04.03.2015 №ЮГ-03/811

РЕШЕНИЕ

по делу **№1523-ФАС52-03/14**

о нарушении антимонопольного законодательства

3 марта 2015 года г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 24 февраля 2015 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела **№1523-ФАС52-03/14** о нарушении антимонопольного законодательства (далее – комиссия) в следующем составе:

<…>

с участием:

представителя ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» <…> по доверенности от 31.12.2014 №17;

представителя ООО «Сокольские тепловые системы» <…> по доверенности от 05.02.2014 б/н, -

рассмотрев в открытом заседании комиссии с объявлением резолютивной части решения дело №1523-ФАС52-03/14, возбужденное по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» (далее – ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород», поставщик газа, ответчик) части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»,

установила:

27.10.2014 к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области обратилась прокуратура Сокольского муниципального района Нижегородской области, сообщив, что решением Сокольского районного суда Нижегородской области от 28.07.2014 в действиях открытого

акционерного общества «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» установлено нарушение антимонопольного законодательства.

Из указанного решения следует, что ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» прекратило поставку газа на принадлежащие ООО «Сокольские тепловые системы» котельные, расположенные в поселке городского типа Сокольское Сокольского района Нижегородской области с 19.05.2014 года.

Приказом Нижегородского УФАС России от 01.12.2014 №466 возбуждено дело в отношении ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород».

На заседании комиссии, состоявшемся 16 января 2015 года в 10 часов 30 минут, представитель ответчика <…> сообщила, что в связи с неоднократными нарушениями ООО «Сокольские тепловые системы» сроков оплаты за поставленный газ и общей задолженностью в размере более 11 млн. рублей, поставщик письмами неоднократно направлял в адрес покупателя предупреждение о возможности введения ограничения поставки газа с приложением формы соглашения поставки газа добросовестным потребителям. В последующем было введено ограничение поставки газа, о чем 19.05.2014 поставщик письмом уведомил покупателя. 16.06.2014, несмотря на имеющую задолженность, поставка газа была возобновлена.

Вместе с тем представитель ответчика сообщила, что решением от 28.07.2014 по делу №2-273/2014 Сокольским районным судом Нижегородской области действия ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» признаны незаконными. Указанное решение в апелляционном порядке не оспаривалось.

Представитель ООО «Сокольские тепловые системы» сообщила, что между ООО УК «ДомКом» (управляющая компания) и ООО «Сокольские тепловые системы» (теплоснабжающая организация) заключен договор на теплоснабжение (центральное отопление и горячее водоснабжение) многоквартирных жилых домов поселка городского типа Сокольское Сокольского района Нижегородской области. В связи с наличием задолженности по оплате услуг теплоснабжения и горячего водоснабжения со стороны ООО УК «ДомКом», ООО «Сокольские тепловые системы» не имело возможности своевременно оплатить газ, поставленный ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород».

По факту несвоевременной оплаты ООО «Сокольские тепловые системы» направляло иски о взыскании с ООО УК «ДомКом» задолженности в судебном порядке.

Вместе с тем представитель заинтересованного лица указала на то, что направлять какие-либо списки о добросовестных потребителях было нецелесообразно, так как избирательно прекратить поставку газа технически невозможно.

Определением от 16 января 2015 года рассмотрение дела №1523-ФАС52-03/14 откладывалось до 24 февраля 2015 года 15 часов 30 минут, после отложения которого прокуратура Сокольского района Нижегородской области, открытое акционерное общество «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» (ответчик) и общество с ограниченной ответственностью «Сокольские тепловые системы» (заинтересованное лицо), надлежащим образом извещенные о времени

и месте рассмотрения дела, явку представителей на заседание комиссии не обеспечили.

Изучив пояснения лиц, привлеченных к участию в деле, исследовав материалы дела в их взаимосвязи и достаточности для принятия решения, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующему.

Открытое акционерное общество «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» приказом Нижегородского УФАС России от 29.11.2001 №223 (с учетом изменений, внесенных приказом от 21.03.2011 №71) включено в реестр хозяйствующих субъектов (за исключением финансовых организаций), имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, по позиции «оптовая реализация газа горючего природного» на территории Нижегородской области с долей более 50 процентов.

Согласно пункту 13 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» установление доминирующего положения хозяйствующего субъекта производится с учетом его доли на рынке определенного товара. При этом доля признается, если не доказано иное, равной указанной в реестре хозяйствующих субъектов.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

Каких-либо обстоятельств, свидетельствующих об изменении доли ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» на рынке оптовой реализации газа на территории Нижегородской области, не установлено.

С учетом изложенного ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» занимает доминирующее положение на рынке оптовой реализации газа, поэтому действия данного общества могут быть предметом рассмотрения и оценки антимонопольного органа (в том числе в контексте соблюдения требований части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Частью 1 статьи 10 Федерального закона «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.

Как установлено комиссией Нижегородского УФАС России, Сокольским районным

судом Нижегородской области рассмотрено гражданское дело №2-273/2014 по иску прокурора Сокольского района Нижегородской области, поданного в интересах неопределенного круга лиц – граждан, добросовестных потребителей услуг газоснабжения к ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород», о признании незаконными действий по прекращению поставки газа на котельные, находящиеся в поселке городского типа Сокольское Сокольского района Нижегородской области, используемого для изготовления теплоносителя для обеспечения граждан и социально-значимых объектов коммунальной услугой «горячее водоснабжение».

Указанным судебным органом установлены следующие юридические факты.

ООО «Сокольские тепловые системы» является действующим юридическим лицом, основным видом деятельности которого в соответствии с учредительными документами является производство, передача и распределение пара и горячей воды (тепловой энергии); деятельность по обеспечению работоспособности котельных и тепловых сетей.

ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» является действующим юридическим лицом, основными видами деятельности которого в соответствии с учредительными документами является: поставка, транспортировка и продажа газа потребителям на территории Нижегородской области.

01 февраля 2014 года между ОАО «Газпром Межрегионгаз Нижний Новгород» (поставщик) ООО «Сокольские тепловые системы» (покупатель) заключен договор № 33-3-8233-4/2014, согласно которому поставщик принимает обязательства поставку газа горючего природного и/или газа горючего природного сухого отбензиненного в согласованном сторонами объеме, оказание снабженческо-сбытовых услуг и обеспечение транспортировки, распределение газа по распределительным сетям, а покупатель – принять газ и произвести расчет за него (п. 2.1). Объект поставки таза указан в дополнительном соглашении к договору (п.2.3).

Расчет за газ производится в несколько этапов, при этом окончательный расчет за фактически потребленный в истекшем месяце газ с учетом ранее внесенных покупателем производится в срок до 25 числа месяца, следующего за месяцем поставки (п. 5.4.1). Полное или частичное отсутствие оплаты по договору (в том числе полное или частичное отсутствие авансовых платежей) в сроки, оговоренные настоящим договором, является основанием для сокращения поставки газа, вплоть до полного ее прекращения с предварительным уведомлением об этом покупателя не менее чем за 24 часа до ограничения (отключения) по факсу или вручением под роспись (п. 6.2).

Поставщик вправе отказаться от исполнения договора поставки полностью или частично, в одностороннем порядке изменить условия договора, в том числе уменьшить объем поставки газа в случае существенного нарушения договора покупателем, а именно: при систематической задолженности покупателя по расчетам за газ, в случае неоднократного нарушения покупателем сроков оплаты по расчетам за газ (п. 6.5 Договора). Договор заключен на срок с 01.02.2014 по 31.12.2014 (п.8.1 Договора).

Согласно дополнительному соглашению к вышеуказанному договору, поставка

газа осуществляется на котельную №3, расположенную на улице Механизаторов, дом 20 поселка городского типа Сокольское Сокольского района Нижегородской области.

Технические вопросы по исполнению данного договора урегулированы в техническом соглашении от 01февраля 2014 года.

01 февраля 2014 года заключен договор № 33-3-8234-4/2014 между теми же сторонами и на тех же условиях, что и договор от 01.02.2014 № 33-3-8233-4/2014 по поставке газа в котельную № 4, расположенную по улице Докучаева, дом 42 поселка городского типа Сокольское Сокольского района Нижегородской области.

Судом установлено, что ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» 19.05.2014 прекратило поставку газа на котельные, находящиеся в поселке городского типа Сокольское Сокольского района Нижегородской области, используемые для обеспечения граждан и социально-значимых объектов коммунальными услугами «теплоснабжение» и «горячее водоснабжение»:

- на котельную №3, расположенную на улице Механизаторов, дом 20;

- на котельную №4, обслуживающую ГБУЗ НО «Сокольская ЦРБ» по улице Докучаева 42.

Проанализировав данные действия, Сокольский районный суд Нижегородской области пришел к выводу о том, что прекращая поставку газа на котельные ООО «Сокольские тепловые системы», ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» применило несоразмерный способ защиты своих прав, ущемляя права и законные интересы добросовестных потребителей тепловой энергии, не имеющих задолженности по оплате данной услуги.

В частности, суд руководствовался следующими положениями законодательства.

В соответствии с пунктом 2 статьи 548 Гражданского кодекса Российской Федерации к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью и нефтепродуктами, водой и другими товарами, правила энергоснабжения (статьи 539-547) применяются, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

Пунктами 2, 3 статьи 546 Гражданского кодекса Российской Федерации установлен перечень оснований, при которых допускается перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии в одностороннем порядке. Так, прекращение или ограничение подачи энергии подачи энергии без согласования с абонентом – юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии.

Согласно статье 25 Федерального закона «О газоснабжении в Российской Федерации» на основе договоров поставки газа и договоров об оказании услуг по транспортировке потребители обязаны оплатить поставленный газ и оказанные услуги. При несоблюдении потребителями условий договоров поставщики вправе прекратить или ограничить поставку газа в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 34 Правил поставки газа, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 №162, поставщик имеет право уменьшить или полностью прекратить поставку газа покупателям (но не ниже брони газопотребления) в случае неоднократного нарушения сроков оплаты за поставленный газ и (или) за его транспортировку, за исключением потребителей, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 7 Конституции Российской Федерации Российская Федерация – социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека.

Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства (статья 2 Конституции Российской Федерации).

Как указывается в судебном решении от 28.07.2014 по гражданскому делу №2-273/2014, законодателем в развитие названных конституционных положений введены дополнительные механизмы защиты абонентов, которые надлежащим образом исполняют обязательства по оплате использованных топливно-энергетических ресурсов и не состоят в непосредственных отношениях с поставщиками электрической, тепловой энергии и газа.

Согласно пункту 6 Порядка прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям-потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 05.01.1998 №1, в случаях, когда к сетям, принадлежащим организации-потребителю, подключены абоненты, которые своевременно оплачивают использованные топливно-энергетические ресурсы, организация-потребитель обязана по соглашению с энергоснабжающей или газоснабжающей организацией обеспечить подачу этим абонентам топливно-энергетических ресурсов в необходимых для них объемах.

По смыслу приведенного положения, как указывает Сокольский районный суд Нижегородской области, организация-потребитель обязана обеспечить подачу абонентам, подключенным к сетям организации-потребителя, которые своевременно оплачивают использованные топливно-энергетические ресурсы, этих ресурсов в необходимых для них объемах. При этом отношения по поводу поставок необходимых в такой ситуации объемов топливно-энергетических ресурсов должны быть урегулированы на основании соответствующих соглашений между ресурсоснабжающими организациями и организациями-потребителями, их наличие является обязательным и должно предшествовать прекращению ресурсоснабжающими организациями подачи электроэнергии и газа организациям-потребителям во избежание нарушения прав указанных абонентов.

Действия энергоснабжающей или газоснабжающей организации по прекращению поставки ресурсов организациям-потребителям, к сетям которых подключены абоненты, своевременно оплачивающие использованные топливно-энергетические ресурсы, при отсутствии соглашения о подаче топливно-энергетических ресурсов таким абонентам, в том числе гражданам-потребителям, **ведут к нарушению их прав на получение коммунальных услуг.**

В силу части 4 статьи 3 Жилищного кодекса Российской Федерации никто не может быть выселен из жилища или ограничен в праве пользования жилищем, в том числе в праве получения коммунальных услуг, иначе как по основаниям и в порядке, которые предусмотрены указанным кодексом, другими федеральными законами. Указанной нормой закреплен принцип недопустимости произвольного ограничения права на получение коммунальных услуг, которое неразрывно связано с правом на жилище, гарантированным Конституцией Российской Федерацией (статья 40).

В соответствии с пунктами 31, 33 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 №354, потребитель имеет право на получение услуг в необходимых объемах надлежащего качества, исполнитель услуг обязан предоставлять потребителю коммунальные услуги в необходимых для него объемах и надлежащего качества в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, настоящими Правилами и не допускать нарушения технологических процессов и снижения качества услуг.

Ограничение или приостановление исполнителем предоставления коммунальной услуги, которое может привести к нарушению прав на получение коммунальной услуги надлежащего качества потребителем, полностью выполняющим обязательства, установленные законодательством Российской Федерации и договором, не допускается (пункт 121 Правил).

Сокольским районным судом Нижегородской области установлено, ООО «Сокольские тепловые системы» является единственным предприятием по подаче тепловой энергии в поселке городского типа Сокольское, которое, на основании указанных выше договоров, приобретая у ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» газ, производит тепловую энергию и горячую воду для последующей перепродажи населению, проживающему в частности в многоквартирных жилых домах 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 32, расположенных на улице Садовая, в доме №50 на улице Докучаева рабочего поселка Сокольское Сокольского района Нижегородской области, организациям данного населенного пункта, в том числе ГБУЗ НО «Сокольская ЦРБ» и МКДОУ Детский сад №5.

Таким образом, как следует из материалов дела, котельные №3 и №4, эксплуатируемые ООО «Сокольские тепловые системы», обеспечивают отоплением жителей поселка городского типа Сокольское, а также социально значимые объекты. Прекращение поставки газа на указанные котельные повлекло прекращение подачи отопления и горячей воды в жилые дома, учреждения образования и здравоохранения, в том числе добросовестным плательщикам данных коммунальных услуг.

На основании установленных правовых и фактических оснований Сокольский районный суд Нижегородской области пришел к выводу о незаконности действий газоснабжающей организации (ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород»), применившей несоразмерный способ защиты своих прав, по прекращению поставки ресурсов организации-потребителю (ООО «Сокольские тепловые системы»), к сетям которой подключены абоненты, своевременно оплачивающие использованные топливно-энергетические ресурсы, при отсутствии соглашения о подаче топливно-энергетических ресурсов таким абонентам, в том числе гражданам-потребителям, что привело к нарушению их прав на получение

коммунальных услуг. Решением от 28.07.2014 по гражданскому делу №2-273/2014, вступившим в законную силу, исковые требования прокурора Сокольского района Нижегородской области удовлетворены.

При этом Сокольский районный суд Нижегородской области пришел к выводу, что действия ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» являются злоупотреблением правом в связи с наличием доминирующего положения на рынке, а прекратив подачу газа на котельные в нарушение положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», ответчик применил несоразмерный способ защиты своих прав.

В соответствии с частью 2 статьи 13 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации вступившие в законную силу судебные постановления являются обязательными для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, граждан, организаций и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории Российской Федерации.

Из данной нормы права следует также вывод о том, что фактические обстоятельства, установленные вступившим в законную силу решением суда, а также выводы, содержащиеся в судебном акте, вступившем в законную силу, не могут быть переоценены административным органом.

В этой связи комиссия Нижегородского УФАС России приходит к итоговому выводу о том, что, занимая доминирующее положение на рынке поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан, ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород», совершив действия по прекращению поставки газа на принадлежащие ООО «Сокольские тепловые системы» котельные, нарушило запреты части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Указанные действия привели к нарушению прав на получение коммунальных услуг горячего водоснабжения надлежащего качества неопределенного круга лиц: граждан, проживающих в многоквартирных домах поселка городского типа Сокольское Сокольского района Нижегородской области, а также владельцев объектов социального назначения.

Как установлено пунктом 5 части 1 статьи 48 Федерального закона «О защите конкуренции», комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства при наличии вступившего в законную силу судебного акта, в котором содержатся выводы о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

По смыслу указанной нормы права в рассматриваемом случае комиссия, установив факт нарушения антимонопольного законодательства, при наличии вступившего в законную силу судебного акта, обязана производство по делу прекратить.

С учетом изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, пунктом 5 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006

№135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия

решила:

1. Признать установленным вступившим в законную силу судебным актом (решение Сокольского районного суда Нижегородской области от 28.07.2014 по делу №2-273/2014) факт нарушения открытым акционерным обществом «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» (603005, город Нижний Новгород, Верхне-Волжская набережная, дом 5; ИНН 5260070633) части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции в части прекращения с 19.05.2014 поставки газа на котельные, принадлежащие обществу с ограниченной ответственностью «Сокольские тепловые системы», посредством которых обеспечиваются услугами теплоснабжения и горячего водоснабжения граждане и социально-значимые объекты поселка городского типа Сокольское, а именно:

- на котельную №3, расположенную на ул. Механизаторов, д.20, обслуживающую многоквартирные жилые дома и МКДОУ Детский сад №5 на улице Садовая п.г.т. Сокольское Сокольского района Нижегородской области;

- на котельную №4, обсуживающую ГБУЗ НО «Сокольская ЦРБ» и жилой дом №50 по улице Докучаева п.г.т. Сокольское.

2. Рассмотрение настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении открытого акционерного общества «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» прекратить в связи с наличием вступившего в законную силу судебного акта (решение Сокольского районного суда Нижегородской области от 28.07.2014 по делу №2-273/2014),

в котором содержатся выводы о наличии нарушения указанным хозяйствующим субъектом антимонопольного законодательства.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии <…>

Члены комиссии <…>