

Заявитель:

ЗАО «Южный экспресс»

*350000, г. Краснодар,
ул. Рашпилевская, д. 75*

Ответчик:

**ООО «Газпром межрегионгаз
Краснодар»**

350000, г. Краснодар,

ул. Ленина, 40/1

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 19.06.2017 г. Краснодар
Полный текст решения изготовлен 30.06.2017

Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее Комиссия) в составе:

Председатель комиссии:

Иващенко И.В. – заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля в ТЭК и связи.

Члены комиссии:

Цуканов-Лубяницкий Г.В. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля в топливно - энергетическом комплексе и связи;

Коробкина О.Р. – главный специалист-эксперт отдела контроля в топливно - энергетическом комплексе и связи,

рассмотрев дело № 459/2016 по признакам нарушения ООО «Газпром межрегионгаз Краснодар» (350000, г. Краснодар, ул. Ленина, 40/1) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии на заседании <...> представителя ООО «Газпром межрегионгаз Краснодар», действующего по доверенности от <...> №<...>, в отсутствие ЗАО «Южный экспресс»,

УСТАНОВИЛА:

В Краснодарское УФАС России из ФАС России поступило заявление ЗАО «Южный экспресс» (вх. от 23.09.2016 №9703) (далее - Заявитель) на действия ООО «Газпром межрегионгаз Краснодар», связанные с изменением условий договора поставки газа от 20.10.2015 №25-4-06169/15 с 01.08.2015 в одностороннем порядке, в части порядка расчетов за потребленный газ с коммунально-бытового потребления на потребление для коммерческой деятельности («промышленность»), в рамках договора поставки газа от 20.10.2015 №25-4-07676/16 в отношении газоиспользующего оборудования – тепловый пункт, расположенный по адресу: <...>, с учетом поставки газа в жилые помещения.

ООО «Газпром межрегионгаз Краснодар» является поставщиком газа по договорам конечным потребителям в МО г. Краснодар.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов.

ООО «Газпром межрегионгаз Краснодар» занимает доминирующее положение на рынке поставки газа конечным потребителям – юридические лица, в границах МО г. Краснодар, с долей 100%.

Согласно 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе следующие действия (бездействие).

С учетом вышеизложенного, в действиях ООО «Газпром межрегионгаз Краснодар» установлены признаки нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите

конкуренции», в соответствии с которой запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Приказом от 21.12.2016 № 751 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства», Краснодарским УФАС России в отношении ООО «Газпром межрегионгаз Краснодар» возбуждено дело № 459/2016 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о назначении дела № 459/2016 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 29.12.2016 № 29365/6, назначена дата рассмотрения дела.

19.06.2017 Комиссия в полном объеме, изучив все обстоятельства и имеющиеся в деле № 459/2016 доказательства, выслушав мнения сторон по данному делу, установила следующее:

Между ЗАО «Южный экспресс» и ООО «Газпром межрегионгаз Краснодар» заключен договор от 20.10.2014 № 25-4-06169/15 на объекты: тепловыпуск, расположенный по адресу: <...>, а также договор от 20.10.2015 № 25-4-07676/16 на объект: <...> (далее – Договоры).

01.08.2015 ООО «Газпром межрегионгаз Краснодар» изменил условия договора поставки газа от 20.10.2015 №25-4-06169/15, а именно: с 01.08.2015 в одностороннем порядке, в части порядка расчетов за потребленный газ с коммунально-бытового потребления на потребление коммерческой деятельности («промышленность»), в рамках договора поставки газа от 20.10.2015 №25-4-07676/16 в отношении газоиспользующего оборудования – тепловыпуск, расположенный по адресу: <...>, с учетом поставки газа в жилые помещения.

ЗАО «Южный экспресс» представлены счета на оплату за период июнь, июль 2015, где указано наименование услуги – «коммунально-бытовые» и представлен счет на оплату за январь, февраль 2016, в котором указано наименование услуги – «промышленность».

19.02.2016 ЗАО «Южный экспресс» направило в адрес ООО «Газпром межрегионгаз Краснодар» претензию, в которой просило изменить категорию потребления на коммунально-

бытовые нужды.

18.03.2016 ООО «Газпром межрегионгаз Краснодар» в адрес ЗАО «Южный экспресс» сообщило о невозможности перевести в категорию «коммунально-бытового» потребления, так как цель использования газа и виды деятельности потребителя не соответствует коммунально-бытовому потреблению.

В ходе рассмотрения дела №459/2016, ООО «Газпром межрегионгаз Краснодар» пояснил, что порядок формирования цены на газ определен п.3 Основных положений формирования и государственного регулирования цен на газ и тарифов на услуги по его транспортировке на территории Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 29 декабря 2000 № 1021 (далее – Основные положения): «При присоединении сетей конечного потребителя непосредственно к системе магистрального газопроводного транспорта цена на газ для конечного потребителя на границе раздела магистральных газопроводов и сетей конечного потребителя формируется из регулируемых оптовой цены на газ или оптовой цены на газ, определяемой по соглашению сторон с учетом установленных предельных уровней, и платы за снабженческо-сбытовые услуги». Данный порядок формирования цены на газ зафиксирован пунктом 5.1 договоров поставки газа №25-4-06169/15 и №25-4-07676/16 за 2015 и 2016 гг. соответственно, и применялся в расчетах за поставленный газ.

Основным фактором отличающим «коммунально-бытовых» потребителей, от потребителей потребляющих газ для коммерческой деятельности («промышленность») является соблюдение равномерного потребления газа в течение месяца и не применения п. 17 Правил поставки газа в РФ, утвержденных постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 № 162 (далее – «Правила»). Условия договоров поставки газа, в том числе цена газа, для указанных потребителей едины.

Данное правило зафиксировано пунктом 5.3 договоров поставки газа.

По потребителю ЗАО «Южный экспресс» применяются оптовые цены, доведенные ПАО «Газпром» для руководства и использования, рассчитанные в соответствии с «Положением об определении формулы цены газа». Данные оптовые цены едины для всех потребителей, кроме населения, и за исключением газа для потребителей, в отношении которых применяются принципы государственного регулирования, предусмотренные пунктами 15.1-15.3 Основных положений.

Согласно выставленным счетам на предоплату, в которых указано следующее:

№ <...> от 01.06.2015 г. <...> руб./тыс.куб.м.- оптовая цена на газ, доведенная ПАО «Газпром» для руководства и использования, рассчитанная в соответствии с Положением об определении формулы цены газа, утвержденным Приказом ФСТ России от 09.07.2014 №1142-э и Приказом ФСТ России от 03.12.2013 №223-э/4 «Об установлении понижающего коэффициента, а также коэффициентов, определяющих дифференциацию цен на природный газ по регионам Российской Федерации, являющихся составной частью формулы цены на газ»; <...> руб./тыс. куб.м. - плата за снабженческо-сбытовые услуги, утвержденная Приказом ФСТ России от 29 января 2013 №15-э/2 - №А-60768/15 от 01.07.2015 г., №<...> от 01.08.2015 г.: <...> руб./тыс. куб.м.- оптовая цена на газ, доведенная ПАО «Газпром» для руководства и использования, рассчитанная в соответствии с «Положением об определении формулы цены газа», утвержденным Приказом ФСТ России от 09.07.2014 №1142-э и Приказом ФСТ России от 08.06.2015 №217-э/2 «Об установлении понижающего коэффициента, а также коэффициентов, определяющих дифференциацию цен на природный газ по регионам Российской Федерации, являющихся составной частью формулы цены на газ»; <...> руб./тыс. куб.м. - плата за снабженческо-сбытовые услуги, утвержденная Приказом ФСТ России от 15.05. 2015 №157-э/20.

Отношения по поставке газа через трубопроводные сети регламентированы Правилами поставки газа в РФ, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 N 162 (далее - Правила N 162), а также Правилами пользования газом и предоставления услуг по газоснабжению в РФ, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 17.05.2002 №317 (далее – Правила №317).

В силу пункта 5 Правил N 162 поставка газа производится на основании договора, заключаемого между поставщиком и покупателем, в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, федеральных законов, Правил N 162 и иных нормативных актов.

В соответствии с п. 4 Правил №317, настоящие Правила не распространяются на потребителей при применении ими газоиспользующего оборудования с расходом газа менее 1 куб. м в час, а также на потребителей, использующих газ для:

- бытовых нужд в жилых и общественных зданиях (приготовление

пищи, горячее водоснабжение и поквартирное отопление);

- автономного отопления жилых и общественных зданий при суммарной расчетной тепловой мощности газоиспользующего оборудования менее 100 кВт.

Теплопункт ЗАО «Южный экспресс» расположен в <...> в жилом многоквартирном доме, в котором ЗАО «Южный экспресс» на праве собственности принадлежат квартиры (№25, №26, №27, №28, №29), коридор и лестница, установлено газоиспользующее оборудование, мощностью 26 кВт, в связи с чем, применение Правил №317 в данном случае невозможно.

Согласно требованиям части 1 статьи 10 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

В соответствии с пунктом 4 Постановления пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 30.07.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражными судами антимонопольного законодательства», арбитражным судам следует обратить внимание, что исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 закона «О защите конкуренции» для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Статьей 421 ГК РФ закреплен принцип свободы договора, согласно которому, граждане и юридические лица свободны в заключении договора, в установлении своих прав и обязанностей и в определении любых, не противоречащих законодательству условий договора.

По юридической природе договор является возмездным, взаимным (права и обязанности возлагаются на обе стороны договора) и, как правило, консенсуальным, поскольку признается заключенным в момент, когда между сторонами в требуемой законом форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Отношения между Сторонами, в данном случае между ООО «Южный экспресс» и ООО «Газпром межрегионгаз Краснодар», регулируются в рамках заключенного договора и в соответствии со статьей 8 Гражданского кодекса Российской Федерации носят гражданско-правовой характер. Защита нарушенных гражданских прав осуществляется в судебном порядке (ч. 1 ст. 11 ГК РФ).

Данная статья устанавливает общий порядок защиты нарушенных гражданских прав, и является одной из гарантий их осуществления.

Согласно пункту 5 Постановления пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 30.07.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражными судами антимонопольного законодательства», антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры.

Данное положение касается ограничения полномочий антимонопольного органа в части вынесения предписания нарушителю об уплате контрагенту задолженности или о возмещении понесенных убытков (излишне уплаченных средств).

В свою очередь, на заседании Комиссии по делу №459/2016, со стороны ООО «Газпром межрегионгаз Краснодар» представлены исправленные счета-фактуры за декабрь 2015, декабрь, январь, февраль 2016, февраль 2017, в которых указано: «снабженческо-бытовые нужды» и сделан соответствующий перерасчет сумм за потребленный газ в указанный период.

Комиссией в действиях ООО «Газпром межрегионгаз Краснодар», выразившихся в изменении условий договора поставки газа от 20.10.2015 №25-4-06169/15 с 01.08.2015 в одностороннем порядке, связанном с изменением порядка расчетов за потребленный газ с коммунально-бытового потребления на потребление для коммерческой деятельности («промышленность»), в рамках договора поставки газа от 20.10.2015 №25-4-07676/16 в отношении газоиспользующего оборудования – тепlopункт, расположенный по адресу: <...> , с учетом поставки газа в жилые помещения, не установлено нарушение ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», приводящее к ущемлению интересов ЗАО «Южный экспресс», так как данные отношения носят гражданско-правовой характер.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39,

ч. 1-3 ст. 41, п.1 ч.1 ст. 48, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела №459/2016, в связи с отсутствием нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией действиях ООО «Газпром межрегионгаз Краснодар».

Председатель комиссии И.В. Иващенко

Члены комиссии О.Р.Коробкина

Г.В. Цуканов-Лубяницкий

Решение антимонопольного органа, в соответствии с ч. 1 ст. 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения и выдачи предписания (дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия). Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

В случае, если решение антимонопольного органа обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа, принятые по делу о нарушении антимонопольного законодательства акты могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.