

РЕШЕНИЕ

17.05.2010 г.

г. Томск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии — Бутенко И.В., заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля монополистической деятельности, члены Комиссии: Бердникова Т.Н., главный специалист-эксперт отдела контроля монополистической деятельности, Белова М.Н., специалист-эксперт отдела контроля монополистической деятельности, рассмотрев дело № 02-10/70-09, возбужденное по признакам нарушения ЗАО «Русский проект» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Томской области в отношении ЗАО «Русский проект» было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства РФ по заявлениям: Департамента жилищно-коммунального хозяйства Администрации г. Томска, ЗАО «Аграрная группа МП», МУП «Томский энергокомплекс», ОАО «АК Томские мельницы».

К рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства были привлечены в качестве заинтересованных лиц: ЗАО «Энергетик», ООО ПКП «Провансаль», ООО «Хладосервис», ООО «Салекс», ОАО Томскоблгаз, Мэр города Томска Н., Прокуратура Томской области, ИП С.В., ООО «Ньюком», ООО «Кондитерская компания «Сладкая жизнь», ЗАО «Томский завод электроприводов», ООО ПКФ «Астрон», ООО «Дабстер».

ЗАО «Русский проект» осуществляло услуги по транспортировке газа указанными выше потребителям в соответствии с заключенными с 01.01.2009 г. договорами на услуги по транспортировке газа, согласно которым «по заданию Потребителя ГРО (ЗАО «Русский проект») обеспечивает транспортировку газа по принадлежащим ему газовым сетям до узла учета газа Потребителя.

Пунктом 9.1 Договоров, заключенных с заявителями, предусмотрено, что указанный договор стороны вправе расторгнуть до истечения срока его действия (до 31.12.2009 г.) по взаимному согласию.

В июне 2009 г. ЗАО «Русский проект» уведомило потребителей о прекращении транспортировки газа с 15.07.2009 г. в связи с прекращением ЗАО «Русский проект» инвестиционной и хозяйственной деятельности по транспортировке газа по находящемуся в собственности газопроводу высокого давления II категории для потребителей Ленинского района г. Томска.

Изучив представленные для рассмотрения дела документы и информацию, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

Услуги по транспортировке газа по трубопроводам, в соответствии со статьей 4 ФЗ «О естественных монополиях» от 19.07.1995 № 147-ФЗ, относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий. В связи с тем, что естественная монополия - это состояние товарного рынка, при котором отсутствует конкуренция, ЗАО «Русский проект», как субъект естественной монополии, занимает 100%-ную долю на локальном рынке услуг по транспортировке газа для всех потребителей, получающих газ посредством транспортировки его по принадлежащим ЗАО «Русский проект» газовым сетям.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ, доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящегося в состоянии естественной монополии.

Таким образом, ЗАО «Русский проект» занимает доминирующее положение на рынке транспортировки газа в географических границах газовых сетей, принадлежащих обществу на праве собственности.

Согласно пункта 1 статьи 9 Гражданского кодекса РФ граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права. При заключении Договора, помимо существенных условий договора, таких как объемы поставки и цена, стороны оговорили следующее: «стороны в любое время действия договора обязуются предоставлять друг другу информацию, необходимую и обоснованно запрошенную для того, чтобы дать возможность каждой из сторон выполнить своевременно и надлежащим образом свои обязательства по

договору» (п. 10.3).

ЗАО «Русский проект» является юридическим лицом, зарегистрированным ИФНС России по г. Томску, имеет в собственности и эксплуатирует взрывопожароопасный производственный объект — газораспределительную сеть, расположенную по адресу: г. Томск, пер. Мостовой, 4/2. в нарушение требований законодательства о промышленной безопасности ЗАО «Русский проект» осуществляет эксплуатацию газопровода, расположенного по адресу: г. Томск, пер. Мостовой, 4/2, оказание услуг по транспортировке газа в отсутствие лицензии на указанный вид деятельности. Обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе (п. 1 ст. 5 Гражданского кодекса РФ).

Ввиду того, что у заявителей была возможность проверки наличия или отсутствия лицензии у ЗАО «Русский проект» на вид деятельности - оказание услуг по транспортировке газа, до момента либо в период действия Договора, последствия признания деятельности ЗАО «Русский проект» незаконной в период проведения пусконаладочных работ и вводу в эксплуатацию собственной газовой котельной при наличии информации об отсутствии специального разрешения (лицензии) предполагались. Кроме того, пунктом 3.5. Договоров предусмотрено, что потребитель был обязан иметь резервное топливо в количестве, обеспечивающем нормальную и бесперебойную работу газопотребления установок в течение 10 суток на случай полного прекращения транспортировки газа. Заявители также обязаны принять все меры, необходимые для предотвращения возникновения ущерба вследствие прекращения транспортировки газа.

Управление по технологическому и экологическому надзору Ростехнадзора по Томской области Федеральной службой 27.02.2009 г. выдало ЗАО «Русский проект» предписание об устранении требований промышленной безопасности и направлении сведений по результатам проверки в прокуратуру Ленинского района.

Прокуратурой Ленинского района по данному факту ЗАО «Русский проект» было вынесено представление об устранении нарушений законодательства в области промышленной безопасности объектов от 22.05.2009 г. № 97т09, а также Постановлением от 22.05.2009 г. было возбуждено дело об административном правонарушении.

Во исполнение требований Прокуратуры Ленинского района в связи с отсутствием лицензии на эксплуатацию газопровода, а также вследствие расторжения с ОАО «Томскоблгаз» договора № 67/09 от 28.01.2009 г. на техническое, аварийно-диспетчерское обслуживание и ремонт газопровода, ЗАО «Русский проект» было произведено перекрытие задвижки ДУ-500 ПК-00 на распределительном газопроводе высокого давления II категории (акт от 15.07.2009 г.). По состоянию на 15.10.2009 г. транспортировка газа со стороны ЗАО «Русский проект» по газовым сетям до узла учета газа и отключающего устройства (задвижки) на вводном газопроводе не осуществляется, данный факт сторонами не оспаривался.

Решением Ленинского районного суда г. Томска от 26.10.2009 г. по исковому заявлению Прокурора Ленинского района г. Томска в интересах неопределенного круга лиц к ЗАО «Русский проект» о признании деятельности незаконной, об обязанности получить лицензию, установлено следующее.

Лицензия ЗАО «Русский проект» на осуществление вида деятельности - эксплуатация взрывопожароопасных производственных объектов УТЭН Ростехнадзора по Томской области за период с 01.01.2005 г. по 29.04.2009 г. не предоставлялась. Эксплуатация ЗАО «Русский проект» взрывопожароопасного объекта без лицензии свидетельствует о невозможности организации обеспечения состояния защищенности жизненно важных интересов личности и общества от аварий при эксплуатации объекта, что создает реальную угрозу причинения вреда жизни и здоровью неопределенного круга лиц, находящихся в зоне действия опасных факторов.

Деятельность ЗАО «Русский проект» Решением Ленинского районного суда г. Томска от 26.10.2009 г. была признана незаконной.

В соответствии с частью 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. Таким образом, злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением сформулировано законодателем как материальный состав правонарушения, в его конструкцию включены последствия, указанные в ч. 1 указанной статьи.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, не допускаются действия юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, злоупотребление правом в иных формах, а также использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке. Самостоятельным итогом злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением

или же дополнительным последствием к обозначенным трем результатам (недопущению, ограничению и устранению конкуренции) может быть ущемление интересов других лиц. Данная категория является оценочной и в каждом конкретном случае подлежит исследованию. Оценивая действия (бездействие) хозяйствующего субъекта как злоупотребление доминирующим положением, следует учесть были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке. В случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагаются (пункты 1 и 3 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, далее - ГК РФ).

По общему правилу субъекты естественных монополий не вправе отказываться от заключения договора с покупателями (заказчиками), равно как и прекращать исполнение Договора в одностороннем порядке, исключение составит лишь случаи:

- если нет возможности производства или предоставления соответствующей услуги (такой отказ будет признан экономически или технологически обоснованным);
- если возможность отказа предусмотрена нормативными или судебными актами.

Признание деятельности ЗАО «Русский проект» решением Ленинского районного суда г. Томска от 26.10.2009 г. незаконной вследствие эксплуатации взрывопожароопасного объекта без лицензии свидетельствует о невозможности организации обеспечения состояния защищенности жизненно важных интересов личности и общества от аварий при эксплуатации объекта, при котором создается реальная угроза причинения вреда жизни и здоровью неопределенного круга лиц, находящихся в зоне действия опасных факторов.

В данном случае, может иметь место незаконное предпринимательство ЗАО «Русский проект», понятие которого определено в статье 171 Уголовного кодекса РФ как осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно, за которое наступает уголовная ответственность.

Таким образом, системный анализ приведенных нормативных положений позволяет признать, что сфера применения Закона ограничена определенным кругом общественных отношений.

Нарушением же антимонопольного законодательства являются не любые действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке, а только те, которые направлены на сохранение или укрепление своего положения на соответствующем товарном рынке с использованием запрещенных методов, негативно воздействующих на конкурентную среду, наносящих ущерб конкурентам и (или) иным лицам.

Таким образом, спорные действия ЗАО «Русский проект», выразившиеся в неисполнении условий Договора и полном прекращении транспортировки газа, не связаны со злоупотреблением им доминирующим положением, а касаются его поведения (разумного и адекватного) как стороны гражданско-правовой сделки. При этом как у заявителей, так и заинтересованных лиц не имеется нарушения прав, требующего мер антимонопольного реагирования.

На основании вышеизложенного, в действиях ЗАО «Русский проект» отсутствует нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, согласно которой запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Пунктом 3.29.5 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства РФ, утв. Приказом ФАС России от 25.12.2007 № 447 предусмотрено, что в случае, когда рассмотрение заявления, материалов входит в компетенцию антимонопольного органа, при наличии в них сведений и документов, на основании которых можно сделать вывод о наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации, в правоохранительные органы направляются копии заявления, материалов и прилагаемых к ним документов.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 150 Уголовно-процессуального кодекса РФ дознание производится по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных частью 1 статьи 171 Уголовного кодекса РФ.

Материалы по делу № 02-10/124-09 (аналогичные рассматриваемому делу) были направлены в УВД по г. Томску для рассмотрения вопроса о возбуждении уголовного дела в отношении ЗАО «Русский проект» по части 1 статьи 171 УК РФ. По информации, предоставленной УВД по г. Томску

(уведомление № 22-11/3970 от 23.04.2010 г.) руководство ЗАО «Русский проект» привлечено к уголовной ответственности по ч. 2 ст. 171 УК РФ. Уголовное дело 2009/302, возбужденное 12..10.2009 г. с обвинительным заключением направлено в суд.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 2 статьи 45, частью 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

Р Е Ш И Л А:

Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства № 02-10/70-09 в связи с отсутствием нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых комиссией действиях ЗАО «Русский проект».

Председатель Комиссии

И.В. Бутенко

Члены Комиссии

Т.Н. Бердникова

М.Н. Белова

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