

## РЕШЕНИЕ

г. Челябинск

Резолютивная часть решения оглашена «10» февраля 2016 года

В полном объеме решение изготовлено «16» февраля 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) в составе:

Председателя  
Комиссии:

<...> – руководителя Челябинского УФАС России;

Членов Комиссии:

<...> – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;  
<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России,

в присутствии представителей ООО «НОВАТЭК-Челябинск», рассмотрев дело № 43-04/14 по признакам нарушения ООО «НОВАТЭК-Челябинск» части 1 статьи 10, в том числе пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

Постановлением Государственного комитета «Единый тарифный орган Челябинской области» от 20.12.2013 № 59/127 «Об установлении тарифов на тепловую энергию, поставляемую МУП «Коммунальные сети» потребителям Златоустовского городского округа» (вместе с «Тарифами на тепловую энергию, вырабатываемую ООО «Теплоэнергетик» и поставляемую МУП «Коммунальные сети» потребителям Златоустовского городского округа», «Тарифами на тепловую энергию, вырабатываемую ООО «ЗМЗ-Энерго» и поставляемую МУП «Коммунальные сети» потребителям Златоустовского городского округа», «Тарифами на тепловую энергию, вырабатываемую ООО «Техметпром» и поставляемую МУП «Коммунальные сети» потребителям Златоустовского городского округа») установлены тарифы на тепловую энергию, вырабатываемую ООО «ЗМЗ-Энерго» и поставляемую МУП «Коммунальные сети» потребителям Златоустовского городского округа.

Как следует из письма Прокуратуры г. Златоуста Челябинской области от 12.09.2014 вх. № 14183, котельная ООО «ЗМЗ-Энерго» вырабатывает тепловую энергию для отопления и горячего водоснабжения жителей многоквартирных

жилых домов и объектов социальной сферы.

Поставка и транспортировка газа на указанную котельную осуществляется на основании договора от 01.01.2014 № 3-01-26-3456, заключенного между ООО «ЗМЗ-Энерго», АО «Газпром газораспределение Челябинск» и ООО «НОВАТЭК-Челябинск».

В связи с образовавшейся у ООО «ЗМЗ-Энерго» задолженностью за поставку газа ООО «НОВАТЭК-Челябинск» направляло в адрес Общества предупреждения об ограничении подачи газа от 28.03.2014 № 6514, требование об ограничении поставки газа от 04.04.2014 № 7386, 07.04.2014 № 7588, требование о прекращении отбора/поставки газа от 29.04.2014 № 8939.

Письмом от 28.04.2014 № 8824 ООО «НОВАТЭК-Челябинск» просило ООО «ЭМЗ-Энерго» представить в срок до 30.04.2014 информацию об удельной доле денежных средств, поступающих от потребителей, добросовестно осуществляющих оплату за тепловую энергию ООО «ЭМЗ-Энерго», по каждому потребителю, с указанием почтового адреса и суммы, предъявленной и оплаченной в отопительный сезон 2013-1014 гг.

Ответа ООО «ЭМЗ-Энерго» на данное письмо не последовало.

**05.05.2014 инженером Златоустовского абонентского участка ООО «НОВАТЭК-Челябинск» в присутствии начальника ПТО ООО «ЭМЗ-Энерго» зафиксировано прекращение отбора газа в ООО «ЭМЗ-Энерго», опломбированы в закрытом положении пластиковыми пломбами вводные задвижки ГРП № 12, вводные задвижки ГРП № 3 и задвижки на обводной линии ГРП № 3.**

В мае 2014 года ООО «ЭМЗ-Энерго» самостоятельно приступило к отбору газа.

В целях обеспечения населения горячей водой была использована схема подачи газа на котельную, приобретенного для нужд ООО «ЗЭМЗ» в рамках заключенного с ООО «НОВАТЭК-Челябинск» договора на поставку газа.

Письмами от 12.05.2014 № 413, от 13.05.2014 № 9917 ООО «НОВАТЭК»-Челябинск» просило ООО «ЗЭМЗ» обеспечить допуск представителям ООО «НОВАТЭК-Челябинск» для проверки исполнения требования о прекращении поставки/отбора газа на ООО «ЗМЗ-Энерго».

14.04.2014 сотрудниками ООО «НОВАТЭК-Челябинск» составлен акт о недопуске представителей поставщика газа на территорию ООО «ЗЭМЗ» для проверки исполнения требования о прекращении поставки/отбора газа на ООО «ЗМЗ-Энерго».

С 01.07.2014 ООО «ЗЭМЗ» передало отопительную котельную в аренду созданному ООО «ЗЭМЗ-Энерго».

Решением от 31.07.2014 Арбитражного суда Челябинской области ООО «ЭМЗ-Энерго» признано несостоятельным (банкротом).

Приказом Челябинского УФАС России от 10.12.2014 № 386 возбуждено дело № 43-04/14 по признакам нарушения ООО «НОВАТЭК-Челябинск» части 1 статьи 10, в том числе пункта 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

На заседаниях Комиссии от 19.03.2015, 30.04.2015, 11.06.2015, 23.07.2015, 25.08.2015, 14.09.2015, 29.10.2015, 19.11.2015, 10.02.2015 представители ООО «НОВАТЭК-Челябинск» поддержали позицию, изложенную в письменных пояснениях от 17.10.2014 вх. № 16080, от 26.10.2015 вх. № 15980, 29.10.2015 вх. № 16271, а также отметили следующее.

ООО «НОВАТЭК-Челябинск» не является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на товарном рынке, а отношения между ООО «ЗМЗ-Энерго» и ООО «НОВАТЭК-Челябинск» являются гражданско-правовыми отношениями двух хозяйствующих субъектов.

Задолженность ООО «ЗМЗ-Энерго» по состоянию на 05.05.2014 составляла 125 801 365 рублей 34 копейки, поэтому у ООО «НОВАТЭК-Челябинск» имелись основания для прекращения поставки газа на котельную, а ООО «ЗМЗ-Энерго» обязано было с использованием альтернативного вида топлива обеспечивать добросовестных плательщиков тепловой энергией и горячей водой.

При этом, отбор газа прекращен 05.05.2014 ООО «ЗМЗ-Энерго» самостоятельно, ООО «НОВАТЭК-Челябинск» лишь зафиксировало факт ограничения, однако, по прошествии нескольких часов 05.05.2014 ООО «ЗМЗ-Энерго» возобновило потребление газа.

ООО «НОВАТЭК-Челябинск» обращает внимание Комиссии на тот факт, что котельная эксплуатируется ООО «ЗМЗ-Энерго» по договору субаренды с ООО «ЗЭМЗ» от 27.12.2013.

ООО «ЗЭМЗ» по договору аренды от 19.12.2013 приняло движимое и недвижимое имущество, в том числе котельную, от ЗАО «Металлург Ресурс», что свидетельствует о том, что рассматриваемая котельная не находится в общей долевой собственности собственников многоквартирных домов.

***Изучив материалы дела, заслушав доводы и пояснения участвующих в рассмотрении дела лиц, Комиссия пришла к следующим выводам.***

Статьей 10 Закона «О защите конкуренции» установлен запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением.

Из буквального толкования данной статьи следует, что при квалификации нарушения по данному пункту доказыванию антимонопольным органом подлежат факт наличия у хозяйствующего субъекта, совершившего рассматриваемые действия, доминирующего положения на товарном рынке и факт злоупотребления занимаемым доминирующим положением.

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 (часть 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции).

Злоупотребление доминирующим положением будет заключаться в таком поведении хозяйствующего субъекта, при котором ущемляются права контрагента, либо он вынужден вступать в правоотношения на невыгодных для себя условиях.

Челябинским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на рынке поставки природного газа населению Челябинской области по итогам 2011, 2012, 2013, 2014 годов и 5 месяцев 2015 года.

В рамках анализа рынка в качестве «потребителей» природного газа рассматривалась категория «население» в понимании пункта 2 Постановления № 1021.

Согласно Постановлению № 1021 к категории «население» относятся:

- физические лица (граждане) - собственники (наниматели) жилого помещения;

- лица, приобретающие газ, в том числе исполнители коммунальных услуг, для его использования в котельных всех типов и (или) ином оборудовании для производства электрической и (или) тепловой энергии в целях удовлетворения бытовых нужд жильцов многоквартирных домов, находящихся в общей долевой собственности собственников помещений в указанных многоквартирных домах;

- иные лица, приобретающие газ, потребляемый физическими лицами (гражданами), а именно:

- исполнители коммунальных услуг (управляющие организации, товарищества собственников жилья, жилищно-строительные, жилищные или иные специализированные потребительские кооперативы);

- наймодатели (или уполномоченные ими лица), предоставляющие гражданам жилые помещения специализированного жилищного фонда, - служебные жилые помещения, жилые помещения в общежитиях, жилые помещения маневренного фонда, жилые помещения в домах системы социального обслуживания населения, жилые помещения фонда для временного поселения вынужденных переселенцев и временного поселения лиц, признанных беженцами, жилые помещения для социальной защиты отдельных категорий граждан;

- садоводческие, огороднические или дачные некоммерческие объединения граждан.

Согласно письму ООО «НОВАТЭК-Челябинск» от 14.09.2015 б/н (вх. от 14.09.2015 № 13762) котельная ООО «ЗМЗ-Энерго» не находится в общей долевой собственности собственников помещений в многоквартирных домах, которым

поставляется вырабатываемая ими тепловая энергия. Поставка тепла осуществляется в широкий перечень домов, а также иным потребителям – юридическим лицам. Котельная ООО «ЗМЗ-Энерго», расположенная по адресу: Челябинская область, г. Златоуст, ул. им. С.М. Кирова, д.1, была передана ООО «ЗМЗ-Энерго» в пользование на основании договора субаренды имущества от 27.12.2013 № 70.

Таким образом, ООО «ЗМЗ-Энерго» использует природный газ в своей производственной деятельности и получают прибыль в результате ее осуществления. При этом котельная ООО «ЗМЗ-Энерго» не находится в общей долевой собственности собственников помещений в многоквартирных домах.

Согласно указанному письму, при утверждении розничных цен на газ, поставляемый ООО «НОВАТЭК-Челябинск» (а ранее и ООО «Газпром газораспределение Челябинск»), ЕТО по Челябинской области (в настоящее время - Министерство тарифного регулирования и энергетики Челябинской области) не учитывал затраты на поставку объемов газа, потребляемого ООО «ЗМЗ-Энерго».

Согласно договору на поставку и транспортировку газа для промышленных потребителей газа от 01.01.2014 № 3-01-26-3456 ООО «НОВАТЭК-Челябинск», именуемое в дальнейшем поставщик, ОАО «Газпром газораспределение Челябинск» именуемое в дальнейшем ГРО и ООО «ЗМЗ-Энерго» именуемое в дальнейшем покупатель заключили договор согласно которому поставщик обязуется поставлять в период с 01.01.2014 по 31.12.2024 газ соответствующий общероссийскому классификатору продукции ОК 005-93 (далее – газ), ГРО транспортировать газ по своим сетям до границы раздела газораспределительных сетей ГРО и сетей покупателя, а покупатель получать (выбирать) и оплачивать стоимость газа и услуг по его транспортировке.

Согласно пункту 2.2. указанного договора перечень объектов (точек) подключения покупателя и распределение объемов поставки газа для каждого объекта подключения указаны в Приложении 1 к данному договору. Согласно Приложению 1 объектом подключения является тепловая электростанция, расположенная по адресу Челябинская область, г. Златоуст, ул. Им. Кирова, д.6 ГРС г. Златоуст.

Письмом ООО «НОВАТЭК-Челябинск» от 20.10.2015 б/н (вх. от 20.10.2015 № 15775) представило перечень хозяйствующих субъектов, приобретавших природный газ у ООО «НОВАТЭК-Челябинск» в 2011, 2012, 2013, 2014 годах и в течение 5 месяцев 2015 года для его использования в котельных всех типов и (или) ином оборудовании для производства электрической и (или) тепловой энергии в целях удовлетворения бытовых нужд жильцов многоквартирных домов, находящихся в общей долевой собственности собственников помещений в указанных многоквартирных домах, на территории Челябинской области:

- ТСЖ «Парк»;

- ТСЖ «Авангард»;

- <...>,

- ООО «Галион»;

- ЖСК «Сограждане»;
- ООО «УК «Западный -1»;
- ООО «УК «Альфа»;
- ООО «УК «Тополиная аллея»;
- ООО «Жилсервис»;
- ООО «Святогор»;
- <...>.

С данными хозяйствующими субъектами заключены договоры на поставку газа с одинаковым предметом договора. Договор на поставку газа № 17-13-0006 от 01.01.2013 «ООО «НОВАТЭК-Челябинск», именуемое в дальнейшем «Поставщик», в лице начальника Челябинского участка абонентской службы <...>, действующего на основании доверенности № 357/2013 от 01.10.2012, с одной стороны, и ООО «Святогор» именуемое в дальнейшем «Покупатель», в лице директора <...>, действующей на основании Устава, с другой стороны, совместно именуемые стороны, заключили договор на поставку природного газа».

Согласно данному договору, поставщик поставляет природный газ для производства тепловой энергии и приготовления горячей воды для жилых нежилых помещений в многоквартирных домах, расположенных по адресу г. Челябинск, ул. Братьев Кашириных, д. 34, д. 34А с миникотельной, находящейся в общей собственности собственников помещений многоквартирного жилого дома.

Таким образом, ключевыми критериями отнесения потребителя к категории «население» в соответствии с пунктом 2 Постановления № 1021 являются:

- принадлежность котельной на праве общей долевой собственности собственникам квартир многоквартирного дома;
- целевое использование вырабатываемого тепла – удовлетворение бытовых нужд жильцов многоквартирных домов, которым принадлежит на праве собственности котельная.

Так как, ООО «ЗМЗ-Энерго», не удовлетворяет перечисленным критериям, то указанный хозяйствующий субъект не относится к категории «население», а является юридическим лицом (коммерческой организацией).

Таким образом, Челябинское УФАС России приходит к выводу о том, что отношения между заявителем и ООО «НОВАТЭК-Челябинск» сложились на рынке поставки природного газа юридическим лицам на территории Челябинской области.

10.12.2013 вступило в законную силу решение Арбитражного суда Челябинской области по делу № А76-22844/2012, которым были удовлетворены требования ОАО «НОВАТЭК» и ООО «НОВАТЭК-Челябинск» о признании недействительным Приказа Челябинского УФАС России от 02.11.2012 «О включении в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем

35 процентов ОАО «НОВАТЭК» и ООО «НОВАТЭК-Челябинск».

Решение Арбитражного суда Челябинской области от 20.09.2013 и постановление Восемнадцатого арбитражного суда Челябинской области от 10.12.2013 по делу № А76-22844/2012 оставлены без изменения постановлением Федерального арбитражного суда Уральского округа от 11.03.2014 по тому же делу.

В связи с чем, положение ООО «НОВАТЭК-Челябинск» на рынке поставки природного газа юридическим лицам на территории Челябинской области, в том числе потребителю ООО «ЗМЗ-Энерго» в рамках договора от 01.07.2012 № 3-02-26-8594, нельзя признать доминирующим.

Отсутствие одного из элементов состава нарушения антимонопольного законодательства лишает антимонопольный орган возможности квалифицировать рассматриваемые действия ООО «НОВАТЭК-Челябинск» по ч. 1 ст. 10, в т.ч. по п. 1 ч. 1 ст. 10 Закона «О защите конкуренции».

Учитывая изложенное, оценка иных доводов, заявленных сторонами по делу, является нецелесообразной.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, пункту 3.138 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного Приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339, Комиссия в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях (бездействии) прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пунктом части 1, частью 2 статьи 48, 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

Прекратить производство по делу № 43-04/14 по признакам нарушения ООО «НОВАТЭК-Челябинск» части 1 статьи 10, в том числе пункта 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях ООО «НОВАТЭК-Челябинск».

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его получения.