

РЕШЕНИЕ

г. Челябинск

Резолютивная часть решения оглашена «02» декабря 2013 года

В полном объеме решение изготовлено «13» декабря 2013 года

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

Председатель
Комиссии:

- Семёнова Е.Г. – заместитель руководителя Челябинского УФАС России;

Члены
Комиссии:

- Расторгуева Ю.М. - начальник отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;
- Конькова О.В. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России,

в присутствии представителя ОАО «Челябинскгоргаз»,

рассмотрев дело № 24-04/13 по признакам нарушения ОАО «Челябинскгоргаз» (454087, г. Челябинск, ул. Рылеева, д. 8) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

Челябинским УФАС России на основании приказа руководителя от 15.03.2013 № 76 проведена плановая выездная проверка в отношении ОАО «Челябинскгоргаз». Окончательные результаты данной проверки оформлены в акте проверки № 2 от 02.07.2013.

Согласно акту проверки № 2 от 02.07.2013 в действиях ОАО «Челябинскгоргаз» Челябинское УФАС России выявило нарушение части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции, которое выразилось в нарушении установленных действующим законодательством сроков выдачи технических условий на присоединение объектов капитального строительства (жилого дома) к сетям газоснабжения, и во включении в договоры транспортировки газа условия, устанавливающего порядок осуществления платы за услуги ГРО по транспортировке газа.

20.07.2011 гр. <...> было подано заявление № 371 о предоставлении технических условий на присоединение принадлежащих ему газопринимающих устройств к

газораспределительной сети ОАО «Челябинскгоргаз».

Согласно датам, поставленным на технических условиях № 5/2-14.2-610, последние подготовлены инженером ПТО ОАО «Челябинскгоргаз» 06.08.2011, зарегистрированы и выданы заказчику 18.08.2011.

Таким образом, технические условия от 18.08.2011 № 5/2-14.2-610 фактически предоставлены заказчику через 22 рабочих дня со дня поступления заявления на их предоставление.

17.06.2011 гр. <...> было подано заявление № 275 о предоставлении технических условий на присоединение принадлежащих ему газопринимающих устройств к газораспределительной сети ОАО «Челябинскгоргаз».

Согласно датам, поставленным на технических условиях № 5/2-14.2-450, последние подготовлены инженером ПТО ОАО «Челябинскгоргаз» 07.07.2011, зарегистрированы и выданы заказчику 12.07.2011.

Таким образом, технические условия от 12.07.2011 № 5/2-14.2-450 фактически предоставлены заказчику через 17 рабочих дней со дня поступления заявления на их предоставление.

20.06.2011 гр. <...> было подано заявление № 279 о предоставлении технических условий на присоединение принадлежащих ему газопринимающих устройств к газораспределительной сети ОАО «Челябинскгоргаз».

Согласно датам, поставленным на технических условиях № 5/2-14.2-486, последние подготовлены инженером ПТО ОАО «Челябинскгоргаз» 08.07.2011, зарегистрированы и выданы заказчику 19.07.2011.

Таким образом, технические условия от 19.07.2011 № 5/2-14.2-486 фактически предоставлены заказчику через 22 рабочих дня со дня поступления заявления на их предоставление.

21.07.2011 гр. <...> было подано заявление № 375 о предоставлении технических условий на присоединение принадлежащих ему газопринимающих устройств к газораспределительной сети ОАО «Челябинскгоргаз».

Согласно датам, поставленным на технических условиях № 5/2-14.2-596, последние подготовлены инженером ПТО ОАО «Челябинскгоргаз» 10.08.2011, зарегистрированы и выданы заказчику 17.08.2011.

Таким образом, технические условия от 17.08.2011 № 5/2-14.2- 596 фактически предоставлены заказчику через 21 рабочий день со дня поступления заявления на их предоставление.

30.08.2011 гр. <...> было подано заявление № 475 о предоставлении технических условий на присоединение принадлежащих ему газопринимающих устройств к газораспределительной сети ОАО «Челябинскгоргаз».

Согласно датам, поставленным на технических условиях № 5/2-14.2-719, последние подготовлены инженером ПТО ОАО «Челябинскгоргаз» 16.09.2011, зарегистрированы и выданы заказчику 28.09.2011.

Таким образом, технические условия от 28.09.2011 № 5/2-14.2-719 фактически предоставлены заказчику через 22 рабочих дня со дня поступления заявления на их предоставление.

05.09.2011 гр. <...> было подано заявление № 481 о предоставлении технических условий на присоединение принадлежащих ему газопринимающих устройств к газораспределительной сети ОАО «Челябинскгоргаз».

Согласно датам, поставленным на технических условиях № 5/2-14.2-759, последние подготовлены инженером ПТО ОАО «Челябинскгоргаз» 20.09.2011,

зарегистрированы и выданы заказчику 03.10.2011.

Таким образом, технические условия от 03.10.2011 № 5/2-14.2-759 фактически предоставлены заказчику через 21 рабочий день со дня поступления заявления на их предоставление.

09.09.2011 гр. <...> было подано заявление № 500 о предоставлении технических условий на присоединение принадлежащих ему газопринимающих устройств к газораспределительной сети ОАО «Челябинскгоргаз».

Согласно датам, поставленным на технических условиях № 5/2-14.2-778, последние подготовлены инженером ПТО ОАО «Челябинскгоргаз» 28.09.2011, зарегистрированы и выданы заказчику 10.10.2011.

Таким образом, технические условия от 10.10.2011 № 5/2-14.2-778 фактически предоставлены заказчику через 22 рабочих дня со дня поступления заявления на их предоставление.

19.09.2011 гр. <...> было подано заявление № 523 о предоставлении технических условий на присоединение принадлежащих ему газопринимающих устройств к газораспределительной сети ОАО «Челябинскгоргаз».

Согласно датам, поставленным на технических условиях № 5/2-14.2-794, последние подготовлены инженером ПТО ОАО «Челябинскгоргаз» 07.10.2011, зарегистрированы и выданы заказчику 14.10.2011.

Таким образом, технические условия от 14.10.2011 № 5/2-14.2-794 фактически предоставлены заказчику через 20 рабочих дней со дня поступления заявления на их предоставление.

30.09.2011 гр. <...> было подано заявление № 578 о предоставлении технических условий на присоединение принадлежащих ему газопринимающих устройств к газораспределительной сети ОАО «Челябинскгоргаз».

Согласно датам, поставленным на технических условиях № 5/2-14.2-860, последние подготовлены инженером ПТО ОАО «Челябинскгоргаз» 20.10.2011, зарегистрированы и выданы заказчику 27.10.2011.

Таким образом, технические условия от 27.10.2011 № 5/2-14.2-860 фактически предоставлены заказчику через 20 рабочих дней со дня поступления заявления на их предоставление.

02.02.2012 г. <...> было подано заявление № 31 о предоставлении технических условий на присоединение принадлежащих ему газопринимающих устройств к газораспределительной сети ОАО «Челябинскгоргаз».

Согласно датам, поставленным на технических условиях № 5/2-14.2-132, последние подготовлены инженером ПТО ОАО «Челябинскгоргаз» 16.02.2012, зарегистрированы и выданы заказчику 02.03.2012.

Таким образом, технические условия от 02.03.2012 № 5/2-14.2- 132 фактически предоставлены заказчику через 21 рабочий день со дня поступления заявления на их предоставление.

В рамках преддоговорной компании на 2012 год между ОАО «Челябинскгоргаз»

и ООО «НЕКК», ООО «Бизнес-Актив», ООО «Уральская фабрика «Комус-Упаковка», ОГУП Управление материально-технического обеспечения дорожного хозяйства Челябинской области, ООО «ТТМ-1», ООО «Уральское ремонтное предприятие»,

ООО «Овощевод», ИП <...>, ООО «Конлайн», ЗАО НПП «Трубостан», ЗАО «Антарес» заключены договоры на транспортировку газа соответственно от 01.12.2011 № 2-13-13-9029/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9533/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9149/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9321/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9119/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9125/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9317/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9580/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9550/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9084/Т, от

01.12.2011 № 3-13-13-9289/Т сроком действия по 31.12.2012.

Согласно разделу данных договоров, определяющему цену порядок расчётов за оказание данных услуг, Покупатель осуществляет оплату за услуги ГРО по транспортировке газа в следующем порядке:

- платёж в размере 100 % договорного (планового) объёма месяца транспортировки газа вносится до 25 числа месяца, предшествующего месяцу транспортировки газа;

- окончательный платёж за месяц транспортировки газа осуществляется в срок до 10 числа месяца, следующего за месяцем транспортировки газа.

В случае, если объём фактической транспортировки газа за расчётный месяц меньше договорного (планового) объёма, определённого Договором, излишне уплаченная покупателем сумма засчитывается в счёт платежа за следующий месяц.

Срок действия договоров на транспортировку газа от 01.12.2011 № 2-13-13-9149/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9533/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9125/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9119/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9321/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9550/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9580/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9317/Т, от 01.12.2011 № 3-13-13-9289/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9084/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9029/Т, продлен на 2013 год.

Установленный условиями договора порядок оплаты за услуги ГРО по транспортировке газа применялся ОАО «Челябинскгоргаз» путем выставления потребителям соответствующих счетов-фактур.

30.08.2013 Челябинским УФАС России на основании пункта 5 части 2 статьи 39 Закона «О защите конкуренции» приказом № 241 возбуждено дело № 24-04/13 по признакам нарушения ОАО «Челябинскгоргаз» части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Представитель ОАО «Челябинскгоргаз» на заседаниях Комиссии 10.10.2013 поддержал доводы, изложенные в письмах от 23.09.2013 исх. № ВФ/03-4/2740, от 30.10.2013 вх. № ВФ/03-4/3620, а также пояснил следующее.

Действующее законодательство не содержит требования о передаче (вручении) технических условий заинтересованному лицу в течение 14 рабочих дней с даты получения запроса.

Законодательное закрепление срока для определения и предоставления технических условий связано с необходимостью определения технической возможности подключения и оформлением документа - технических условий - в установленный срок. Определение технической возможности и подключение и оформление технических условий с учетом всех необходимых согласований осуществляется в установленный срок. Связывать фактическую передачу с нарушением срока предоставления технических условий необоснованно, так как явка физического лица за техническими условиями от ОАО «Челябинскгоргаз» не зависит.

Поскольку возможность направления технических условий заказчикам почтовым отправлением у ОАО «Челябинскгоргаз» отсутствует получение технических условий заказчиками либо их представителями нарочно является единственным возможным

способом их предоставления. Порядок выдачи технических условий разъясняется заказчикам в устном порядке.

Таким образом, ОАО «Челябинскгоргаз» не может быть вменено в вину отсутствие действий, которые должен совершить иной субъект правоотношений.

Кроме того, представитель ОАО «Челябинскгоргаз» не признал вину Общества во включении в договоры на транспортировку газа условия, устанавливающего иной порядок расчета, нежели предусмотренный Порядком расчётов за тепловую энергию и

природный газ, утверждённым Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.04.2000 № 294 (далее — Порядок расчетов за природный газ), ввиду отсутствия у него обязанности применения данного нормативного акта в обязательном порядке при оказании услуг по транспортировке газа.

ОАО «Челябинскгоргаз» в настоящее время проводит кампанию по применению условий заключенных договоров на транспортировку газа, на поставку и транспортировку газа, в части изменения порядка оплаты за услуги по транспортировке газа и формирования данного условия согласно указанному Порядку расчетов, о чем в ООО «НОВАТЭК-Челябинск» 28.10.2013 направлено соответствующее письмо.

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

1. В соответствии с пунктом 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» транспортировка газа по трубопроводам относится к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Следовательно, ОАО «Челябинскгоргаз» как хозяйствующий субъект, оказывающий услуги по транспортировке природного газа, является субъектом естественной монополии.

Таким образом, в силу части 5 статьи 5 Закона «О защите конкуренции» положение ОАО «Челябинскгоргаз» на данном товарном рынке признаётся доминирующим.

Кроме того, согласно пункту 1.4 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного Приказом Федеральной антимонопольной службы от 28.04.2010 № 220, не требуется проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке при установлении доминирующего положения хозяйствующего субъекта (хозяйствующих субъектов) в случае, если хозяйствующий субъект осуществляет производство (реализацию) товаров в условиях естественной монополии.

Между тем, ОАО «Челябинскгоргаз» приказом Челябинского территориального управления МАП России от 28 августа 2000 года № 146а включено в Реестр хозяйствующих субъектов Челябинской области, имеющих долю на рынке определённого товара в размере более чем 35 процентов. То есть данная организация занимает доминирующее положение на рынке распределения газообразного топлива на территории города Челябинска, Сосновского и Кунашакского районов Челябинской области.

Таким образом, в силу своего положения ОАО «Челябинскгоргаз» обязано соблюдать запреты, установленные в статье 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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

Так, в соответствии с частью 1 статьи 10 указанного Закона запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

В соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из последствий, указанных в части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Таким образом, антимонопольный орган вправе признать нарушение

антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

2. 2.1. Технические условия (ТУ) - технический документ, разрабатываемый газораспределительной организацией по запросу заказчика при строительстве (реконструкции) распределительных газопроводов и газопроводов-вводов газораспределительной сети, газификации (строительстве, реконструкции, техническом перевооружении) объектов капитального строительства и определяющий возможность подключения (технологического присоединения) объектов заказчиков к газораспределительной сети.

Предоставление технических условий, присоединение к сетям (системам), эксплуатация сетей (систем), их развитие являются организационно-техническими мероприятиями, проводимыми в соответствии с действующим законодательством в сфере газоснабжения для обеспечения подачи (транспортировки) газа потребителям. В соответствии с подпунктом «г» пункта 3.4 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010, определение товара производится на основе общероссийских классификаторов в том числе, видов экономической деятельности. Общероссийский классификатор видов экономической деятельности ОК 029-2001 (КВЭД) выделяет в приложении А «Описание группировок» деятельность с кодом 40.20.2 транспортирование газообразного топлива. Этим классификатором и другими не выделяется деятельность по эксплуатации сетей (систем), присоединения к чему-либо, в том числе к сетям (системам). Таким образом, эксплуатация сетей (систем), присоединение к сетям (системам) не являются самостоятельным видом деятельности. Процесс транспортировки газа неразрывно связан с процессом технологического присоединения к сетям (системам) и их эксплуатацией, а предоставление технических условий является частью единого процесса подключения (технологического присоединения) газопринимающих устройств заказчика к газораспределительной сети.

В силу пункта 10 статьи 48 Градостроительного кодекса РФ от 29.12.2004 № 190-ФЗ порядок определения и предоставления технических условий и определения платы за подключение (технологическое присоединение), а также порядок подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения может устанавливаться Правительством Российской Федерации.

Согласно пункту 6 Правил № 83 в случае если правообладатель земельного участка намерен осуществить реконструкцию объекта капитального строительства или подключение построенного объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и если технические условия для его подключения отсутствовали либо истек срок их действия, а также если истек срок действия технических условий, выданных органом местного самоуправления в составе документов о предоставлении земельного участка, правообладатель в целях определения необходимой ему подключаемой нагрузки обращается в организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, к которым планируется подключение

реконструированного (построенного) объекта капитального строительства, для получения технических условий.

1. Пунктом 7 Градостроительного кодекса РФ установлено, что технические условия, предусматривающие максимальную нагрузку, сроки подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и срок действия технических условий, а также информация о плате за такое подключение (технологическое присоединение) предоставляется организациями, осуществляющими эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, без взимания платы в течение четырнадцати дней по запросам федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления или правообладателей земельных участков, если иное не предусмотрено законодательством о газоснабжении в Российской Федерации.

1. Согласно пункту 9 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 № 83 (далее – Правила № 83) организация, осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, обязана в течение 14 рабочих дней с даты получения указанного в пункте 8 настоящих Правил запроса (запрос органа местного самоуправления либо правообладателя земельного участка о предоставлении технических условий или информации о плате за подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения) определить и предоставить технические условия или информацию о плате за подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения либо предоставить мотивированный отказ в выдаче указанных условий при отсутствии возможности подключения строящегося (реконструируемого) объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения.

Как следует из обстоятельств рассматриваемого дела, установленных по итогам плановой выездной проверки, 20.07.2011, 17.06.2011, 20.06.2011, 21.07.2011, 30.08.2011, 05.09.2011, 19.09.2011, 19.09.2011, 30.09.2011, 02.02.2012 в адрес ОАО «Челябинскгоргаз» от граждан <...>, <...>, <...>, <...>, <...>, <...>, <...>, <...>, <...>, <...> поступили заявления № 371, № 275, № 279, № 375, № 475, № 48, № 500, № 523, № 31 о предоставлении технических условий на присоединение принадлежащих заявителям газопринимающих устройств к газораспределительной сети ОАО «Челябинскгоргаз», что обусловило возникновение у Общества обязанности обеспечить определение и предоставление заявителям таких технических условий, информации о плате за подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения либо мотивированного отказа в выдаче технических условий в 14-дневный срок, установленный пунктом 7 Градостроительного кодекса РФ, пунктом 9 Правил № 83, исчисляемый в рабочих днях с момента поступления заявлений.

Однако технические условия на присоединение к газораспределительным сетям газопринимающих устройств были выданы гр. <...>, подавшему заявление № 371

20.07.2011, через 22 рабочих дня со дня поступления заявления - 18.08.2011, гр. <...>, подавшему заявление № 275 17.06.2011, через 17 рабочих дней со дня поступления заявления — 12.07.2011, гр. <...>, подавшей заявление № 279 20.06.2011, через 22 рабочих дня со дня поступления заявления — 19.07.2011, гр. <...>, подавшему заявление № 375 21.07.2011, через 21 рабочий день со дня поступления заявления - 17.08.2011, гр. <...>, подавшему заявление № 475 30.08.2011, через 22 рабочих дня со дня поступления заявления - 28.09.2011, гр. <...>, подавшему заявление № 481 05.09.2011,

через 21 рабочий день со дня поступления заявления - 03.10.2011, гр. <...>, подавшему заявление № 500 09.09.2011, через 22 рабочих дня со дня поступления заявления - 10.10.2011, гр. <...>, подавшему заявление № 523

19.09.2011, через 20 рабочих дней со дня поступления заявления - 14.10.2011, гр. <...>, подавшей заявление № 578 30.09.2011, через 20 рабочих дней со дня поступления заявления - 27.10.2011, гр. <...>, подавшей заявление № 31 02.02.2012, через 21 рабочий день со дня поступления заявления — 02.03.2012, то есть с нарушением нормативно установленного срока представления технических условий в 14 рабочих дней со дня поступления заявлений на их предоставление.

Даты предоставления технических условий на присоединение газопровода-ввода к газораспределительной сети на указанные заявления подтверждаются:

- непосредственной подписью сотрудников ОАО «Челябинскгоргаз», осуществивших их выдачу, содержащейся в самих технических условиях - <...>, 18.08.2011 выдавшей технические условия № 5/2-14.2-610 гр. <...> по заявлению от 20.07.2011 № 371, 17.08.2011 выдавшей технические условия № 5/2-14.2-596 гр. <...> по заявлению от 21.07.2011 № 375, 28.09.2011 выдавшей технические условия № 5/2-14.2-596 гр. <...> по заявлению от 30.08.2011 № 475, 03.10.2011 выдавшей технические условия № 5/2-14.2-759 гр. <...> по заявлению от 05.09.2011 № 481, 10.10.2011 выдавшей технические условия № 5/2-14.2-759 гр. <...> по заявлению от 09.09.2011 № 500, 14.10.2011 выдавшей технические условия № 5/2-14.2-794 по заявлению от 19.09.2011 № 523, 27.10.2011 выдавшей технические условия № 5/2-14.2-860 гр. <...> по заявлению от 30.09.2011 № 578, 02.03.2012 выдавшей технические условия № 5/2-14.2-132 гр. <...> по заявлению от 02.02.2012 № 31, <...>, 12.07.2011 выдавшего технические условия № 5/2-14.2-450 гр. <...> по заявлению от 17.06.2011 № 275, 19.07.2011 выдавшего технические условия № 5/2-14.2-486 гр. <...> по заявлению от 17.06.2011 № 275;

- непосредственной подписью лиц, получивших указанные технические условия на присоединение газопровода-ввода к газораспределительной сети (заказчиков технических условий, либо их представителей по доверенности), содержащейся в самих технических условиях;

- датой регистрации указанных технических условий на присоединение газопровода-ввода к газораспределительной сети, содержащейся в самих технических условиях.

- датой, содержащейся в журнале выдачи технических условий и журнале выданных технических условий.

На основании изложенного, принимая во внимание императивно установленную

пунктом 7 Градостроительного кодекса РФ, пунктом 9 Правил № 83, срок, приводящее к ущемлению прав и законных интересов указанных лиц, является нарушением части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Также Комиссией установлено, что ОАО «Челябинскгоргаз» в отсутствие объективно непреодолимых препятствий, имело реальную возможность предоставить рассматриваемые технические условия их заказчикам в срок, установленный нормами действующего законодательства, однако им не были приняты соответствующие меры, что доказывает факт наличия у ОАО «Челябинскгоргаз» вины в совершении вменяемого ему нарушения антимонопольного законодательства.

2.2. В типовой проект договора на транспортировку газа при его разработке и утверждении на 2012 год ОАО «Челябинскгоргаз» было включено условие, определяющее порядок расчётов за оказание данных услуг, согласно которому

Покупатель осуществляет оплату в следующем порядке:

- платёж в размере 100 % договорного (планового) объёма месяца транспортировки газа вносится до 25 числа месяца, предшествующего месяцу транспортировки газа;

- окончательный платёж за месяц транспортировки газа осуществляется в срок до 10 числа месяца, следующего за месяцем транспортировки газа.

В случае, если объём фактической транспортировки газа за расчётный месяц меньше договорного (планового) объёма, определённого Договором, излишне уплаченная покупателем сумма засчитывается в счёт платежа за следующий месяц.

Согласно акту по результатам плановой выездной проверки № 2 от 02.07.2013 такое условие содержат договоры на транспортировку газа от 01.12.2011 № 2-13-13-9029/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9533/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9149/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9321/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9119/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9125/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9317/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9580/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9550/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9084/Т, от 01.12.2011 № 3-13-13-9289/Т, действующие в 2012 и 2013 годах.

Осуществив проверку указанного условия договоров на транспортировку газа на предмет соответствия антимонопольному законодательству, Челябинское УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 544 ГК РФ оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Для объектов систем газоснабжения независимо от местонахождения таких объектов решением Правительства Российской Федерации устанавливается единое учетно-отчетное время, которое определяет начало учетных суток, учетного месяца, учетного года для всех организаций, осуществляющих деятельность по добыче, транспортировке и поставкам газа (ст. 34 Федерального закона от 31.03.1999 № 69-ФЗ (ред. от 07.11.2011) «О газоснабжении в Российской Федерации»).

Федерации»)

Пунктом 4.1 Правил учёта газа, утвержденных Минэнерго РФ 14.10.1996, зарегистрированных в Минюсте РФ от 15.11.1996 № 1198, установлено, что требования Правил распространяется на поставщиков, газораспределительные организации и потребителей газа при взаимных расчетах за поставку и потребление газа, независимо от объемов его поставки и потребления.

Соответственно, учёт газа организуется с целью осуществления взаимных финансовых расчетов между поставщиком, газораспределительной организацией и потребителем газа.

Пунктом 5 Положения об обеспечении доступа организаций к местным газораспределительным сетям, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.1988 № 1370, предусмотрено, что для заключения договора транспортировки газа в газораспределительную организацию поставщиком или покупателем представляются копия договора поставки газа и заявка, которая должна содержать сведения, в том числе об объемах и условиях транспортировки газа (включая режим и периодичность), предлагаемом порядке расчетов.

В соответствии с п. 3.1.6 Методических рекомендаций по бухгалтерскому учету газа в газораспределительных организациях ТЭК России. РД 153-39.0-071-01, утверждённых Приказом Минэнерго РФ от 04.04.2001 № 100, хозяйственные

операции, связанные с транспортировкой газа ГРО от поставщиков газа конечным потребителям, оформляются единым Актом поставки-транспортировки газа.

Согласно статье 2 Федерального закона от 31.03.1999 № 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» газоснабжение - одна из форм энергоснабжения, представляющая собой деятельность по обеспечению потребителей газом, в том числе деятельность по формированию фонда разведанных месторождений газа, добыче, транспортировке, хранению и поставкам газа.

При этом, в силу ст. 548 ГК РФ к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью и нефтепродуктами, водой и другими товарами, применяются правила о договоре энергоснабжения (статьи 539-547), что, исходя из

положения пункта 2 Закона «О газоснабжении», свидетельствует о распространении данных положений гражданского законодательства и на отношения, складывающиеся при транспортировке газа.

Правила поставки газа в РФ, утверждённые Постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 № 162, определяют отношения между поставщиками и покупателями газа, в том числе газотранспортными организациями и газораспределительными организациями, и обязательны для всех юридических лиц, участвующих в отношениях поставки газа через трубопроводные сети.

Исходя из изложенного, с учётом технологической, организационной и экономической взаимосвязи производственных и иных объектов, предназначенных для добычи, транспортировки, хранения, поставок газа, а также процессов

транспортировки и поставки газа, необходимо прийти к выводу о том, что услуги по транспортировке и поставке газа образуют единую систему газоснабжения.

При этом газораспределительная организация во взаимодействии с поставщиком газа и покупателем должна создавать для последнего экономически выгодные условия при транспортировке газа, что закреплено в статье 16 Закона «О газоснабжении» в качестве одной из основ создания и развития единого рынка газа на территории Российской Федерации.

Согласно п. 2 ст. 544 ГК РФ порядок расчетов за энергию определяется законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Нормы действующего законодательства о газоснабжении не содержат императивного указания на обязанность потребителя осуществлять предоплату услуг по транспортировке газа путём внесения авансовых платежей.

В соответствии с п. 1 ст. 486 ГК РФ покупатель обязан оплатить товар непосредственно до или после передачи ему товара продавцом. В соответствии со ст. 487 ГК РФ договором купли-продажи может быть предусмотрена обязанность покупателя оплатить товар полностью до передачи продавцом товара.

Таким образом, по общему правилу товар (работа/услуга) должен оплачиваться потребителем в полном объёме только после его получения. Преварительная оплата товара возможна только с согласия потребителя.

Кроме того, из толкования п. 1 ст. 544 ГК РФ не следует обязанность Потребителя по предварительной оплате энергии в полном объеме до ее фактического получения.

Постановлением Правительства РФ от 4 апреля 2000 года № 294 введен Порядок расчетов за электрическую, тепловую энергию и природный газ (с 17.12.2010 - Порядок расчетов за тепловую энергию и природный газ), разработанный в соответствии с частью второй статьи 544 Гражданского кодекса Российской Федерации, входящей в § 6 главы 30 ГК РФ, регламентирующий отношения, складывающиеся, в том числе, по договору транспортировки природного газа.

Согласно пункту 3 Порядка расчётов за тепловую энергию и природный газ, оплата потребителями природного газа осуществляется в следующем порядке:

35 процентов плановой общей стоимости планового объема потребления природного газа в месяце, за который осуществляется оплата, вносится в срок до 18-го числа этого месяца;

50 процентов плановой общей стоимости планового объема потребления природного газа в месяце, за который осуществляется оплата, вносится в срок до последнего числа этого месяца;

Фактически потребленный в истекшем месяце природный газ с учетом средств, ранее внесенных потребителями в качестве оплаты за природный газ в расчетном периоде, оплачивается в срок до 25-го числа месяца, следующего за месяцем, за который осуществляется оплата. В случае если объем фактического потребления природного газа за истекший месяц меньше планового объема, определенного соглашением сторон, излишне уплаченная сумма зачитывается в счет платежа за

следующий месяц.

Таким образом, Порядком расчётов за тепловую энергию и природный газ 100 % предоплата за газ и иные энергоносители не установлена.

Челябинское УФАС России считает, что при определении круга субъектов, на которые распространяет своё действие и для которых Порядок расчетов за тепловую энергию и природный газ обязателен, необходимо исходить из контекста и целевой направленности акта. Так, исходя из текста данного нормативного правового акта настоящий порядок принят в целях совершенствования системы расчетов российских потребителей за топливно-энергетические ресурсы, и распространяется на отношения, возникающие между всеми ресурсоснабжающим организациями (поставщиками тепловой энергии и природного газа) и потребителями.

Правила поставки газа включают в понятие «поставщик газа» газотранспортные и газораспределительные организации (пункт 1). ФЗ «О газоснабжении» определяет поставщика газа как газоснабжающую организацию. В соответствии с Правилами учёта газа поставщик - газонефтедобывающие, газонефтеперерабатывающие, газотранспортные предприятия и организации, обеспечивающие поставку газа газораспределительным организациям или потребителям. Газораспределительная организация, покупающая газ по договору для потребителей, является для них поставщиком.

Деятельность по транспортировке газа является формой газоснабжения (ст. 2 Закона «О газоснабжении»). Соответственно, газотранспортная организация в контексте Порядка расчётов за тепловую энергию и природный газ, распространяющего действие на всех юридических лиц, вовлеченных в процесс осуществления газоснабжения, как ресурсоснабжающая организация относится к поставщикам природного газа.

Вывод о распространении силы действия Порядка расчётов за природный газ и обязанности его соблюдения всеми юридическими лицами, вовлечёнными в процесс газоснабжения, в том числе газотранспортными организациями, подтверждён в судебной практике (решение Арбитражного суда Челябинской области от 22.08.2011, постановление Восемнадцатого арбитражного суда от 21.11.2011, постановление Федерального арбитражного суда Уральского округа от 31.01.2012 по делу № А76-7122/2011, в передаче которых в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации для пересмотра в порядке надзора Определением ВАС РФ от 10.07.2012 № ВАС-5687/12 отказано, решение Арбитражного суда Челябинской области от 13.12.2012, постановление Восемнадцатого арбитражного суда от 26.03.2012 по делу № А76-17481/2012).

В связи с чем, доводы ОАО «Челябинскгоргаз» о том, что отношения между покупателем и ГРО регулируются нормами, относящимися к договору оказания услуг, и на данные отношения не распространяется Порядок расчётов за природный газ, несостоятельны.

Применение к отношениям, складывающимся между ОАО «Челябинскгоргаз» как газотранспортной организацией и потребителем газа, норм законодательства, регулирующих порядок заключения и исполнения договора энергоснабжения, а также положений Порядка расчетов за тепловую энергию и природный газ

обоснованно.

С учётом изложенного, Челябинское УФАС России считает рассмотренное условие типового договора на транспортировку газа о порядке расчетов за транспортировку, включенное ОАО «Челябинскгоргаз» в заключенные в 2011 году договоры на транспортировку газа, в том числе в договоры от 01.12.2011 № 2-13-13-9029/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9533/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9149/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9321/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9119/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9125/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9317/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9580/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9550/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9084/Т, от 01.12.2011 № 3-13-13-9289/Т, явившиеся предметом плановой выездной проверки, противоречащим пункту 1 ст. 544 ГК РФ, пункту 3 Порядка расчётов за тепловую энергию и природный газ.

Кроме того, анализируемое условие является невыгодным для Потребителя, поскольку предварительная стопроцентная оплата транспортировки газа возлагает на него дополнительное бремя единовременного несения расходов.

Контрагентами ОАО «Челябинскгоргаз» по договорам на транспортировку газа от 01.12.2011 № 2-13-13-9029/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9533/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9149/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9321/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9119/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9125/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9317/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9580/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9550/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9084/Т, от 01.12.2011 № 3-13-13-9289/Т являются юридические лица, основной целью которых является извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности.

Технология производства продукции построена таким образом, что получению коммерческими организациями дохода от осуществляемой ими деятельности предшествует реализация продукции, в связи с чем, средствами к оплате энергетических ресурсов, затраченных на производство продукции, потребитель обладает после завершения собственного производственного цикла.

Таким образом, возможность оплаты за транспортировку газа опосредована получением коммерческими организациями денежных средств от реализации выпускаемого товара, предоставления оказываемых услуг и выполнения работ.

Применение со стороны ОАО «Челябинскгоргаз» установленного им в договорах транспортировки газа условия о порядке расчетов за услуги ГРО по транспортировке газа вынуждает контрагентов в связи с отсутствием по состоянию на момент наступления срока внесения авансовых платежей необходимого количества оборотных средств, а также в целях недопущения нарушения сроков оплаты за транспортировку газа изыскивать финансовую возможность такой оплаты, в том числе путем привлечения кредитных средств, что, в свою очередь, приводит к повышению стоимости производимых ими товаров, работ, услуг и ущемлению экономических интересов конечного потребителя. Кроме того, отсутствие у контрагента финансовой возможности внести платеж в размере 100 % договорного (планового) объёма месяца транспортировки газа до 25 числа месяца, предшествующего месяцу транспортировки газа и осуществить окончательный платёж за месяц транспортировки газа в срок до 10 числа месяца, следующего за месяцем транспортировки газа, может повлечь за собой ограничение или прекращение газоснабжения, что приведет к наступлению убытков

для потребителя и иным негативным последствиям.

Так согласно пункту 7.2 типового договора на транспортировку газа в случае нарушения Покупателем сроков окончательных расчетов за услуги по транспортировке газа Покупатель оплачивает ГРО неустойку в размере 0,1 % от

суммы произведенных платежей за каждый день просрочки, начиная с 11-го (одиннадцатого) числа месяца, следующего за расчетным месяцем.

В случае неоднократного (два и более периода платежа) нарушения Покупателем сроков окончательных расчетов за услуги по транспортировке газа, ГРО имеет право обратиться к Поставщику для решения вопроса о прекращении поставки и транспортировки газа Покупателю (пункт 7.3 типового договора на транспортировку газа).

Данные условия содержатся в договорах на транспортировку газа от 01.12.2011 № 2-13-13-9029/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9533/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9149/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9321/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9119/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9125/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9317/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9580/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9550/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9084/Т, от 01.12.2011 № 3-13-13-9289/Т.

Дополнительно Челябинское УФАС России отмечает, что в силу части 4 статьи 421 Гражданского кодекса РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 422 ГК РФ).

В силу пункта 1 статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам).

Поведение занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта по включению в публичный договор транспортировки газа порядка расчета за природный газ, не соответствующего требованиям действующего законодательства, и применению такого порядка расчетов, не обусловленные какими-либо объективными обстоятельствами, необоснованно возлагает на потребителя, подписавшего договор на таких условиях, обязанность по внесению стопроцентной предварительной оплаты подлежащего потреблению газа и его полной оплаты в срок до 10 числа месяца, следующего за месяцем потребления и лишает его законного права заключения договора на императивно установленных условиях.

Комиссия считает, что на момент формирования ОАО «Челябинскгоргаз» содержания условия о порядке расчетов за транспортировку газа для его включения в типовой проект договора Общество имело возможность указать его в соответствии с Порядком расчетов за природный газ (обратного не доказано), однако им не были приняты соответствующие меры, что доказывает факт наличия у ОАО «Челябинскгоргаз» вины в совершении вменяемого нарушения антимонопольного законодательства.

Кроме того, как пояснил представитель ОАО «Челябинскгоргаз» содержание условия о порядке расчетов за природный газ, включенное в типовой договор на транспортировку газа, а также в договоры, явившиеся предметом плановой

выездной проверки, не имело для Общества принципиального значения.

Учитывая, что анализируемое условие договоров транспортировки газа противоречит пункту 3 Порядка расчётов за тепловую энергию и природный газ, Комиссия расценивает действия ОАО «Челябинскгоргаз», выразившиеся во включении в договоры транспортировки газа от 01.12.2011 № 2-13-13-9029/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9533/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9149/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9321/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9119/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9125/Т, от

01.12.2011 № 2-13-13-9317/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9580/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9550/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9084/Т, от 01.12.2011 № 3-13-13-9289/Т условия, устанавливающего порядок осуществления платы за услуги по транспортировке газа, противоречащий действующему законодательству, а также его применению,

приводящие к ущемлению законных интересов контрагентов по указанным договорам, нарушением части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

В связи с наличием информации об отказе ОАО «Челябинскгоргаз» от включения и дальнейшего применения данного условия и приведении его в соответствие с нормами действующего законодательства, Комиссия решила предписание об устранении выявленного нарушения не выдавать.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьями 49, 50 Закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ОАО «Челябинскгоргаз», выразившиеся в непредоставлении технических условий на присоединение к газораспределительной сети газопринимающих устройств, принадлежащих гражданам <...>, <...>, <...>, <...>, <...>, <...>, <...>, <...>, <...>, по заявлениям от 20.07.2011 № 371, от 17.06.2011 № 275, от 20.06.2011 № 279, 21.07.2011 № 375, от 30.08.2011 № 475, от 05.09.2011 № 481, от 09.09.2011 № 500, от 19.09.2011 № 523, от 30.09.2011 № 578, от 02.02.2012 № 31, в установленном пунктом 7 Градостроительного кодекса РФ, пунктом 9 Правил № 83, срок, приводящем к ущемлению прав и законных интересов указанных лиц, нарушением части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

2. Признать действия ОАО «Челябинскгоргаз», выразившиеся во включении в договоры транспортировки газа от 01.12.2011 № 2-13-13-9029/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9533/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9149/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9321/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9119/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9125/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9317/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9580/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9550/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9084/Т, от 01.12.2011 № 3-13-13-9289/Т условия, устанавливающего порядок осуществления платы за услуги по транспортировке газа, противоречащий действующему законодательству, и его применению, нарушением части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

3. Прекратить производство по делу по признакам нарушения ОАО «Челябинскгоргаз» части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», выразившего

во включении в договоры транспортировки газа от 01.12.2011 № 2-13-13-9029/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9533/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9149/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9321/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9119/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9125/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9317/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9580/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9550/Т, от 01.12.2011 № 2-13-13-9084/Т, от 01.12.2011 № 3-13-13-9289/Т условия, устанавливающего порядок осуществления платы за услуги по транспортировке газа, противоречащий действующему законодательству, и его применению, в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства;

4. Материалы настоящего дела передать должностному лицу Челябинского УФАС России, уполномоченному составлять протоколы об административных правонарушениях

Председатель Комиссии

Е.Г. Семенова

Члены Комиссии

Ю.М. Расторгуева

О.В. Конькова

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.