

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
№03-16/05-2016 К РАССМОТРЕНИЮ

19 мая 2016 года

г. Петрозаводск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (далее - Карельское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства №03-16/05-2016 на основании приказа Карельского УФАС России от 19 мая 2016 года № 86 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» по признакам нарушения закрытым акционерным обществом «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург» (Конногвардейский бульвар, 17, лит. А, г. Санкт – Петербург, 190098; далее – ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург») пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившегося в ущемлении интересов открытого акционерного общества «Кондопожский комбинат хлебопродуктов» (далее – ОАО «ККХП») путем необоснованного прекращения подачи газа 08 февраля 2016 года без согласования (уведомления) потребителя, руководствуясь частью 13 статьи 44 ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛ:

В Карельское УФАС России поступило заявление ОАО «ККХП» от 19 февраля 2016 года №171 (вх. от 19 февраля 2016 года №707) с жалобой на действия ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург», выразившиеся в прекращении подачи газа с нарушением условий договора поставки газа от 03 сентября 2012 года №10-С-5497.

Кроме того, аналогичное заявление ОАО «ККХП» поступило из прокуратуры г. Петрозаводска с письмом от 26 февраля 2016 года №1р-2016 (вх. от 02 марта 2016 года №928).

Обращение в Карельское УФАС России вызвано тем, что ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург» прекратило 08 февраля 2016 года в 13 час. 00 мин. подачу газа в котельную ОАО «ККХП» без соответствующего предупреждения и при отсутствии задолженности по оплате стоимости потребленного газа.

В данных действиях (бездействии) заявитель усматривает нарушение антимонопольного законодательства, просит принять меры по вышеуказанным фактам.

В связи с рассмотрением заявления, на основании части 1 статьи 25, части 6

статьи 44 ФЗ «О защите конкуренции», пункта 3.39. 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 25 мая 2012 года №339 (далее – Административный регламент), были направлены запросы о представлении сведений (информации) в адрес ОАО «КХП», ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург» от 25 февраля 2016 года № 03-15/52/614, от 25 февраля 2016 года №03-15/52/613 соответственно.

Запрошенные документы ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург» представило с письмом от 11 марта 2016 года № ОЛ-71 (вх. от 14 марта 2016 года №1106), ОАО «КХП» - с письмом от 11 марта 2016 года № 211 (вх. от 11 марта 2016 года №1090).

На основании части 4 статьи 44 ФЗ «О защите конкуренции», пункта 2.18. Административного регламента срок рассмотрения заявления был продлен, о чем в адрес заявителя направлено уведомление от 18 марта 2016 года №03-15/52/953.

Анализ представленных документов, положений нормативных правовых актов позволяет сделать следующие выводы.

Согласно статье 1 ФЗ «О защите конкуренции» целями закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено 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.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по данной статье необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке он занимал доминирующее положение, совершил действие (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением, и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению прав иных лиц. Отсутствие одного из элементов состава данного правонарушения исключает возможность признания хозяйствующего субъекта нарушителем антимонопольного законодательства.

В силу части 1 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции» 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. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

В соответствии с анализом состояния конкуренции на рынке поставки (продажи) природного газа в Кондопожском муниципальном районе Республики Карелия в 2015 году – 1 квартале 2016 года, в общем объеме поставки (продажи) природного газа доля ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург» составила 100%.

Таким образом, в исследуемый период ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург» в соответствии с пунктом 1 частью 1 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции» занимает доминирующее положение на указанном рынке, так как его доля составила 100%.

В пункте 1 статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ, Кодекс) предусмотрено, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом или иными правовыми актами, действующими в момент его заключения.

К отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью и нефтепродуктами, водой и другими товарами, правила о договоре энергоснабжения (статьи 539 - 547 Кодекса) применяются, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства (пункт 2 статьи 548 ГК РФ).

В силу пункта 2 статьи 546 ГК РФ перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии допускаются по соглашению сторон, за исключением случаев, когда удостоверенное органом государственного энергетического надзора неудовлетворительное состояние энергетических установок абонента угрожает аварией или создает угрозу жизни и безопасности граждан. О перерыве в подаче, прекращении или об ограничении подачи энергии энергоснабжающая

организация должна предупредить абонента. Прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом - юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии.

Перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом и без соответствующего его предупреждения допускаются в случае необходимости принять неотложные меры по предотвращению или ликвидации аварии при условии немедленного уведомления абонента об этом (пункт 3 статьи 546 ГК РФ).

В силу пункта 32 Правил поставки газа в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 05 февраля 1998 года № 162 (далее – Правила поставки газа) стороны исполняют договорные обязательства в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, иными законами и правовыми актами Российской Федерации, и настоящими Правилами (согласуется с нормой статьи 548 ГК РФ).

Согласно пункту 34 Правил поставки газа, поставщик имеет право уменьшить или полностью прекратить поставку газа покупателям (но не ниже брони газопотребления) в случае неоднократного нарушения сроков оплаты за поставленный газ и (или) за его транспортировку, за исключением потребителей, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2.1 Договора поставки газа от 03 сентября 2012 года № 10-С - 5497 (далее – Договор), заключенного между ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург» (поставщик) и ОАО «ККХП» (покупатель) поставщик обязуется поставлять газ горючий природный, а покупатель обязуется принимать и оплачивать газ.

В силу пункта 6.3 Договора расчет за поставку газа производится покупателем на основании счета, выставляемого поставщиком на стоимость планового объема потребления газа соответствующего месяца, и счета – фактуры, выставляемого на стоимость фактически потребленного в отчетном месяце газа, путем перечисления денежных средств на расчетный счет поставщика в следующие периоды платежей:

- платеж в размере 35% от суммы выставленного счета в срок до 18 числа текущего месяца;
- платеж в размере 50% от суммы выставленного счета в срок до последнего числа текущего месяца;
- окончательный расчет за фактически потребленный в отчетном месяце газ с учетом средств, ранее внесенных покупателем в качестве оплаты планового объема поставки газа этого месяца, производится не позднее 25 числа месяца, следующего за отчетным.

Следует отметить, что предусмотренный Договором порядок оплаты стоимости потребленного газа в полном объеме соответствует требованиям, предусмотренным в пункте 3 порядка расчетов за природный газ (утв.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 04 апреля 2000 года № 294).

Подпунктом 1 пункта 3.8 Договора предусмотрено право поставщика на ограничение и/или полное прекращение поставки газа, в том числе в случае неоднократного два и более периода платежа нарушения сроков оплаты за поставляемый газ. Неоднократным нарушением сроков оплаты которое является существенным нарушением условий Договора, Стороны признают отсутствие оплаты, либо оплату не в полном объеме в установленный срок за два и более периода платежа, предусмотренных пунктом 6.3 Договора.

В силу пункта 10.1 Договора, Договор действует с 01 апреля 2013 года по 31 декабря 2017 года.

Дополнительным соглашением к Договору от 15 октября 2014 года согласован объем поставки газа на 2015 год, который составляет 870,0 тыс.куб.м., при этом оптовая цена на газ по Договору (с учетом применения к цене ставки НДС): с 01 июля 2015 года принимается в размере «...» руб. за 1000 куб.м. (доп. соглашение от 29 июня 2015 года).

Дополнительным соглашением к Договору от 01 сентября 2015 года согласован объем поставки газа на 2016 год, который составляет 625,0 тыс.куб.м., при этом объем поставки газа на январь 2016 года составляет 80,0 тыс.куб.м., на февраль 2016 года составляет 75,0 тыс.куб.м.

За поставку газа на котельную ОАО «КХП» в ноябре 2015 года был выставлен счет от 01 ноября 2015 года № ЗС/5497/511 на сумму «...» руб., в том числе «...» руб. – до 18 ноября 2015 года, «...» руб. – до 30 ноября 2015 года.

Так как по состоянию на 30 ноября 2015 года ОАО «КХП» произвело по вышеуказанному счету платеж на сумму «...» руб. (платежным поручением от 23 ноября 2015 года № 2860) в письме от 30 ноября 2015 года № ОЛ-410 ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург» предупредило заявителя о нарушении существенных условий Договора и наличии просроченной задолженности (платеж 18 ноября 2015 года – «...» руб., 30 ноября 2015 года – «...» руб.), просило погасить задолженность до 01 декабря 2015 года, и предложило в случае непогашения задолженности самостоятельно прекратить потребление газа с 01 декабря 2015 года с 10 час. 00 мин.

Письмом от 01 декабря 2015 года № ОЛ-417, адресованным заявителю, генеральному директору АО «Газпром газораспределение Петрозаводск» Ю.П. Азарову, Министру строительства, жилищно – коммунального хозяйства и энергетики Республики Карелия Д.С. Матвиецу ЗАО «Газпром Санкт-Петербург» уведомило адресатов о переносе даты введения ограничения потребления газа на 21 декабря 2015 года в связи с частичным погашением задолженности («...» руб. - платежное поручение от 01 декабря 2015 года № 2920, № 2921).

По состоянию на 21 декабря 2015 года вновь возникло нарушение сроков оплаты по двум периодам платежа:

50,0% платеж за ноябрь 2015 года – частичная неоплата;

35,0% платеж за декабрь 2015 года – неоплата в полном объеме («...» руб.).

23 декабря 2015 года в 15 час. 10 мин. представителем АО «Газпром газораспределение Петрозаводск» котельная ОАО «ККХП» отключена от газоснабжения (акт от 23 декабря 2015 года).

Письмом от 24 декабря 2015 года № 1742 ОАО «ККХП» гарантировало оплату за потребление газа в сумме «...» руб. перед ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург» до конца 2015 года.

25 декабря 2015 года поставка газа на котельную была возобновлена.

Вместе с тем по состоянию на 31 декабря 2015 года платежей от ОАО «ККХП» не поступало.

11 января 2016 года заявителем в адрес ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург» направлено гарантийное письмо исх. № 7, которым было сообщено о гарантированной оплате за потребление газа в сумме «...» руб. до 20 января 2016 года.

Платеж «...» руб. был произведен 04 февраля 2016 года (платежное поручением от 04 февраля 2016 года №999202) и погасил образовавшуюся задолженность за ноябрь 2015 года (окончательный расчет за ноябрь 2015 года – «...» руб.) и частично за декабрь 2015 года (по сроку 18 декабря 2015 года и 30 декабря 2015 года в сумме «...» руб.).

По состоянию на 12 января 2016 года сформировалась задолженность ОАО «ККХП» по оплате за газ по следующим периодам оплаты:

50,0% платеж за ноябрь 2015 года – частичная неоплата;

35,0% платеж за декабрь 2015 года – неоплата в полном объеме («...» руб.);

окончательный расчет за ноябрь 2015 года - неоплата в полном объеме («...» руб.);

50,0% платеж за декабрь 2015 года – неоплата в полном объеме («...» руб.);

Письмом от 12 января 2016 года исх. № ВС-03/38 ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург» в связи с неисполнением гарантийных обязательств по погашению задолженности за поставленный газ уведомляет, в том числе, ОАО «ККХП» о прекращении поставки газа с 14:00 13 января 2016 года (основание: письмо ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург» от 25 декабря 2015 года № ВС-03/14314).

13 января 2016 года в 14 час. 40 мин. газоснабжение котельной ОАО «ККХП» было принудительно прекращено, а вечером 13 января 2016 года ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург» восстановило подачу газа.

ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург» письмом от 29 января 2016 года № ВС-03/694 сообщило ОАО «ККХП» о переносе сроков принудительного прекращения поставки газа на 15:00 04 февраля 2016 года (основание: гарантийное письмо о погашении задолженности за поставку газа) – срок отключения поставки газа определен письмом от 12 января 2016 года исх. № ВС-03/38.

Актом от 08 февраля 2016 года в соответствии с письмом ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург» от 12 января 2016 года исх. № ВС-03/38 08 февраля 2016 года представителем АО «Газпром газораспределение Петрозаводск» котельная ОАО «КХП» отключена от газоснабжения.

Материалами рассмотрения заявления подтверждается факт нарушения ОАО «КХП» неоднократного (два и более периода платежа) нарушения сроков оплаты за поставляемый газ, а именно:

несвоевременная оплата/неоплата по счету от 01 ноября 2015 года №ЗС/5497/511 (за ноябрь 2015 года: по срокам 18 ноября 2015 года, 30 ноября 2015 года); окончательный расчет за ноябрь 2015 года по сроку 25 декабря 2015 года – отключение от газоснабжения 23 декабря 2015 года;

несвоевременная оплата/неоплата по счету от 01 декабря 2015 года №ЗС/5497/512 (за декабрь 2015 года: по срокам 18 декабря 2015 года, 31 декабря 2015 года); окончательный расчет за декабрь 2015 года по сроку 25 января 2016 года – отключение от газоснабжения 13 января 2016 года;

несвоевременная оплата/неоплата по счету от 01 января 2016 года №ЗС/5497/601 (за январь 2016 года: по срокам 18 января 2016 года, 31 января 2016 года); окончательный расчет за январь 2016 года по сроку 25 февраля 2016 года – отключение от газоснабжения 08 февраля 2016 года, что подтверждается банковскими проводками, указанными выше.

Правилами поставки газа определено, что стороны исполняют договорные обязательства в том числе в соответствии ГК РФ.

В данном случае предупреждением является уведомление, направленное потребителю после нарушения им двух и более периодов платежа с указанием даты прекращения или ограничения подачи газа.

Вместе с тем в нарушение пункта 2 статьи 546 ГК РФ ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург» ввело ограничение поставки газа 08 февраля 2016 года без предупреждения.

Доказательств обратного в материалах рассмотрения заявления не представлено.

В связи с чем, прихожу к выводу, что прекращение подачи газа ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург» противоречит пункту 32, пункту 34 Правил, пункту 2 статьи 546 ГК РФ и условиям Договора.

При таких обстоятельствах в действиях общества имеются признаки нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 03-16/05-2016 к рассмотрению на 27 июня 2016 года в 15

часов 30 минут, по адресу: г. Петрозаводск, наб. Варкауса, д.1А, каб. 518.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела:

в качестве ответчика – ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург»
(Конногвардейский бульвар, 17, лит. А, г. Санкт – Петербург, 190098);

в качестве заявителя – ОАО «ККХП» (Петрозаводское шоссе, д. 1а, г. Кондопога, РК,
186220).

3. ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург» надлежит в срок до 06 июня
2016 года представить в адрес Карельского УФАС России:

письменные пояснения по обстоятельствам дела со ссылкой на нормативные
правовые акты и приложением подтверждающих документов (за исключением
ранее представленных);

иные документы, а также сведения (информацию), имеющие отношение к
рассматриваемому делу.

4. Явка представителя (-ей) ЗАО «Газпром межрегионгаз Санкт-Петербург»,
ОАО «ККХП» (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.
При себе иметь документ, удостоверяющий личность и служебное положение.

В соответствии со статьей 43 Закона о защите конкуренции, лица, участвующие в
рассмотрении дела, вправе знакомиться с материалами дела, делать выписки из
них, представлять доказательства, а также осуществлять иные процессуальные
действия.