

РЕШЕНИЕ

г. Челябинск

Резолютивная часть решения оглашена «10» апреля 2014 года

В полном объеме решение изготовлено «11» апреля 2014 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: | <ul style="list-style-type: none">• Семёнова Е.Г. – заместитель руководителя Челябинского УФАС России, |
| Члены
Комиссии: | <ul style="list-style-type: none">• Расторгуева Ю.М. - начальник отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России,• Пузанкова Юлия Юрьевна - начальник отдела анализа товарных и финансовых рынков Челябинского УФАС России,• Конькова О.В. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России, |

в присутствии представителей ООО «НОВАТЭК-Челябинск», ООО «Оснастка Пластик»,

рассмотрев дело № 21-04/12 по признакам нарушения ООО «НОВАТЭК-Челябинск» части 1 статьи 10, в том числе пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 06.04.2012 поступило заявление ООО «Оснастка Пластик» вх. 3477 на действия ООО «Газпром межрегионгаз Челябинск» (ООО «НОВАТЭК-Челябинск»), поставляющего газ из ресурсов ОАО «НОВАТЭК», выразившиеся в установлении экономически необоснованной

нерегулируемой (рыночной) цены на реализацию газа:

- необоснованном увеличении цен, равных оптовой цене, установленной приказом Федеральной службы по тарифам (далее – ФСТ России) для промышленных

потребителей Челябинской области;

- увеличении цены газа на надбавку, равную плате за снабженческо-сбытовые услуги, дифференцированную по группам потребителей и установленную приказом ФСТ России от 10.12.2012 № 426-э/16 для потребителей Челябинской области на 2011 год, с ежегодным применением к надбавке ССУ, установленной в предыдущем календарном году, индекса цен производителей промышленной продукции;

- включении в договор на поставку и транспортировку газа от 01.11.2010 № 3-13-13-6079 условия о перерасчёте оптовой цены на газ при отклонении фактической объёмной теплоты сгорания от расчётной, а также навязывании условий определения цены газа и применения надбавки за снабженческо-сбытовые услуги.

Из анализа представленных документов и информации установлено следующее.

В 2010 году между ООО «Оснастка пластик» и ООО «Газпром межрегионгаз Челябинск» заключен договор на поставку и транспортировку газа от 01.11.2010 № 3-13-13-6079.

Согласно указанному договору до 2012 года цена на газ и размер платы за снабженческо-сбытовые услуги (ПССУ) определялись в порядке, установленном Правительством РФ.

С 01.12.2011 ООО «Газпром межрегионгаз Челябинск» перестало быть аффилированным лицом ОАО «Газпром».

В соответствии с пунктом 2 Основных положений формирования и государственного регулирования цен на газ и тарифов на услуги по его транспортировке на территории РФ (утв. постановлением Правительства РФ от 29.12.2000 № 1021) регулируемая оптовая цена на газ и плата за снабженческо-сбытовые услуги не распространяются на газ, добываемый организациями, не являющимися аффилированными лицами ОАО «Газпром».

В связи с чем ООО «Газпром межрегионгаз Челябинск» обратилось к ООО «Оснастка пластик» с предложением о внесении изменений в договор на поставку газа в связи с необходимостью приведения договора в соответствие с действующим законодательством путем подписания дополнительного соглашения от 30.11.2011 № 1/12.

В предлагаемом дополнительном соглашении, цена на газ рассчитывается по формуле: $C_{газа} = OЦ_{факт} + ССУ$, где

$C_{газа}$ - цена газа, поставляемого Покупателю;

$OЦ_{факт}$ - оптовая цена на газ, равная регулируемой оптовой цене, установленной приказом Федеральной службы по тарифам для промышленных потребителей Челябинской области на соответствующий Договору период поставки газа с учетом пересчета на фактическую объёмную теплоту сгорания в соответствии с Договором.

ССУ - надбавка, равная плате за снабженческо-сбытовые услуги (ПССУ),

дифференцированной по группам потребителей и установленной приказом Федеральной службы по тарифам от 10.12.2010г. № 426-э/16 для потребителей Челябинской области на 2011 год, при этом ежегодно, начиная с 2012 года, надбавка (ССУ) на текущий год поставки газа устанавливается путем применения к надбавке (ССУ), установленной в предыдущем календарном году, индекса цен производителей промышленной продукции (ИЦП ПП), опубликованного Министерством

экономического развития РФ в прогнозе социально-экономического развития РФ на

трехлетнюю перспективу и актуального на начало текущего года поставки газа.

Не согласившись с условиями о цене газа, установленными пунктами 5.1, 5.2, 5.3.1, 5.3.2, 5.4, 5.6.1 Дополнительного соглашения от 30.11.2011 № 1/12, ООО «Оснастка пластик» направило в адрес Поставщика газа сопроводительным письмом от 26.01.2012 № 44 протокол разногласий к дополнительному соглашению к Договору, в котором предложило установить в Договоре цену газа, равную регулируемой оптовой цене, установленной приказом ФСТ России для промышленных потребителей Челябинской области на соответствующий Договору период.

ООО «Газпром межрегионгаз Челябинск», не согласившись с предложенными изменениями, направило в адрес ООО «Оснастка пластик» протокол согласования разногласий от 22.02.2012, в котором оставило формулу расчета цены газа в редакции, изложенную в Дополнительном соглашении. Формула перерасчета оптовой цены на газ при отклонении фактической объемной теплоты сгорания от расчетной, которую ООО «Оснастка пластик» просило исключить из договора, оставлена в тексте протокола согласования разногласий в первоначальной редакции.

Протокол согласования разногласий ООО «Газпром межрегионгаз Челябинск» на протокол разногласий ООО «Оснастка пластик» и протокол разногласий Потребителя 28.03.2012 переданы на рассмотрение в ОАО «Челябинскгоргаз».

19.03.2012 вх. № 02/33 в адрес ООО «Газпром межрегионгаз Челябинск» поступило письмо ООО «Оснастка пластик» о неполучении от поставщика газа протокола разногласий к Дополнительному соглашению к Договору.

В ответ на данное письмо ООО «Оснастка пластик» ООО «Газпром межрегионгаз Челябинск» письмом от 02.04.2012 № СО 08/2023 сообщило о том, что поступившие протоколы разногласий были рассмотрены и переданы ОАО «Челябинскгоргаз». Поставщиком газа было согласовано исключение из Договора условия о неустойке за невыборку договорного объема газа.

ООО «Оснастка пластик» получило протокол согласования разногласий от 22.02.2012 к протоколу разногласий от 26.01.2012 к Дополнительному соглашению в ОАО «Челябинскгоргаз». Данный протокол со стороны ООО «Оснастка пластик» подписан не был. Спорными являются пункты 5.1, 5.2, 5.3.1, 5.3.2, 5.4, 5.6.1 Дополнительного соглашения от 30.11.2011 № 1/12 к Договору.

Применение ООО «Газпром межрегионгаз Челябинск» установленной в Дополнительном соглашении от 30.11.2011 № 1/12 формулы расчета цены за газ

осуществлялось с 01.01.2012, что подтверждается представленными счетами-фактурами.

01.06.2012 завершена реорганизация ООО «Газпром межрегионгаз Челябинск» в ООО «НОВАТЭК-Челябинск» в форме присоединения.

05.09.2011 между ООО «Оснастка пластик» и ООО «НОВАТЭК-Челябинск» заключен договор на поставку и транспортировку газа от 05.09.2011 № 2-13-13-9352, согласно п. 5.1 которого цена на газ определяется Сторонами в Дополнительных соглашениях, являющихся неотъемлемой частью договора.

Согласно дополнительному соглашению № 2 к Договору стороны устанавливают цену Газа на ГРС-3 Челябинск ООО «Газпром трансгаз Екатеринбург» с 01.01.2012 по 31.01 2015 по формуле:

$C_{газа} = OЦГ_{факт} + CСУ_{фст} + K$, где

$C_{газа}$ - цена газа, поставляемого Покупателю;

$OЦГ_{фст}$ - оптовая цена газа, установленная приказом Федеральной службы по тарифам для Челябинской области на соответствующий период поставки.

$CСУ_{фст}$ - надбавка, равная плате за снабженческо-сбытовые услуги, дифференцированной по группам потребителей и установленной приказом Федеральной службы по тарифам, либо уполномоченным органом для Челябинской области, соответствующая группе Потребителя;

K - плата за калорийность, рассчитывается по приведенной формуле.

В протоколе разногласий от 15.11.2011 к договору от 05.09.2011 № 2-13-13-9352, дополнительному соглашению № 2 ООО «Оснастка пластик» просило, в т.ч. изменить редакцию п. 1 Дополнительного соглашения, определив $OЦГ_{фст}$ как регулируемую в соответствии с действующим законодательством оптовую цену на газ, утвержденную в установленном порядке для Челябинской области на соответствующий период поставки.

В протоколе согласования разногласий от 29.11.2011 на протокол разногласий от 15.11.2011 ООО «НОВАТЭК-Челябинск» оставило п. 1 Дополнительного соглашения в первоначальной редакции.

Приказом Челябинского УФАС России от 21.12.2012 № 432 возбуждено дело № 21-04/12 по признакам нарушения ООО «НОВАТЭК-Челябинск» части 1 статьи 10, в том числе пункта 1 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Представители ООО «Оснастка-Пластик» на заседаниях Комиссии поддержали позицию, изложенную в письменных пояснениях (вх. 06.04.2012 № 3477, 12.05.2012 № 4850, 05.07.2012 № 7100, вх. 05.10.2012 № 10752, вх. 09.04.2014 № 4796), а также отметили следующее.

ООО «НОВАТЭК-Челябинск» является независимым поставщиком газа, что позволяет ему поставлять газ по рыночной неурегулированной цене. Постольку поставка природного газа в Челябинской области производится только ООО «НОВАТЭК-Челябинск», конкуренция на данном товарном рынке отсутствует.

Отсутствие конкуренции позволяет хозяйствующему субъекту получать сверхприбыль при реализации определенного товара по завышенной цене, что приводит к возложению на потребителей бремени несения необоснованных экономических затрат.

По мнению представителей заявителя, действия ООО «НОВАТЭК-Челябинск» по установлению нерегулированной (рыночной) цены на реализацию газа могли повлечь неблагоприятные последствия для ООО «Оснастка-Пластик».

Представители ООО «НОВАТЭК-Челябинск» поддержали позицию, изложенную в письменных пояснениях (вх. 18.05.2012 № 5172, вх. 07.08.2012 № 8431, вх. 03.09.2012 № 9469, вх. 01.10.2012 № 10521, 02.12.2012 № 10617, 10.12.2012 № 13525), а также отметили следующее.

В связи с тем, что ООО «Газпром межрегионгаз Челябинск» перестало с 01.12.2011 быть аффилированным лицом ОАО «Газпром», что повлекло внесение изменений в договоры поставки газа в части, касающейся определения цены за газ.

Предложенный заявителю порядок определения цены за газ соответствует ст. 1, п. 4 ст. 420 ГК РФ (принцип свободы договора).

По сравнению с предыдущим годом цена за газ для ООО «Оснастка-Пластик» в её цифровом выражении фактически осталась на прежнем уровне, а формула порядка её расчета тождественна формуле, использовавшейся в исходной редакции договора и останется таковой до момента изменения одной из составляющих формулы цены, компетентными государственными органами.

Отличием является лишь то, что с 01.01.2012 указанный порядок расчета закреплён не в нормах действующего законодательства, а в условиях подписанного между сторонами соглашения.

Кроме того, представители Ответчика пояснили, что в настоящее время потребители Челябинской области имеют ничем не ограниченную возможность приобретать газ у компаний ОАО «Газпром» и располагающих для такой поставки всей необходимой технологической инфраструктурой и ресурсами организаций. ООО «НОВАТЭК-Челябинск» не является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке поставки природного газа юридическим лицам на территории Челябинской области.

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

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

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

Доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке

определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам (часть 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции).

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

10.12.2013 вступило в законную силу решение Арбитражного суда Челябинской области по делу № А76-22844/2012, которым были удовлетворены требования ОАО «НОВАТЭК» и ООО «НОВАТЭК-Челябинск» о признании недействительным Приказа Челябинского УФАС России от 02.11.2012 «О включении в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов ОАО «НОВАТЭК» и ООО «НОВАТЭК-Челябинск».

Решение Арбитражного суда Челябинской области от 20.09.2013 и постановление Восемнадцатого арбитражного суда Челябинской области от 10.12.2013 по делу № А76-22844/2012 оставлены без изменения постановлением Федерального арбитражного суда Уральского округа от 11.03.2013 по тому же делу.

В связи с чем, положение ООО «НОВАТЭК-Челябинск» на рынке поставки природного газа юридическим лицам на территории Челябинской области нельзя признать доминирующим.

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

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

Согласно пункту 2 части 1 статьи 48 Закона «О защите конкуренции», пункту 3.138 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы

по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного Приказом ФАС России от ФАС России от 25.05.2012 № 339, Комиссия в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях (бездействии) прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом части 1, частью 2 статьи 48, 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить производство по делу по признакам нарушения ООО «НОВАТЭК-Челябинск» части 1 статьи 10, в том числе пункта 1 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях ООО «НОВАТЭК-Челябинск».

Председатель Комиссии

Е.Г. Семёнова

Члены Комиссии

Ю.М. Расторгуева

Ю.Ю. Пузанкова

О.В. Конькова

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