

РЕШЕНИЕ

г. Челябинск

Резолютивная часть решения оглашена «20» октября 2015 года

В полном объеме решение изготовлено «02» ноября 2015 года

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

Председателя <...> – заместителя руководителя Челябинского УФАС
Комиссии: России;

Членов <...>– начальника отдела антимонопольного контроля
Комиссии: Челябинского УФАС России;

<...>– главного специалиста-эксперта отдела
антимонопольного контроля Челябинского УФАС России,

в присутствии представителей ООО «Челябинский компрессорный завод» и АО «Челябинскгоргаз», рассмотрев дело № 30-04/15 по признакам нарушения АО «Челябинскгоргаз» пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Письмом от 05.06.2014 вх. № 4153 в адрес ОАО «Челябинскгоргаз» поступила заявка от ООО «Челябинский компрессорный завод» от 30.05.2014 № 1-3005 о представлении технических условий на подключение объекта капитального строительства - Челябинский компрессорный завод (строительство), находящегося по адресу: Красноармейский район, ОАО СХП «Петровское» поле № 113, 112, 110 (южная часть поля) (далее - объект капитального строительства).

19.06.2014 ОАО «Челябинскгоргаз» представило заявителю технические условия на присоединение газопровода к газораспределительной сети от 19.06.2014 № 5/2-14.1-691, согласно которым точка подключения - существующий подземный газопровод Д=350 мм по ул. Героев Танкограда.

18.11.2014 вх. № 9841 в адрес ОАО «Челябинскгоргаз» поступил запрос ООО «Челябинский компрессорный завод» от 18.11.2014 № 1-1811 о представлении технических условий на подключение объекта капитального строительства, с определением точки подключения через ГРС-4 Челябинск.

В ответ на данный запрос ОАО «Челябинскгоргаз» письмом от 27.11.2014 № ВФ/04/1/6282 сообщило о том, что ранее им уже были подготовлены и выданы

технические условия на присоединение указанного объекта к газораспределительной сети от 19.06.2014 № 5/2-14.1-691.

Точка врезки определена исходя из технической возможности транспортировки газа по существующей газораспределительной сети.

09.12.2014 вх. № 10534 в адрес ОАО «Челябинскгоргаз» повторно поступил запрос ООО «Челябинский компрессорный завод» от 08.12.2014 № 1-0812 о представлении технических условий на подключение объекта капитального строительства с определением точки подключения через ГРС-4 Челябинск, с приложением технических условий от 19.06.2014 № 5/2-14.1-691 и доверенности на лицо, его подписавшего.

В данном запросе ООО «Челябинский компрессорный завод» сообщило о том, что ранее выданные ему технические условия от 19.06.2014 № 5/2-14.1-691 не подписаны главным инженером ОАО «Челябинскгоргаз».

22.12.2014 письмом № ВФ/04/1/6743 ОАО «Челябинскгоргаз» выдало заявителю технические условия на присоединение объекта капитального строительства к газораспределительной сети от 16.12.2014 № 5/2-14.1-1539, подписанные главным инженером ОАО «Челябинскгоргаз».

В ответ на письмо ООО «Челябинский компрессорный завод» от 22.12.2014 вх. № 10924 о выдаче информации о плате за технологическое присоединение на основании технических условий от 16.12.2014 № 5/2-14.1-1539, ОАО «Челябинскгоргаз» письмом от 13.01.2015 исх. № ДЖ/03-1/9/53 направило запрошенную информацию.

22.12.2014 вх. № 10925 в адрес ОАО «Челябинскгоргаз» поступила заявка ООО «Челябинский компрессорный завод» о подключении (технологическом присоединении) с просьбой выдать информацию о газопроводе, к которому осуществляется подключение (технологическое присоединение), о максимальном часовом расходе газа (в случае его изменения) и пределах изменения давления газа в присоединяемом газопроводе, о диаметре и материале труб, об обязательствах ООО «Челябинский компрессорный завод» по оборудованию подключаемого объекта капитального строительства приборами учета газа, о других условиях подключения.

В ответ на данную заявку ОАО «Челябинскгоргаз» письмом от 25.12.2014 исх. № ВФ/03-1/9/6855 возвратило ее ООО «Челябинский компрессорный завод» без рассмотрения ввиду непредставления в ее составе необходимых документов.

25.12.2014 вх. № 11036 в адрес ОАО «Челябинскгоргаз» поступило письмо ООО «Челябинский компрессорный завод» исх. от 23.12.2014 № 1-2312 с повторной просьбой рассмотреть возможность технического присоединения принадлежащего ему объекта к ГРС-4 г. Челябинск. Согласно заключению ООО «Газпром трансгаз Екатеринбург» от 22.01.2014 № 61 в данном районе имеется техническая возможность подключения объекта ООО «Челябинский компрессорный завод».

ООО «Челябинский компрессорный завод» приложило к данному обращению документы, запрошенные ОАО «Челябинскгоргаз» письмом от 25.12.2014 исх. №

ВФ/03-1/9/6855.

22.01.2015 ОАО «Челябинскгоргаз» выдало ООО «Челябинский компрессорный завод» договор от № 48-П на подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства к газораспределительной сети (по индивидуальному проекту) (далее - Договор) с приложением технических условий от 19.06.2014 № 5/2-14.1-691.

25.02.2015 вх. 1268 ООО «Челябинский компрессорный завод» письмом от 22.02.2015 № 1-2202 вернуло ОАО «Челябинскгоргаз» Договор с протоколом разногласий от 22.02.2015, которым предложило дополнить Договор пунктом 2.2 «Точка подключения (технологического присоединения) - ГРС 4», п. 8.5 Договора принять в редакции: «Технические условия от 19.06.2014 № 5/2-14.1-691 являются неотъемлемой частью настоящего Договора и применяются в части, не противоречащей настоящему Договору».

Протоколом согласования разногласий от 02.03.2015 к протоколу разногласий от 22.02.2015 к Договору ОАО «Челябинскгоргаз» не приняло п. 2.2 протокола разногласий и оставило п. 8.5 Договора в первоначальной редакции.

Дальнейшей переписки между ОАО «Челябинскгоргаз» и ООО «Челябинский компрессорный завод» не последовало.

Согласно доводам заявления точка подключения, определенная ОАО «Челябинскгоргаз», находится на расстоянии более шести километров от строительной площадки, измеряемом по прямой линии до точки подключения.

При этом на расстоянии одного километра по прямой линии находится ГРС-4, подключение к которой позволяет транспортировать запрашиваемый объем газа, и ООО «Газпром трансгаз Екатеринбург» дано заключение от 22.01.2013 № 61 о технической возможности подачи газа ООО «Челябинский компрессорный завод» через ГРС-4.

Согласно доводам ОАО «Челябинскгоргаз» техническая возможность транспортировки газа в запрашиваемом объеме ООО «Челябинский компрессорный завод» от ГРС-4 по сетям высокого давления 1 категории у Общества отсутствует.

Основанием определения в технических условиях от 19.06.2014 № 5/2-14.1-691 точкой подключения объекта капитального строительства ООО «Челябинский компрессорный завод» явился факт нахождения газопровода, в котором имеется техническая возможность для обеспечения подачи газа в запрашиваемом объеме с учетом имеющихся обязательств перед существующими потребителями газа и с учетом ранее выданных технических условий, срок действия которых не истек, на наиболее близком расстоянии от объектов заявителя.

В технических условиях от 19.06.2014 № 5/2-14.1-691 указана не конкретная точка подключения, а участок газопровода с указанием диаметра и давления газа, к которому может быть осуществлено подключение с целью предоставления проектной организации возможности самостоятельно выбрать точку подключения, исходя из данных, полученных из архитектуры о смежных коммуникациях и Акта выбора трассы для строительства.

После получения положительного заключения экспертизы проекта газоснабжения исполнитель в течение 5 рабочих дней направляет заявителю информацию о расположении точек подключения (технологического присоединения).

Планируемой точкой подключения объектов ООО «Челябинский компрессорный завод» является подземный газопровод среднего давления $D=350$ мм по ул. Героев Танкограда.

Статьей 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) установлен запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением.

Так, в соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 указанного Закона запрещается навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Из буквального толкования содержания пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции следует, что при квалификации нарушения по данному пункту доказыванию антимонопольным органом подлежат невыгодность для контрагента предлагаемых занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом условий (экономическая и технологическая необоснованность) и/или их непредусмотренность действующим законодательством, а также факт навязывания данных условий.

Таким образом, навязываемые со стороны занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта должны противоречить действующему законодательству (не должны быть им предусмотрены) и/или должны ущемлять экономические интересы контрагента.

Под навязыванием невыгодных контрагенту условий договора следует понимать направление занимающей доминирующее положение организацией договора с невыгодными для контрагента условиями, которые правомерно контрагентом оспариваются, однако данная организация отказывается или уклоняется от согласования и принятия предложений контрагента. Исходя из арбитражной практики и здравого смысла отклонение протокола разногласий контрагента, а также отказ или длительное нерассмотрение протокола разногласий (согласования разногласий) признается навязыванием условий договора.

Порядок подключения (технологического присоединения) к сетям газораспределения проектируемых, строящихся, реконструируемых или построенных, но не подключенных к сетям газораспределения объектов капитального строительства (далее - объект капитального строительства) определен Правилами подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, а также об изменении и

признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013 № 1314 (далее - Правила).

Договор о подключении заключается в письменной форме в 2-х экземплярах по одному для каждой из сторон (п. 75 Правил).

Заявитель подписывает оба экземпляра проекта договора о подключении в течение 30 дней со дня получения подписанного исполнителем проекта договора о подключении и направляет в указанный срок один экземпляр исполнителю с приложением к нему документов, подтверждающих полномочия лица, подписавшего договор о подключении (п. 76 Правил).

В случае несогласия с представленным исполнителем проектом договора о подключении и (или) несоответствия его настоящим Правилам заявитель в течение 30 дней со дня получения подписанного исполнителем проекта договора о подключении направляет исполнителю мотивированный отказ от подписания проекта договора о подключении, к которому прилагает при необходимости протокол разногласий и (или) мотивированное требование об изменении дополненных технических условий (п. 77 Правил).

Указанный отказ направляется заявителем исполнителю заказным письмом с уведомлением о вручении или иным способом, позволяющим подтвердить получение отказа.

При направлении заявителем в течение 30 дней со дня получения от исполнителя проекта договора о подключении либо мотивированного отказа от подписания проекта договора о подключении с предложениями заявителя по корректировке проекта договора о подключении исполнитель обязан в течение 30 дней со дня получения мотивированного отказа известить заявителя о принятии или об отклонении предложений заявителя (п. 79 Правил).

При отклонении исполнителем указанных в пункте 79 Правил предложений по корректировке проекта договора о подключении либо неполучении извещения о результатах их рассмотрения в указанный срок заявитель вправе передать на рассмотрение суда и (или) Федеральной антимонопольной службы разногласия, возникшие при заключении договора о подключении (п. 80 Правил).

Согласно п. 104 Правил подключения запрещается навязывать заявителю услуги и обязательства, которые не предусмотрены Правилами.

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

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 случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо

установить условие, отличное от предусмотренного в ней.

Согласно материалам заявления ОАО «Челябинскгоргаз», рассмотрев протокол разногласий ООО «Челябинский компрессорный завод» от 22.02.2015 о дополнении Договора пунктом 2.2 «Точка подключения (технологического присоединения) - ГРС 4» и принятии п. 8.5 в редакции: «Технические условия от 19.06.2014 № 5/2-14.1-691 являются неотъемлемой частью настоящего Договора и применяются в части, не противоречащей настоящему Договору», протоколом согласования разногласий от 02.03.2015 к протоколу разногласий от 22.02.2015 к Договору не приняло п. 2.2 протокола разногласий и оставило п. 8.5 Договора в первоначальной редакции.

В силу п. 8.5 Договора технические условия от 19.06.2014 № 5/2-14.1-691 являются неотъемлемой частью Договора. Согласно указанным техническим условиям диаметр, координаты газопровода в точке подключения - существующий подземный газопровод $D=350$ мм по ул. Героев Танкограда.

В подтверждение довода о возможности подключения объекта капитального строительства к газопроводам высокого давления ГРС-4 Челябинск заявителем представлено письмо ООО «Экспертиза промышленной безопасности» вх. 01.04.2015 № 4895, в котором изложено следующее.

В соответствии с п. 11 Технического регламента о безопасности сетей газораспределения и газопотребления, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 29.10.2010 № 870, проектируемый газопровод к производственной площадке ООО «Челябинский компрессорный завод» можно идентифицировать как «сеть газопотребления», так как давление в газопроводе не превышает 1,2 Мпа.

По рабочему давлению транспортируемого газа в соответствии с таблицей 1 СНиП 42-01-2012 «Газораспределительные системы» газопроводы подразделяются на газопроводы высокого давления I и II категорий, среднего давления и низкого давления. Данный газопровод давлением 1,2 Мпа является газопроводом высокого давления I категории.

Согласно Правилам безопасности сетей газораспределения и газопотребления, утвержденным Приказом Ростехнадзора от 15.11.2013 № 542, которые распространяются на газопроводы (трубопроводы и соединительные детали), технические и технологические устройства сетей газораспределения и газопотребления ТЭС с давлением природного газа до 1,2 мегапаскаля включительно, присоединение (врезка) вновь построенных наружных газопроводов к действующим относится к газоопасным работам, работы по присоединению газопроводов высокого и среднего давления проводятся по специальному плану, утвержденному техническим руководителем газораспределительно организации, способы присоединения вновь построенных газопроводов к действующим определяются проектной документацией.

В связи с чем, ООО «Экспертиза промышленной безопасности» пришло к выводу о том, что теоретически запрета на врезку в существующий газопровод высокого давления 1,2 Мпа условным диаметром 800 мм нет.

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, АО «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 АО «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.

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 Закона «О защите конкуренции».

В связи с наличием в действиях АО «Челябинскгоргаз», выразившихся в навязывании ООО «Челябинский компрессорный завод» условия о диаметре, координатах газопровода в точке подключения (существующий подземный газопровод $D=350$ мм по ул. Героев Танкограда), определенных в Технических условиях на присоединение газопровода к газораспределительной сети от 19.06.2014 № 5/2-14.1-691, признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, 16.06.2015 АО «Челябинскгоргаз» было выдано предупреждение № 16 о прекращении таких действий.

Письмом от 28.07.2015 исх. № ВС/03-1/5957 АО «Челябинскгоргаз» сообщило об отказе от исполнения выданного предупреждения.

В силу пункта 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Приказом от 05.08.2015 № 235 в отношении АО «Челябинскгоргаз» возбуждено дело № 30-04/15 по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

05.08.2015 АО «Челябинскгоргаз» обратилось в Арбитражный суд Челябинской области с заявлением о признании недействительным предупреждения № 16 (дело № А76-20015/2015).

Решением от 07.10.2015 по делу № А76-20015/2015 Арбитражный суд Челябинской области отказал АО «Челябинскгоргаз» в удовлетворении заявленных требований, указав, что на момент вынесения предупреждения от 16.06.2015 №16 антимонопольный орган обоснованно установил в действиях АО «Челябинскгоргаз», выразившихся в навязывании ООО «Челябинский компрессорный завод» условия о диаметре, координатах газопровода в точке подключения (существующий подземный газопровод $D = 350$ мм по ул. Героев Танкограда), определенных в Технических условиях на присоединение газопровода к газораспределительной сети от 19.06.2014 № 5/2- 14.1-691, признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Письмом от 07.10.2015 вх. № 15092 ООО «Челябинский компрессорный завод» сообщило в Челябинское УФАС России о заключении Договора с АО «Челябинскгоргаз» в редакции АО «Челябинскгоргаз».

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

В связи с тем, что ООО «Челябинский компрессорный завод» подписало Договор в редакции АО «Челябинскгоргаз», у Комиссии отсутствуют правовые основания для признания действий АО «Челябинскгоргаз» нарушением пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку законные права и интересы ООО «Челябинский компрессорный завод» не ущемлены.

Руководствуясь статьей 23, частью 2 статьи 39, частями 2 — 3 статьи 41, статьей, 48 и статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Производство по делу № 30-04/15, возбужденному по признакам нарушения АО «Челябинскгоргаз» пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.
2. Предупреждение от 16.06.2015 № 16, выданное АО «Челябинскгоргаз», отозвать.