

Решение по делу № 005-16-а

г. Пермь

28 сентября 2016 г.

Резолютивная часть решения оглашена 15.09.2016.

Решение в полном объеме изготовлено 28.09.2016.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии – заместителя руководителя управления **Кудрявцевой М.А.**;

членов Комиссии: начальника отдела контроля естественных монополий **Ульяновского А.А.**,

ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в сфере строительства **Масальской Е.Ю.** –

рассмотрела дело № 005-16-а по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью "Газпром межрегионгаз Пермь" (614990, г. Пермь, ул. Петропавловская, д. 54) пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции).

В заседании принял участие представитель ответчика по делу – общества с ограниченной ответственностью "Газпром межрегионгаз Пермь" – Ведерников К.П.

Изучив материалы дела, исследовав представленные доказательства и заслушав объяснения представителя ответчика, Комиссия установила следующее.

В Пермское УФАС России из аппарата полномочного представителя Президента Российской Федерации в Приволжском федеральном округе поступила жалоба гражданки "...", от 21.07.2015, касающаяся в том числе и прекращения горячего водоснабжения потребителей в многоквартирном доме, расположенном по адресу: г. Пермь, пр. Парковый, д. 45г, по причине прекращения ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" поставки газа ООО "ТеплоСервис".

ООО "ТеплоСервис" является теплоснабжающей организацией, владеющей (фактически владеющей) источником тепловой энергии (котельной), находящимся на крыше многоквартирного дома по адресу: г. Пермь, пр. Парковый, д. 45г, на котором производится тепловая энергия и горячая вода, используемые в целях предоставления коммунальной услуги по отоплению и в целях предоставления коммунальной услуги по горячему водоснабжению собственникам и пользователям помещений в этом многоквартирном доме.

При производстве тепловой энергии и горячей воды котельной используется в качестве топлива природный газ.

С 01.08.2014 многоквартирный дом, расположенный по адресу: г. Пермь, пр. Парковый, д. 45г, находится в управлении ТСЖ "Парковый 45г". До этой даты домом управляло ООО "МаксКом".

Договоры ресурсоснабжения между ООО "ТеплоСервис" и ТСЖ "Парковый 45г" заключены не были.

Поставка газа для котельной, находящейся на крыше многоквартирного дома по адресу: г. Пермь, пр. Парковый, д. 45г, производится на основании договора поставки газа от 13.11.2012 № П-41-4-2197/13, заключённого между ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" и ООО "ТеплоСервис".

Письмом от 07.03.2014 № 1341/06 ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" предупредило ООО "ТеплоСервис" о возможном введении ограничения поставки газа в случае неуплаты задолженности до 10.04.2014.

В связи с неоплатой ООО "ТеплоСервис" газа в порядке и в сроки, предусмотренные договором, ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" телеграммой от 15.04.2014 № 392/06/т предупредило его об ограничении поставки газа с 10 часов 18.04.2014. ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" указало также на принудительное прекращение подачи газа в случае неуплаты задолженности до 24.04.2014.

Письмом от 12.05.2014 № 2526/12 ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" направило в адрес ООО "ТеплоСервис" проект соглашения, предусмотренного пунктом 6 Порядка прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям-потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов, утверждённого постановлением Правительства Российской Федерации от 05.01.1998 № 1.

Поскольку задолженность по оплате газа ООО "ТеплоСервис" не погасило, ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" телеграммой от 15.05.2014 № 550/06/т сообщило ему о прекращении подачи газа с 11 часов 27.05.2014 и предложило принять меры к безаварийному прекращению технологического процесса, обеспечению безопасности людей и сохранности оборудования, а также предложило АО "Газпром газораспределение Пермь" произвести прекращение подачи газа этому потребителю с установкой заглушки на сети газораспределения газораспределительной организации.

В свою очередь, ООО "ТеплоСервис" направило в адрес ООО "МаксКом" письмо от 19.05.2014 № 21, в котором сообщило о прекращении горячего водоснабжения с 11 часов 27.05.2014.

Согласно акту от 27.05.2014 № 19, составленному представителями ООО "Газпром межрегионгаз Пермь", АО "Газпром газораспределение Пермь" и ООО "ТеплоСервис", произведено прекращение подачи газа потребителю.

На одном из заседаний комиссии представитель ООО "ТеплоСервис" пояснил, что перед принудительным прекращением подачи газа технологический процесс приготовления горячей воды в котельной, находящейся на крыше

многоквартирного дома по адресу: г. Пермь, пр. Парковый, д. 45г, был прекращён.

Согласно протоколу совещания от 29.09.2014, проведённого администрацией Дзержинского района города Перми с участием представителей ТСЖ "Парковый 45г" и ООО "Газпром межрегионгаз Пермь", последнее заявило об отказе поставлять газ для котельной, находящейся на крыше многоквартирного дома по адресу: г. Пермь, пр. Парковый, д. 45г, до полного погашения задолженности ООО "ТеплоСервис".

Тем не менее, письмом от 30.09.2014 № 5816/06, направленным в адрес АО "Газпром газораспределение Пермь" и ООО "ТеплоСервис", ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" отменило ограничение на снабжение газом ООО "ТеплоСервис" и дало разрешение на пуск газа.

Аналогичная ситуация сложилась в 2015 году.

Письмом от 17.04.2015 № 2667/12 ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" предупредило ООО "ТеплоСервис" о возможном введении ограничения поставки газа в случае неуплаты задолженности до 10.05.2015.

В связи с неоплатой ООО "ТеплоСервис" газа в порядке и в сроки, предусмотренные договором, ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" телеграммой от 15.05.2015 № 732/12/т предупредило его об ограничении поставки газа с 12 часов 19.05.2015. ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" указало также на принудительное прекращение подачи газа в случае неуплаты задолженности до 25.05.2015.

Письмом от 01.06.2015 № 3919/12 ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" направило в адрес ООО "ТеплоСервис" проект соглашения, предусмотренного пунктом 6 Порядка прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям-потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов, утверждённого постановлением Правительства Российской Федерации от 05.01.1998 № 1.

Поскольку задолженность по оплате газа ООО "ТеплоСервис" не погасило, ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" телеграммой от 01.06.2015 № 971/12/т сообщило ему о прекращении подачи газа с 10 часов 04.06.2015 с установкой заглушки и предложило принять меры к безаварийному прекращению технологического процесса, обеспечению безопасности людей и сохранности оборудования.

Также ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" направило АО "Газпром газораспределение Пермь" письмо от 01.06.2015 № 3918/12, содержащее просьбу прекратить поставку газа ООО "ТеплоСервис" с 10 часов 04.06.2015 с установкой заглушки на основании агентского договора от 30.01.2015.

Согласно акту от 04.06.2015, составленному представителем АО "Газпром газораспределение Пермь", произведено прекращение подачи газа потребителю. В соответствующей графе этого акта указано, что "на момент отключения газа котельная отключена".

Как и в первом случае, на одном из заседаний комиссии представитель ООО "ТеплоСервис" пояснил, что перед принудительным прекращением подачи газа технологический процесс приготовления горячей воды в котельной, находящейся

на крыше многоквартирного дома по адресу: г. Пермь, пр. Парковый, д. 45г, был прекращён.

Письмом от 27.08.2015 № 35 ООО "ТеплоСервис" обратилось в ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" с просьбой произвести пуск газа для котельной, находящейся на крыше многоквартирного дома по адресу: г. Пермь, пр. Парковый, д. 45г, с 28.08.2015.

Письмом от 31.08.2015 № 6035/12, направленным в адрес АО "Газпром газораспределение Пермь" и ООО "ТеплоСервис", ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" дало разрешение на пуск газа, указав на принятие графика погашения задолженности ООО "ТеплоСервис".

По результатам проведения анализа состояния конкуренции на рынке реализации природного газа для целей промышленного потребления в географических границах Пермского края в 2014 – 2015 годах Пермское УФАС России составило аналитический отчёт от 22.07.2016, согласно которому в 2014 и 2015 годах ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" занимало доминирующее положение на указанном рынке в соответствии с частью 3 статьи 5 Закона о защите конкуренции.

Так, согласно части 3 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признаётся положение каждого хозяйствующего субъекта из нескольких хозяйствующих субъектов (за исключением финансовой организации), применительно к которому выполняются в совокупности следующие условия:

1) совокупная доля не более чем трёх 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);

2) 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 затруднён;

3) 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 неопределённому кругу лиц.

Совокупная рыночная доля ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" и ООО "НОВАТЭК-Пермь" в 2014 – 2015 годах составляла более 95%, при этом доля каждого из лиц превышала 8%. Изменение рыночных долей ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" и ООО "НОВАТЭК-Пермь" в 2014 – 2015 годах не превысило 5%, а ранжирование сохранялось неизменным. Наличие труднопреодолимых барьеров входа на

товарный рынок и отсутствие серьезной конкуренции со стороны биржевых игроков позволяют сделать обоснованный и однозначный вывод о наличии доминирующего положения ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" и ООО "НОВАТЭК-Пермь" на рынке реализации природного газа по нерегулируемым ценам для целей промышленного потребления в границах Пермского края.

В результате прекращения ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" поставки газа для котельной ООО "ТеплоСервис" (фактический владелец), находящейся на крыше многоквартирного дома по адресу: г. Пермь, пр. Парковый, д. 45г, в период с 27.05.2014 по 30.09.2014 и в период с 04.06.2015 по 31.08.2015 ущемлены интересы потребителей коммунальной услуги по горячему водоснабжению в этом многоквартирном доме (из-за непредоставления данной коммунальной услуги в рассматриваемые периоды), а также нарушены права и законные интересы ООО "ТеплоСервис" в сфере предпринимательской деятельности (прекращение поставки газа создало препятствия для осуществления ООО "ТеплоСервис" деятельности по производству и реализации коммунального ресурса).

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции (в действующей редакции) запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Ранее действовавшая редакция части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции (до внесения изменений Федеральным законом от 05.10.2015 № 275-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О защите конкуренции" и отдельные законодательные акты Российской Федерации") запрещала действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Комиссия полагает, что указанные действия ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" нарушают пункт 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

При этом Комиссия учитывает правовую позицию Верховного Суда Российской Федерации, изложенную в определении от 11.06.2015 № 308-КГ15-2046.

Верховный Суд Российской Федерации указал, в частности, что спор двух хозяйствующих субъектов, каждый из которых занимает доминирующее положение на соответствующем товарном рынке, не должен иметь в качестве последствия угрозу причинения вреда добросовестным абонентам, независимо от наличия либо отсутствия соглашения об обеспечении подачи топливно-

энергетических ресурсов.

В силу части 4 статьи 3 Жилищного кодекса Российской Федерации никто не может быть ограничен в праве получения коммунальных услуг иначе как по основаниям и в порядке, которые предусмотрены этим Кодексом и другими федеральными законами.

Согласно представленным ТСЖ "Парковый 45г" сведениям по состоянию на 04.06.2015 собственники и пользователи 112 квартир в многоквартирном доме, расположенном по адресу: г. Пермь, пр. Парковый, д. 45г, не имели задолженности по оплате коммунальных услуг.

Довод ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" о том, что отбор газа был прекращён самим ООО "ТеплоСервис" и поэтому в действиях (бездействии) ответчика по делу отсутствует нарушение антимонопольного законодательства, Комиссия признаёт необоснованным, поскольку технологический процесс приготовления горячей воды в котельной, находящейся на крыше многоквартирного дома по адресу: г. Пермь, пр. Парковый, д. 45г, и, соответственно, отбор газа были прекращены в целях обеспечения безопасности людей и сохранности оборудования перед принудительным прекращением подачи газа. При этом ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" в телеграммах от 15.05.2014 № 550/06/т и от 01.06.2015 № 971/12/т прямо указало на необходимость принятия ООО "ТеплоСервис" таких мер перед принудительным прекращением подачи газа.

Нельзя согласиться и с доводом ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" об отсутствии доказательств непредоставления коммунальной услуги по горячему водоснабжению собственникам и пользователям помещений в многоквартирном доме, расположенном по адресу: г. Пермь, пр. Парковый, д. 45г, в период с 27.05.2014 по 30.09.2014 и в период с 04.06.2015 по 31.08.2015, поскольку горячее водоснабжение указанных потребителей осуществляется от котельной, находящейся на крыше этого многоквартирного дома, а при производстве горячей воды котельной используется в качестве топлива природный газ, поставка которого в рассматриваемые периоды не осуществлялась.

То обстоятельство, что настоящее дело возбуждено по результатам рассмотрения заявления гражданина – потребителя коммунальных услуг, не может свидетельствовать об отсутствии нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в редакции Федерального закона от 05.10.2015 № 275-ФЗ, поскольку при его рассмотрении установлено нарушение прав и законных интересов других лиц, в том числе в сфере предпринимательской деятельности.

Кроме того, Комиссия отклоняет ходатайство ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" о привлечении АО "Газпром газораспределение Пермь" к участию в деле в качестве заинтересованного лица, то есть лица, чьи права и законные интересы затрагиваются в связи с рассмотрением дела о нарушении антимонопольного законодательства, а также лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах (статьи 42 и 42.1 Закона о защите конкуренции), в связи с тем, что настоящее решение принято не о правах и обязанностях АО "Газпром газораспределение Пермь". Последнее лишь совершало по поручению ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" действия (в том числе на основании агентского договора) по прекращению подачи газа потребителю, о чём составлены акты от 27.05.2014 и от 04.06.2015, которые имеются

в материалах дела.

Оснований для выдачи предписания у Комиссии не имеется, поскольку письмом от 31.08.2015 № 6035/12, направленным в адрес АО "Газпром газораспределение Пермь" и ООО "ТеплоСервис", ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" дано разрешение на пуск газа.

Оснований для принятия антимонопольным органом других мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства не имеется.

Наличие оснований для переквалификации вмененного ООО "Газпром межрегионгаз Пермь" антимонопольного правонарушения Комиссией также не установлено.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьёй 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать нарушающими пункт 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" действия общества с ограниченной ответственностью "Газпром межрегионгаз Пермь", выразившиеся в прекращении поставки газа для котельной общества с ограниченной ответственностью "ТеплоСервис" (фактический владелец), находящейся на крыше многоквартирного дома по адресу: г. Пермь, пр. Парковый, д. 45г, в период с 27.05.2014 по 30.09.2014 и в период с 04.06.2015 по 31.08.2015, что привело к ущемлению интересов потребителей коммунальной услуги по горячему водоснабжению в этом многоквартирном доме (из-за непредоставления данной коммунальной услуги в рассматриваемые периоды), а также нарушению прав и законных интересов общества с ограниченной ответственностью "ТеплоСервис" в сфере предпринимательской деятельности (прекращение поставки газа создало препятствия для осуществления обществом с ограниченной ответственностью "ТеплоСервис" деятельности по производству и реализации коммунального ресурса).

2. Оснований для выдачи предписания у Комиссии не имеется.

3. Оснований для принятия антимонопольным органом других мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства не имеется.

Председатель Комиссии

М.А. Кудрявцева

Члены Комиссии:

А.А. Ульяновский

Е.Ю. Масальская

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

Ульяновский А.А., тел. (342) 235-11-83