

РЕШЕНИЕ

по делу №1610-ФАС52-03/16

о нарушении антимонопольного законодательства

07 марта 2017 года
Новгород

г. Нижний

Резолютивная часть решения оглашена 17 февраля 2017 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела №1610-ФАС52-03/16 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – комиссия) в следующем составе:

«...» председатель комиссии,
заместитель руководителя управления;

«...» член комиссии, ведущий
специалист-эксперт отдела контроля естественных
монополий;

«...» член комиссии, главный
государственный инспектор отдела контроля
естественных монополий,-

рассмотрев в открытом заседании комиссии с объявлением резолютивной части решения дело №1610-ФАС52-03/16 по признакам нарушения акционерным обществом «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» (603005, город Нижний Новгород, Верхне-Волжская набережная, дом 5; ИНН 5260070633) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А :

Поводом для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства №1610-ФАС52-03/16 в отношении акционерного общества «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» послужило заявление администрации города Арзамаса Нижегородской области на действия акционерного общества «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» (далее – АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород», поставщик газа), выразившиеся в необоснованном, с точки зрения заявителя, прекращении поставки газа на газоиспользующее оборудование котельной, принадлежащей открытому акционерному обществу «Рикор Электроникс» и обеспечивающей услугами горячего водоснабжения и отопления социально-значимые объекты.

По итогам рассмотрения указанного заявления Нижегородским УФАС России возбуждено дело №1610-ФАС52-03/16 в отношении АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» (приказ Нижегородского УФАС России от 30.08.2016 №270).

Определением от 13.09.2016 (исх.№МВ-03/5599) рассмотрение дела №1610-ФАС52-03/16 о нарушении антимонопольного законодательства назначено на 06 октября 2016 года в 15 часов 00 минут.

На заседании комиссии Нижегородского УФАС России, состоявшемся 06 октября 2016 года, представитель ОАО «Рикор Электроникс» сообщила о том, что АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» в адрес ОАО «Рикор Электроникс» направлялись письма о прекращении поставки газа на газоиспользующее оборудование котельной, принадлежащей обществу, а также представила в материалы дела копию договора на снабжение тепловой энергии в горячей воде №1/10-11.

В свою очередь представители АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» факт нарушения антимонопольного законодательства не признали по основаниям, изложенным в письменных пояснениях по делу (письмо от 28.09.2016 исх.№10137).

Рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства №1610-ФАС52-03/16 комиссией Нижегородского УФАС России откладывалось в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу (определения от 10.10.2016 исх.№МВ-03/6228, от 02.11.2016 исх.№МВ-03/6743, от 06.12.2016 исх.№МВ-03/7708, от 12.01.2017 исх.№МВ-03/108, от 08.02.2017 исх.№МВ-03/620).

На заседании комиссии, состоявшемся 08.02.2017, комиссия Нижегородского УФАС России, руководствуясь частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, приняла заключение об обстоятельствах дела, и отложила рассмотрение дела до 17.02.2017.

На заседание комиссии, состоявшееся 17.02.2017, лица, участвующие в деле (администрация города Арзамас Нижегородской области, АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород», ОАО «Рикор Электроникс»), извещенные надлежащим образом о дате и времени рассмотрения дела, явку не обеспечили.

Заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, исследовав материалы дела в их взаимосвязи и достаточности для принятия решения, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующему.

АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» является юридическим лицом, основными видами деятельности которого в соответствии с учредительными документами являются: поставка, транспортировка и продажа газа потребителям на территории Нижегородской области.

В свою очередь, ОАО «Рикор Электроникс» посредством принадлежащей обществу котельной осуществляет поставку тепловой энергии для нужд отопления и горячего водоснабжения муниципальному унитарному теплоэнергетическому производственному предприятию (договор на снабжение тепловой энергии в горячей воде №1/10-11), а также ГБУЗ НО «Центральная городская больница города Арзамаса» (договоры от 31.12.2015 №84/10-16, от 31.12.2015 №21/10-16), ФГКУ 10-отряд Федеральной противопожарной службы по Нижегородской области (договоры от 31.12.2015 №31/10-16, от 31.12.2015 №23/10-16).

Как установлено из договора, заключенного между ОАО «Рикор Электроникс» и МУ ТЭПП №1/10-11, ОАО «Рикор Электроникс» обязуется подавать на объекты, расположенные по адресу: город Арзамас, микрорайон №10, тепловую энергию в горячей воде с расчетной

максимально-часовой нагрузкой согласно приложению №2 к договору.

В приложении №4 к договору №1/10-11 на снабжение тепловой энергией в горячей воде содержится таблица расхода тепла МУ ТЭПП. Из данной таблицы следует, что МУ ТЭПП снабжает тепловой энергией в горячей воде ряд объектов города Арзамаса Нижегородской области, к числу которых относятся: домоуправляющие компании (УК «Наш Дом», ЖСК «Импульс» и другие), обеспечивающие коммунальными ресурсами (горячее водоснабжение, отопление) 26 многоквартирных жилых домов, детские сады (МДОУ Детский Суд №18, МДОУ Детский Суд №46) и МБОУ СОШ №13.

Производство тепловой энергии, закупаемой, в том числе МУ ТЭПП у ОАО «Рикор Электроникс», находится в прямой зависимости от поставок газа, осуществляемых АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» по договору от 01.12.2015 №33-3-0235-4/2016.

Письмом от 26.02.2016 (исх.№771) АО «Газпром межрегионгаз НН» сообщило ОАО «Рикор Электроникс» о сокращении объёмов поставки газа в марте 2016 года в случае отсутствия оплаты по действующему договору на поставку газа в течение 3 дней с момента направления данного предупреждения.

При этом в данном письме поставщик газа сообщил о том, что денежные средства, поступившие на счет поставщика газа, признаются платой добросовестных абонентов.

25.03.2016 (исх.№1332/3) АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» указало на отсутствие оплаты по договору №33-3-0235-4/2016, а также сообщило об изменении договорного объёма поставки газа в период с 01.04.2016 по 30.04.2016 до 114, 994 тыс.куб.м.; измененный объём определён по формуле, указанной в пункте 6.7 договора поставки газа.

27.04.2016 (исх.№7146) АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» направило в адрес АО «Рикор Электроникс» уведомление о принудительном ограничении поставки газа, в котором сообщило о том, что 07.04.2016 представители поставщика газа установили превышение определенного в письме от 25.03.2016 (исх.№1332/3) объёма поставки газа, о чем свидетельствует акт – предписание.

В письме от 27.04.2016 (исх.№7146) ОАО «Рикор Электроникс» уведомлено о том, что в связи с наличием задолженности 29.04.2016 с 10 часов 00 минут АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» будет введено принудительное приостановление поставки газа.

29.04.2016 АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» составлен акт

о проведении работ на узле учета, из которого следует, что ОАО «Рикор Электроникс» самостоятельно прекратило газопотребление, о чем свидетельствует установленная на вводе в котельную задвижка.

Письмом от 29.04.2016 (исх.№105/к) ОАО «Рикор Электроникс» обратилось в АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» с просьбой о разрешении пуска газа на газоиспользующее оборудование котельной, расположенной в городе Арзамас Нижегородской области; потребитель гарантировал частичное погашение задолженности (в размере 3 млн. рублей) за потребленный газ в срок до 06.05.2016. После указанного обращения заявитель самостоятельно возобновил отбор газа.

Письмом от **06.05.2016** (исх.№7257) АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» предложило срочно прекратить отбор газа, который был самостоятельно возобновлен после введения ограничения 29.04.2016.

06.05.2016 ОАО «Рикор Электроникс» произвело отключение горячего водоснабжения в микрорайоне №10 города Арзамас Нижегородской области.

Таким образом, 29.04.2016, а также в мае 2016 года в результате действий АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» имело место приостановление оказания коммунальной услуги горячего водоснабжения добросовестным абонентам (жителям 26 многоквартирных жилых домов, двум детским садам и МБОУ СОШ №13).

Факт прекращения подачи газа на котельную ОАО «Рикор Электроникс» подтверждается также копиями распечаток с приборов учета за период с 01.04.2016 по 01.05.2016, предоставленными ответчиком.

Указанные документы свидетельствуют, что ограничение подачи газа произведено силами потребителя, но по инициативе поставщика газа с 13 часов 00 минут по 18 часов 00 минут 29.04.2016.

С другой стороны, в материалах дела имеются документы, подтверждающие, что 06.05.2016 объём газа по сравнению с 05.05.2016 уменьшился с 9360.25 м³/сутки до 2761.55 м³/сутки; период работы котельной, посредством которой обеспечиваются коммунальной услугой жители города Арзамас Нижегородской области 06.05.2016, приблизительно составил 7 часов в сутки.

07.05.2016 объём поставляемого АО «Газпром межрегионгаз НН» газа снизился по сравнению с 06.05.2016 с 2761.55 м³/сутки до 554.82 м³/сутки; приблизительный период работы котельной в указанную дату составил менее 2 часов в сутки.

Из данных с прибора учета газа следует, что 10.05.2016 подача газа прекращена в полном объёме.

12.05.2016 ОАО «Рикор Электроникс» обратилось к поставщику газа с просьбой разрешить пуск газа на котельную в пределах согласованных лимитов, а также предоставило график погашения задолженности МУ «ТЭПП» перед ОАО «Рикор Электроникс» (письмо исх.№111/К).

13.05.2016 АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» по ходатайству администрации города Арзамас Нижегородской области сообщило обществу о том, что до 31.05.2016 не будет вводиться ограничение поставки газа в отношении объекта, принадлежащего ОАО «Рикор Электроникс».

Согласно пункту 2 статьи 546 Гражданского кодекса Российской Федерации, статье 25 Федерального закона «О газоснабжении в Российской Федерации» на основе договоров поставки газа и договоров об оказании услуг по транспортировке потребители обязаны оплатить поставленный газ и оказанные услуги.

При несоблюдении потребителями условий договоров поставщики вправе прекратить или ограничить поставку газа в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 34 Правил поставки газа, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 №162, 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.**

Согласно части 1 статьи 7 Конституции Российской Федерации Российская Федерация - социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека. Человек, его права и свободы являются высшей ценностью.

Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства (статья 2 Конституции Российской Федерации).

Законодателем в развитие названных конституционных положений введены дополнительные механизмы защиты абонентов, которые надлежащим образом исполняют обязательства по оплате использованных топливно-энергетических ресурсов и не состоят в

непосредственных отношениях с поставщиками электрической, тепловой энергии и газа.

Пунктами 2, 3 статьи 426 Гражданского кодекса Российской Федерации установлен перечень оснований, при которых допускается перерыв в подаче, прекращении или ограничении подачи энергии в одностороннем порядке.

Согласно пункту 6 Порядка прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям-потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 05.01.1998 №1, в случаях, когда к сетям, принадлежащим организации-потребителю, подключены абоненты, которые своевременно оплачивают использованные топливно-энергетические ресурсы, организация-потребитель обязана по соглашению с энергоснабжающей или газоснабжающей организацией обеспечить подачу этим абонентам топливно-энергетических ресурсов в необходимых для них объемах.

По смыслу приведенного положения организация-потребитель обязана обеспечить подачу абонентам, подключенным к сетям организации-потребителя, которые своевременно оплачивают использованные топливно-энергетические ресурсы, этих ресурсов в необходимых для них объемах.

При этом отношения по поводу поставок необходимых в такой ситуации объемов топливно-энергетических ресурсов должны быть урегулированы на основании соответствующих соглашений между ресурсоснабжающими организациями и организациями-потребителями, их наличие является обязательным и должно предшествовать прекращению ресурсоснабжающими организациями подачи электроэнергии и газа организациям-потребителям во избежание нарушения прав указанных абонентов.

Действия энергоснабжающей или газоснабжающей организации по прекращению поставки ресурсов организациям-потребителям, к сетям которых подключены абоненты, своевременно оплачивающие использованные топливно-энергетические ресурсы, при отсутствии соглашения о подаче топливно-энергетических ресурсов таким абонентам, в том числе гражданам - потребителям, ведут к нарушению их прав на получение коммунальных услуг.

В силу части 4 статьи 3 Жилищного кодекса Российской Федерации никто не может быть выселен из жилища или ограничен в праве пользования жилищем, в том числе в праве получения коммунальных

услуг, иначе как по основаниям и в порядке, которые предусмотрены указанным кодексом, другими федеральными законами.

Указанной нормой закреплен принцип недопустимости произвольного ограничения права на получение коммунальных услуг, которое неразрывно связано с правом на жилище, гарантированным Конституцией Российской Федерации (статья 40).

В соответствии с пунктами 33, 31 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 №354 (далее - Правила), потребитель имеет право на получение услуг в необходимых объемах надлежащего качества, исполнитель услуг обязан предоставлять потребителю коммунальные услуги в необходимых для него объемах и надлежащего качества в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, настоящими Правилами и не допускается нарушение технологических процессов и снижения качества услуг.

Ограничение или приостановление исполнителем предоставления коммунальной услуги, которое может привести к нарушению прав на получение коммунальной услуги надлежащего качества потребителя, полностью выполняющим обязательства, установленные законодательством Российской Федерации и договором, не допускается (пункт 121 Правил).

Однако, как установлено комиссией антимонопольного органа, ОАО «Рикор Электроникс» на основании указанных ранее договоров, приобретая у АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» газ, производит тепловую энергию в горячей воде для последующей перепродажи ГБУЗ НО «Центральная городская больница города Арзамаса», ФГКУ 10-отряд Федеральной противопожарной службы по Нижегородской области, а также МУ ТЭПП, осуществляющему в свою очередь подачу коммунальных ресурсов (горячее водоснабжение, отопление) через домоуправляющие компании населению, проживающему в многоквартирных жилых домах, расположенных в микрорайоне №10 города Арзамас Нижегородской области, организациям данного населенного пункта, в том числе МДОУ Детский Суд №18, МДОУ Детский Суд №46, МБОУ СОШ №13.

Таким образом, как следует из материалов дела, котельная, эксплуатируемая ОАО «Рикор Электроникс», обеспечивает горячим водоснабжением (отоплением) жителей микрорайона №10 города Арзамас Нижегородской области, а также социально значимые

объекты.

При этом, ограничивая поставку газа в апреле, мае 2016 года, АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» не исследовало вопрос о наличии добросовестных абонентов и объемах газа, которые необходимы для удовлетворения их потребностей. Соглашение об обеспечении подачи добросовестным абонентам топливно-энергетических ресурсов в необходимых для них объемах с ОАО «Рикор Электроникс» не заключалось.

При этом комиссия Нижегородского УФАС России расценивает в качестве не отвечающего требованиям законодательства метод, использованный АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» для определения объема газа, необходимого для оказания услуг добросовестным абонентам.

Так, в договоре поставки газа от 01.12.2015 №33-3-0235-4/2016 (пункты 6.7, 5.8) сторонами согласован следующий порядок определения объемов, необходимых для обеспечения нужд добросовестных плательщиком:

- «В случае, если к сетям Покупателя подключены Абоненты, которые своевременно оплачивают использованный энергоресурс (тепловую энергию на коммунально-бытовые нужды), оплата, поступившая в адрес Поставщика от Покупателя за период с месяца образования задолженности по дате принятия Поставщиком решения об изменении объемов поставки газа на месяц, является оплатой добросовестных плательщиков (абонентов). Расчет объема газа, необходимого для обеспечения ресурсом добросовестных плательщиков, производится по следующему алгоритму: отношение фактической оплаты газа, произведенной Покупателем с начала периода образования задолженности, к стоимости поставленного газа умножается на согласованный в договоре объем поставки газа в следующем месяце.

Стороны договорились о том, что выборка Покупателем газа в объеме, превышающем объем, установленный в письменном уведомлении Поставщика, свидетельствует о поставке Покупателем тепловой энергии потребителям, несвоевременно оплачивающим потребленную тепловую энергию (недобросовестным потребителям). В этом случае Поставщик имеет право прекратить поставку газа до истечения календарного месяца, если Покупателем объем газа, указанный в уведомлении, будет выбран полностью. Поставщик не менее чем за одни сутки уведомляет Покупателя о принудительном прекращении поставки газа с привлечением газотранспортной организации. Ответственность за недопоставку тепловой энергии добросовестным потребителям возлагается на Покупателя в связи с тем, что последним объемом газа,

предназначенный для выработки тепловой энергии добросовестным потребителям, использовался для выработки тепловой энергии недобросовестным потребителям» (пункт 6.7 договора поставки газа №33-3-0235-4/2016);

- при наличии задолженности по договору поставки газа, денежные средства, поступающие в оплату вне зависимости от назначения платежа, зачисляются в счет ранее образовавшейся задолженности (пункт 5.8 договора поставки газа в редакции дополнительного соглашения от 15.09.2016, не подписанного заявителем)».

Реализуя указанные положения договора поставки газа, в письме от 25.03.2016 №1332/3 поставщик газа сообщил, что объём, необходимый для оказания услуг добросовестным абонентам в апреле 2016 года определен пропорционально поступившей оплате.

Между тем, указанный порядок определения объёма газа, необходимого добросовестным абонентам, прямо противоречит положениям пункта 6 Порядка прекращения или ограничения подачи газа организациям-потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации 05.01.1998 №1, и не позволяет обеспечить поставку коммунальных ресурсов надлежащего качества всем потребителям, не имеющим задолженности по их оплате.

Согласно части 1 статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (часть 4 статьи 421 ГК РФ).

Таким образом, пункты 6.7, 5.8 договора поставки газа, противоречащие действующему законодательству, в силу пункта 1 статьи 167, пункта 2 статьи 168, а также вышеперечисленных положений Гражданского кодекса Российской Федерации не могли применяться АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород».

АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород», инициируя ограничение поставки газа, в нарушение требований пункта 6 Порядка прекращения или ограничения подачи газа организациям-потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации

05.01.1998 №1, не обращалось к потребителю с просьбой о предоставлении информации о добросовестных плательщиках и объёмах, необходимых для их обеспечения коммунальными ресурсами.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» **установлен запрет действий** (бездействий) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, **результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов** других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо **неопределенного круга потребителей**.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта, 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.

АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» занимает положение на рынке оптовой реализации газа горючего природного на территории Нижегородской области с долей более 50 процентов. Обстоятельств, свидетельствующих обратное, не установлено.

При установленных обстоятельствах Управление приходит к итоговому выводу о том, что вышеуказанные действия поставщика газа привели (могли привести) к ущемлению прав и законных интересов **неопределенного круга потребителей** коммунальной услуги по горячему водоснабжению и отоплению.

Таким образом, действия АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород», выразившиеся в инициировании процедуры ограничения поставки газа на котельную ОАО «Рикор Электроникс» без определения объёмов, необходимых добросовестным абонентам, а также в ограничении объёмов поставляемого газа и приостановлении поставки газа в полном объёме 29.04.2016 и в мае 2016 года нарушают часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, в ходе рассмотрения дела комиссия Нижегородского УФАС России установила, что АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» инициировало ограничение объёмов поставляемого ОАО «Рикор Электроникс» газа также в сентябре 2016 года.

В частности, письмом от 26.08.2016 исх.№9477/1 поставщик газа направил в адрес заявителя уведомление об изменении договорного объёма поставки газа в период с 01.09.2016 по 30.09.2016 до 61, 868 тыс.куб.м/ в месяц (2,062 тыс.куб.м/ в сутки); указанный объём определен пропорционально поступившей оплате.

15.09.2016 АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» составлен акт-предписание, в котором зафиксировано неисполнение ОАО «Рикор Электроникс» требований, установленных в уведомлении от 26.08.2016 исх.№9477/1, а также указано на необходимость изменения объёмов отбираемого газа до 61, 868 тыс.куб.м/ в месяц (2,062 тыс.куб.м/ в сутки).

20.09.2016 ОАО «Рикор Электроникс» обратилось к поставщику газа с просьбой разрешить пуск газа на газоиспользующее оборудование котельной завода (ГРУ №2) в связи с началом отопительного периода (письмо исх.№Г10/4525).

В письме от 23.09.2016 (исх.№10033) АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» вновь указало на превышение нормы поставки газа, установленной в уведомлении от 26.08.2016 исх.№9477/1, и отказало в снятии пломб и пуска газа на дополнительное оборудование котельной (ГРУ №2), подлежащее эксплуатации в связи с началом отопительного сезона.

Из письма министерства энергетики и жилищно-коммунального хозяйства Нижегородской области (исх.№329-01-3839/16 от 05.10.2016) следует, что на заседании комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций, состоявшемся 30.09.2016, принято решение о пуске газа на котельную, принадлежащую ОАО «Рикор Электроникс» в целях обеспечения тепловой энергией объектов социального значения.

Сведения о снятии пломб и пуске газа на объект газопотребления, расположенный по адресу: город Арзамас, улица Победы, дом 9, содержатся в письме АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» от 30.09.2016 исх.№10188, направленном в адрес ОАО «Рикор Электроникс».

Несмотря на это, 19.10.2016 (исх.№10505-ОДС) АО «Газпром межрегионгаз НН» направило в адрес общества акт №47780-521/9/902 к договору на поставку газа №33-3-0235-4/16 «о количестве поданного-принятого газа» от 30.09.2016 указав на «сверхнормативное» потребление (потребление более 61, 868 тыс.куб.м. в месяц).

Данный акт ОАО «Рикор Электроникс» не подписало и направило в адрес поставщика газа протокол разногласий к договору на поставку газа №33-3-0235-4/16, в котором указало, что объём фактического потребления газа в сентябре 2016 года (269,182 тыс.куб.м. в месяц) не

превысил объём, согласованный сторонами в договоре поставки газа.

Из письменных пояснений ОАО «Рикор Электроникс» (от 19.10.2016 исх. №Гоз/4520) следует, что и объём в 114,994 тыс. куб.м./в месяц достаточен лишь для внутренних нужд котельной (деаэрация воды для подпитки тепловой сети отопления и для парового котла).

Вместе с тем, изменив в одностороннем порядке объёмы газа, поставляемого по договору №33-3-0235-4/16 (письмо от 26.08.2016 исх. №9477/1, акт - предписание от 15.09.2016), АО «Газпром межрегионгаз НН» выставило ОАО «Рикор Электроникс» счет – фактуру №73121 от 30.09.2016.

Из счет-фактуры от 30.09.2016 №73121 следует, что объём газа, поставленный в сентябре 2016 года, составил 269,182 тыс.куб.м./в месяц, из них 61,868 тыс.куб.м. – объём газа, отобранный в рамках согласованных пределов, 207.314 тыс.куб.м.- «сверхдоговорное» потребление.

При этом с 1-15 сентября 2016 года к «сверхдоговорным» объёмам потребления поставщиком газа применен повышающий коэффициент в размере 1.1 (специальная надбавка для финансирования программы газификации сверх договорного объёма равна $90,591 \text{ тыс.куб.м} * 93,06 * 18\% = 9\,947,87$ рублей; газ горючий природный сверх договорного объёма = $90,591 \text{ тыс.куб.м} * 4586,81 * 18\% = 490\,317,97$ рублей; транспортировка газа сверх договорного объёма = $90,591 \text{ тыс.куб.м} * 448,47 * 18\% = 47940,27$ рублей).

К «сверхдоговорным» объёмам, отобраным заявителем в период с 16-30 сентября 2016 года поставщиком применен повышающий коэффициент в размере 1.5 (специальная надбавка для финансирования программы газификации сверх договорного объёма равна $116,723 \text{ тыс.куб.м} * 126,90 * 18\% = 17\,478,34$ рублей; газ горючий природный сверх договорного объёма = $116,723 \text{ тыс.куб.м} * 6254,75 * 18\% = 861\,486,35$ рублей; транспортировка газа сверх договорного объёма = $116,723 \text{ тыс.куб.м} * 611,55 * 18\% = 84\,230,70$ рублей).

В то же время, согласно пункту 2.3 договора договорной объём поставки газа в сентябре 2016 года по точке подключения согласован в объёме 17,467 тыс.куб.м./в сутки (524,000 тыс.куб.м. в месяц).

Исходя из пункта 2.6 договора поставки газа суточный объём поставки газа (суточная норма) определяется путём деления месячного договорного объёма поставки газа на количество календарных дней соответствующего месяца поставки газа.

Изменение месячных объемов поставки газа может производиться на основании заявки Покупателя, поданной Поставщику не более 1 раза в месяц, не позднее 23 числа месяца, предшествующего месяцу поставки газа. Изменение месячных объемов газа оформляется дополнительными соглашениями к договору за исключением случаев, предусмотренных договором и/или законодательством Российской Федерации (пункт 2.7 договора).

В соответствии с пунктом 3.1 договора поставщик поставляет, а покупатель получает (отбирает) в любые сутки месяца поставки на каждой из точек подключения, газ в объеме от минимального суточного объема, который составляет 80 % от согласованного суточного договорного объема, до максимального суточного объема, который составляет 110% от согласованного суточного договорного объема, определенного договором.

Согласно пункту 12 Правил поставки газа, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 №162, поставщик обязан поставляет, а покупатель отбирать газ в количестве, определенном в договоре поставки газа.

В договоре поставки газа определяются месячные, квартальные и годовые объемы поставки газа и (или) порядок их согласования, а также порядок изменения определенных договором объемов поставки газа (пункт 12 (1) Правил).

В соответствии с положением пункта 13 Правил поставщик обязан поставляет, а покупатель получать (отбирать) газ равномерно в течение месяца в пределах установленной договором среднесуточной нормы поставки газа, а при необходимости - по согласованному между сторонами (включая владельцев газотранспортной системы) диспетчерскому графику.

При перерасходе газа без предварительного согласования с поставщиком, газотранспортной или газораспределительной организацией покупатель оплачивает дополнительно объем отобранного им газа сверх установленного договором и стоимость его транспортировки за каждые сутки с применением коэффициента:

- с 15 апреля по 15 сентября - 1,1;

- с 16 сентября по 14 апреля - 1,5 (пункт 17 Правил).

Согласно пункту 15 Правил при перерасходе газа покупателем поставщик вправе проводить принудительное ограничение его поставки до установленной суточной нормы поставки газа по истечении 24 часов

с момента предупреждения об этом покупателя и органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации.

Как указывалось ранее, сторонами в договоре поставки газа согласованы объёмы поставки в размере 524, 000 тыс.куб.м/в месяц. При этом в Управлении отсутствуют документы, анализируя которые антимонопольный орган мог бы прийти к выводу о том, что сторонами согласован иной объём поставки газа.

Как указывалось ранее, вопреки доводам представителей АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород», письмо поставщика газа от 26.08.2016 исх.№9477/1 не свидетельствует о согласовании сторонами иных условий договора (изменение договорного объёма поставляемого газа), поэтому не может являться правовым основанием для предъявления к оплате ОАО «Рикор Электроникс» «сверхдоговорных» объёмов в сентябре 2016 года.

При изложенных обстоятельствах Управление приходит к итоговому выводу о неправомерности применения в сентябре 2016 года повышающих коэффициентов АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» при расчетах с ОАО «Рикор Электроникс» за поставленный газ.

Указанные действия поставщика газа, также противоречащие части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, приводят к необоснованному увеличению задолженности ОАО «Рикор Электроникс», находящегося в тяжелом финансовом положении, и, как следствие, к ущемлению его экономических интересов.

По правилам части 1 статьи 50 Федерального закона «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия Управления разрешает вопрос о выдаче предписания ответчику по делу.

В данном случае, с учетом всех установленных обстоятельств, комиссия Нижегородского УФАС России полагает необходимым выдать АО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» **предписания** «О прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции».

На основании изложенного, комиссия, руководствуясь статьями 23, 41, 49, 50 Федерального закона «О защите конкуренции»,

решила:

1. Признать акционерное общество «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» (603005, город Нижний Новгород, Верхне-Волжская набережная, дом 5; ИНН 5260070633) нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части введения ограничения подачи газа в апреле, мае и сентябре 2016 года на котельную, принадлежащую обществу с ограниченной ответственностью «Рикор Электроникс», посредством которой обеспечиваются услуги теплоснабжения и горячего водоснабжения граждане и социально-значимые объекты микрорайона №10 города Арзамаса Нижегородской области, без исследования вопроса об объёмах газа, необходимых для оказания коммунальных услуг добросовестным потребителям, а также в части определения договорных и «сверхдоговорных» объёмов газа, поставленных в сентябре 2016 года на котельную ОАО «Рикор Электроникс».

2. Выдать акционерному обществу «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» предписание «О прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции».

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления решения в полном объеме), а также в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Председатель комиссии

«...»

Члены комиссии

«...»

«...»

