по контролю за использованием газа необходимо в соответствии с пунктом 17 Правил пользования газом и предоставления услуг по газоснабжению в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства от 17.05.2002 №317. Специалисты отдела осуществляют свою деятельность в рамках соглашения, которым обществу переданы функции по контролю за рациональным и эффективным использованием газа.

На первом заседании комиссии (определение о назначении дела к рассмотрению от 04.05.2009 №03/3039) представитель ответчика по делу о нарушении антимонопольного законодательства заявил о намерении министерства ЖКХ и ТЭК Нижегородской области расторгнуть спорное соглашение и о результатах сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области.

07 и 13 июля 2009 года (вх. №4313 и №4473) в Нижегородское УФАС России поступило ходатайство (исх. от 06.07.2009 №313-01-3631) министерства жилищно-коммунального хозяйства и топливно-энергетического комплекса Нижегородской области о прекращении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства в связи с тем, что министерством добровольно устранено нарушение антимонопольного законодательства. Указанное соглашение расторгнуто с 18 июля 2009 года.

На втором заседании комиссии представитель ответчика просил приобщить к материалам дела ранее направленные в Управление ходатайство и доказательства, свидетельствующие об устранении нарушения антимонопольного законодательства. Также на данном заседании комиссии представитель ОАО «Нижегородоблгаз» представил доказательства (служебная записка от 30.06.2009 №0709-02-797), свидетельствующие о намерении ОАО «Нижегородоблгаз» изменить установленный в обществе порядок в области контроля за рациональным и эффективным использованием газа.

Комиссия, заслушав объяснения представителей лиц, участвующих в деле, изучив их доводы, изложенные в заявлении и на заседании комиссии, проанализировав материалы дела, приходит к следующему.

Антимонопольный орган возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, выдает органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации обязательные для исполнения предписания о прекращении или об изменении соглашений, нарушающих антимонопольное законодательство (часть 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции). Основанием для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства является заявление юридического или физического лица, обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства (часть 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции).

Таким образом, основанием для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства послужило заявление юридического лица, по результатам рассмотрения которого антимонопольным органом обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях министерства ЖКХ и ТЭК Нижегородской области.

Поскольку действия ОАО «Нижегородоблгаз», выразившиеся в отказе согласования проекта газоснабжения, являются следствием заключенного между министерством топливно-энергетического комплекса Нижегородской области и ОАО «Нижегородоблгаз» соглашения, то ответчиком по настоящему делу выступает министерство ЖКХ и ТЭК, в действиях которого антимонопольным органом обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 5 Правил пользования газом и предоставления услуг по газоснабжению в Российской Федерации (утверждены постановлением Правительства РФ от 17.05.2002 №317) надзор за рациональным и эффективным использованием газа осуществляется Министерством энергетики Российской Федерации в лице уполномоченных им подразделений государственного энергетического надзора.

Министерство топливно-энергетического комплекса Нижегородской области в соответствии с возложенными на него задачами осуществляет функции по содействию в организации государственного надзора за эффективным использованием топливно-энергетических ресурсов (пункт 3.19 положения о министерстве топливно-энергетического комплекса Нижегородской области, утвержденного постановлением Правительства Нижегородской области от 23.09.2005 №225).

Указом Губернатора Нижегородской области от 30.12.2008 №62 министерство жилищно-коммунального хозяйства Нижегородской области и министерство топливно-энергетического комплекса Нижегородской области реорганизовано путем слияния их в министерство жилищно-коммунального хозяйства и топливно-энергетического комплекса Нижегородской области (пункт 2.3.1 Указа).

Таким образом, министерство жилищно-коммунального хозяйства и топливно-энергетического комплекса Нижегородской области является правопреемником министерства топливно-энергетического комплекса Нижегородской области.

Согласно положению о Министерстве жилищно-коммунального хозяйства и топливно-энергетического комплекса Нижегородской области (далее – Положение), утвержденного постановлением Правительства Нижегородской области от 05.03.2009 №91, функцию по содействию в организации государственного надзора за эффективным и рациональным использованием газа осуществляет министерство жилищно-коммунального хозяйства и топливно-энергетического комплекса Нижегородской области (пункт 3.35 данного положения).

В соответствии с пунктом 1 соглашения от 31 марта №01-32-1353 министерство, осуществляя деятельность по контролю за рациональным и эффективным использованием газа, поручает ОАО «Нижегородоблгаз» проведение проверок в организациях Нижегородской области, независимо от их организационно-правовых форм. Целью проверок является анализ условий, обеспечивающих эффективное функционирование системы газоснабжения, разработка комплекса мер по рациональному использованию и учету расхода и качества газа указанными организациями.

Буквальное толкование соглашения указывает на то, что ответчик наделил ОАО «Нижегородоблгаз» своими функциями по контролю за рациональным и эффективным использованием газа. Об этом же свидетельствуют и фактические действия ОАО «Нижегородоблгаз» по исполнению анализируемого соглашения.

Между тем часть 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещает наделять хозяйствующих субъектов функциями

органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, в том числе функциями и правами органов государственного контроля и надзора.

Таким образом, министерство ЖКХ и ТЭК Нижегородской области допустило нарушение части 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2009 №135-ФЗ «О защите конкуренции» комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение.

В настоящее время соглашение № 01-32-1353 от 31 марта 2006 года расторгнуто, ОАО «Нижегородоблгаз» не осуществляет государственный контроль за рациональным и эффективным использованием газа.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона о защите конкуренции, комиссия

**решила:**

Производство по делу №206-ФАС52-ТР-15-03/04-09 о нарушении части 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении министерства жилищно-коммунального хозяйства и топливно-энергетического комплекса Нижегородской области (606950, город Нижний Новгород, площадь Свободы, дом 1/37) прекратить в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

**Председатель Комиссии**

**Ю.Н. Гребнев**

**Члены Комиссии:**

**М.А. Валитов**

**М.Б. Марков**