Решение по делу 08-03-135/2018

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть оглашена 28.02.2019 г.

г. Элиста

Изготовлено в полном объеме 15.03.2019 г.

Комиссия Калмыцкого УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии -;

рассмотрев дело № 08-03-135/2018, возбужденное по признакам нарушения АО «Торгово-коммерческий центр «Калмпотребсоюза» Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии представителя АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза».

УСТАНОВИЛА:

В Калмыцкое УФАС России поступило обращение. (далее Заявитель) на действия АО ТКЦ «Калмпотребсоюза» по злоупотреблению доминирующим положением при газоснабжении принадлежащих им объектов на территории торговой базы по адресу: г. Элиста, ул. Ленина, д. 9 путем навязывания заключения договора аренды ГРПШ.

АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» был запрошено на предмет обстоятельств, указанных в обращении. Письмом от 13.06.2018 г. Общество сообщило, что не согласно с доводами, указанными в обращении, не усматривает в действиях признаков нарушения антимонопольного законодательства, что Общество не осуществляет транспортировку газа, а лишь направило договор аренды

газораспределительного понижающего шкафа 07-2У1С. Общество указывает, что оно несет расходы по содержанию указанного шкафа: капитальный ремонт, уплата налога и т.д.

Между тем, из материалов дела следует, что АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» заключило договоры аренды ГРПШ 07-2У1С с многими арендаторами, и собирает оплату по договорам. Арендная плата составляет 600 руб в месяц.

В соответствии со статьей 21 Закона о газоснабжении Оказание услуг по транспортировке газа по трубопроводам осуществляется в условиях естественной монополии и регулируется в соответствии с законодательством Российской Федерации о естественных монополиях, настоящим Федеральным законом и другими федеральными законами. В силу статьи 23 Закона о газоснабжении федеральный орган исполнительной власти в области регулирования тарифов утверждает тарифы на услуги организаций – собственников газораспределительных систем по транспортировке газа и порядок их применения.

Постановлением Правительства РФ от 24.11.1998 г. №1370 утверждено положение об обеспечении доступа организаций к местным газораспределительным сетям, согласно которому местная газораспределительная сеть – система газопроводов и сооружений, предназначенная для газоснабжения покупателей газа в пределах одного территориального образования (субъекта РФ, города, района и т.д.); доступ – право организации на получение услуги по транспортировке газа по местным газораспределительным сетям; транспортировка газа – перемещение газа по местной газораспределительной сети.

Согласно пункту 10 названного положения оплата услуг по транспортировке газа независимыми организациями осуществляется по тарифам, утверждаемой Федеральной энергетической комиссией РФ.

В соответствии с Основными положениями формирования и государственного регулирования цен на газ и тарифов на услуги по его транспортировке на территории РФ, утвержденными постановлением Правительства РФ от 29.12.2000 г. №1021, государственному регулированию на территории РФ подлежат, в том числе тарифы на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям.

Газорегуляторный пункт шкафного типа (ГРПШ) – технологическое устройство, предназначенное для редуцирования высокого или среднего давления на требуемое, автоматического поддержания заданного выходного давления, и автоматического отключения подачи газа при аварийном повышении или понижении выходного давления от допустимых заданных значений, очистки газа, поставляемого потребителю.

Таким образом, взимание арендной платы за «аренду ГРПШ» может содержать признаки нарушения антимонопольного законодательства в части нарушения установленного порядка ценообразования, так как услуга по «предоставлению в аренду ГРПШ» носит признаки услуги по транспортировке газа по трубопроводам, оплата за которую должна осуществляться по утвержденным тарифам.

Из письма следует, что взысканная арендная плата идет на возмещение расходов по содержанию АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» газораспределительного

понижающего шкафа 07-2У1С.

Возмездное предоставление подобных услуг, расходы на оказание которых соответствуют расходам, формирующим тариф на услугу по транспортировке газа, возможно только при утверждении тарифа государственным органом по регулированию тарифов.

Согласно письму Региональной службы по тарифам РК АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» для утверждения тарифов в РСТ РК не обращалось.

В соответствии с п. 10 ч. 1 ст. 10 ФЗ 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе следующие действия (бездействие):

10) нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования

Таким образом, в действиях АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» по заключению договоров аренды ГРПШ 07-2У1С и установления арендной платы за аренду ГРПШ 07-2У1С, что фактически является платой за транспортировку газа по трубопроводам, без обращения в орган государственного регулирования тарифов содержатся признаки нарушения п. 10 ч. 1 ст. 10 ФЗ о защите конкуренции.

Приказом от № возбуждено настоящее дело в отношении АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» в связи с выявлением признаков нарушения антимонопольного законодательства, выразившихся в злоупотреблении доминирующим положением путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования. Рассмотрение дела было назначено на 13.07.2018 г. На рассмотрение дела прибыл представитель АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» по доверенности Д. Запрашиваемые документы были представлены не в полном объеме в связи со случившимся пожаром на территории продуктовой базы по ул. Ленина, д. 9.

Далее дело откладывалось на 09.08.2018 г., 07.09.2018 г., 21.09.2018 г., однако документы, запрашиваемые АО «ТКЦ «Калмпотребсоюз» в полном объеме, необходимые для рассмотрения дела, в частности, для проведения анализа состояния конкуренции представлялись не в полном объеме. 21.09.2018 г. Комиссии стало известно о возбуждении судебного производства по оспариванию предписания Нижне-Волжского управления Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору, выданному АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» в части эксплуатации газораспределительного шкафа ГРПШ 07-2У1С. В связи с этим, Комиссией Калмыцкого УФАС России было принято решение привлечь к рассмотрению дела Нижне-Волжское управление Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору, как лица, располагающему сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах. После этого рассмотрение дела откладывалось на 05.10.2018 г., 29.10.2018 г., 22.11.2018 г., 07.12.2018 г. На рассмотрение дела АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» Д. прибыл лишь дважды 13.07.2018 г., а также 05.10.2018 г. При

этом, дважды 07.09.2018 г. и 29.10.2018 г. Д. было заявлено ходатайство о переносе рассмотрения дела в связи с участием в судебных заседаниях. Между тем характер и обоснование заявленных ходатайств не всегда свидетельствовали об уважительности отсутствия представителей АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» на рассмотрении дела. Так, 07.09.2018 г. действительно судебное заседание в Элистинском городском суде было назначено на 10.00, а рассмотрение дела было назначено на 11.00, то в связи с удаленностью Элистинского городского суда РК от Калмыцкого УФАС России, а также неопределенностью о продолжительности судебного судебного заседания, затруднительно обеспечить безусловную явку представителя. 29.10.2018 г. рассмотрение настоящего дела было назначено на 14.00, а рассмотрение судебных заседаний, которые указаны в ходатайстве назначены на 15.00 (А22-2263/2016) и 15.15 (А22-2264/2016) в Арбитражном суде РК по адресу: г. Элиста, ул. Пушкина, д. 9, что с учетом небольшого расстояния между зданиями (5 минут ходьбы), а также часового интервала между назначенными делами не может являться уважительной причиной. Кроме того, следует учесть, что во всех судебных производствах, указанных в ходатайствах, а также обнаруженных на сайтах судов, АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» не является стороной процесса, либо заинтересованным лицом.

29.10.2018 г. от Доногруппова Н.А. поступили пояснения, согласно которым в 2017 г. договоры аренды ГРПШ 07-2У1С не заключались; в 1 квартале 2018 г. было заключено 53 договора аренды ГРПШ 07-2У1С; объем выручки от аренды ГРПШ 07-2У1С за 2016-2017 г. отсутствует, объем природного газа, прошедшего через ГРПШ 07-2У1С, в 2016 г. составил 201734,40 м3 (поквартально: 1 кв. – 105183; 2 кв. – 12397,344; 3 кв. – 2,06; 4 кв. 84152), в 2017 г. – 128730 м3 (поквартально: 1 кв. – 111348; 2 кв. – 17382; 3 кв. – 0; 4 кв. – данные отсутствуют).

Между тем, договоры аренды ГРПШ 07-2У1С АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» представлены не были.

В ходе рассмотрения дела Комиссии стало известно, что хозяйствующие субъекты для газоснабжения объектов, находящихся на территории продуктовой базы по ул. Ленина, д. 9, в 2018 году при заключении договоров поставки газа с АО «Газпром газораспределение Элиста» предоставляли договоры аренды ГРПШ 07-2У1С. В связи с этим, на наличие копий таких договоров было запрошено АО «Газпром газораспределение Элиста». АО «Газпром газораспределение Элиста» были представлены 39 договоров аренды ГРПШ 07-2У1С. Во всех представленных договорах цена договора была одинаковая 600 руб. в мес.

После этого сотрудниками Калмыцкого УФАС России были вручены запросы о представлении информации всем предпринимателям, осуществляющим деятельность на территории продуктовой базы по ул. Ленина д. 9, в котором запрашивалась следующая информация: какие договоры были заключены с АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» в 2017 г., 2018 г. в отношении ГРПШ 07-2У1С с кадастровым номером 08:14:030234:402, а также в отношении газопровода, принадлежащего АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза»; Сумма денежных средств, уплаченных АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» по этим договорам.

Ряд предпринимателей предоставили копии договоров аренды ГРПШ 07-2У1С, а также платежные документы к ним. Согласно представленным документам, один контрагент в отношении одного объекта газоснабжения (строение, склад, магазин и пр.) платил 600 руб. в мес.. В итоге, за 4 мес. Отопительного сезона январь-

апрель каждый заплатил по 2400 руб. (600 * 4 мес).

Кроме того, ими были представлены соглашения о срочном пользовании газопроводом в отношении газопровода, принадлежащего АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза», с ценой договора 200 руб. в месяц. Часть предпринимателей заплатила за 4 месяца 2018 года по 800 руб. (200 * 4 мес), часть предпринимателей заплатила за 7 месяцев 2018 г. п 1400 руб. (200 * 7 мес).

ГРПШ – пункт редуцирования газа шкафной (ГОСТ 34011-2016). Он предназначен для фильтрации и редуцирования (понижения) давления газа и поддержки заданного выходного давления.

В соответствии со статьей 7 Федерального закона №69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» Газораспределительная система представляет собой имущественный производственный комплекс, который состоит из организационно и экономически взаимосвязанных объектов, предназначенных для транспортировки и подачи газа непосредственно его потребителям на соответствующей территории Российской Федерации, независим от Единой системы газоснабжения и региональных систем газоснабжения и находится в собственности организации, образованной в установленных гражданским законодательством организационно-правовой форме и порядке, получившей в процессе приватизации объекты указанного комплекса в собственность либо создавшей или приобретшей их на других предусмотренных законодательством Российской Федерации и законодательством субъектов Российской Федерации основаниях.

Организация - собственник газораспределительной системы представляет собой специализированную организацию, осуществляющую эксплуатацию и развитие на соответствующих территориях сетей газоснабжения и их объектов, а также оказывающую услуги, связанные с подачей газа потребителям и их обслуживанием. Газораспределительные системы контролируются в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

ГРПШ 07-2У1С, как и любой другой функционирующий пункт редуцирования газа шкафной, является элементом газораспределительной системы, предназначенной для транспортировки и подаче газа непосредственно его потребителям. Использование его в других целях не предусмотрено.

Согласно договорам с предпринимателями, представленными на рассмотрение Комиссии, АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» передало одновременно 01.01.2018 г. ряду предпринимателей (39 договоров в материалах дела) за плату во временное владение и пользование ГРПШ-072У1, расположенный по адресу: г. Элиста, ул. Ленина, д. 9, стр. 14, для газоснабжение их объектов недвижимости. По договору арендаторы (п. 1.4) не вправе сдавать ГРПШ в субаренду, а также производить подключение третьих лиц к объекту аренды без согласования с Арендодателем. Согласно п. 2.1 ГРПШ передается арендатору в момент подписания настоящего Договора, который имеет силу передаточного акта. П. 2.2: подписание настоящего договора свидетельствует о фактической передаче в пользование и владение ГРПШ от Арендодателя к Ареднадору.

Кроме этого, в п. 5.1 прописан порядок возврата: Арендатор обязан подготовить ГРПШ к передаче и передать его Арендодателю по акту сдачи-приемки в состоянии не худшем, чем то, в котором он его получил, с учетом естественного

износа в течение 3 календарных дней со дня прекращения действия настоящего договора.

При этом с каждым арендатором заключается отдельный договор, то есть один и тот же объект одновременно передан во владение и пользование всем арендаторам, которых около 30 человек. В договорах не сказано, что указанное имущество передается в аренду одновременно нескольким лицам, и, соответственно, не прописан порядок ответственности за его утрату или повреждение.

По соглашениям о срочном пользовании, заключенными этими же предпринимателями с АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» также 01.01.2018 г., АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» являясь собственником наружного и подземного газопровода высокого и низкого давления протяженностью 1010 п.м., инв. Карточка №0000212/01.01.2013 г., - 64 м, инв.карточка №00000215 от 01.01.2013 – 100 м, 115 м, передаточный акт от 20.11.1996 г. – 383 м., технический паспорт БТИ № 85:000:001:001:002869630 от 12.08.2011 г. – 588 м., кадастровый паспорт <...> :001:002862630:00XV:20000 – 659 м, расположенный по адресу: г. Элиста, ул. Ленина, д. 9, предоставляет контрагентам право на пользование газопроводом с целью газоснабжения объекта недвижимости контрагентов за 200 руб. в месяц. При этом, п. 1.4 договора предусматривает, что предприниматель берет на себя обязательства поддерживать в исправном техническом состоянии, производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы на содержание газопровода, заключить договор на техническое обслуживание газопровода; п. 1.9. – предприниматель не имеет право передавать право пользования газопроводом третьим лицам, согласовывать точки подключения газопровода третьих лиц; п. 2.4. газопровод передается предпринимателю в момент подписания настоящего договора, который имеет силу передаточного акта.

При этом, с каждым предпринимателем заключен отдельный договор, то есть один и тот же газопровод одновременно передан во владение и пользование всем предпринимателям, заключившим соглашения, которых около 30 человек.

Кроме того, согласно ч. 1 ст. 4 Федерального закона «О естественных монополиях» рынок транспортировки газа по трубопроводам относится к сфере естественных монополий, то есть находится в состоянии естественной монополии.

Процесс транспортировки газа неразрывно связан с процессом технологического присоединения к газораспределительной сети. Аналогичная позиция изложена в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.09.2009 N 6057/09.

Между тем, как в договорах аренды ГРПШ, так и в соглашениях о срочном пользовании газопроводом, АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» передав в пользовании объекты газораспределительной системы (ГРПШ и газопровод), строго запретило оказывать услуги по подключению третьих лиц, согласовывать третьим лицам точки подключения к газопроводу, подключать третьих лиц к ГРПШ-07-2У1С.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что фактически контрагенты оплачивают АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» за то, что газ, который уже куплен у АО «Газпром газораспределение Элиста», передается им через ГРПШ 07-2У1С и через 1010 м. газопровода, то есть транспортировку газа через объекты

газораспределительной системы, принадлежащие АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза».

В соответствии с п. 10 ч. 1 ст. 10 ФЗ 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе следующие действия (бездействие):

10) нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования

В соответствии с аналитическим отчетом от 05 декабря 2018 г. по результатам проведения анализа состояния конкуренции на розничном рынке транспортировки природного газа потребителям для использования в предпринимательской деятельности в период с 01.01.2018 г. по 30.11.2018 г. в границах сетей АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза», расположенного по адресу: г. Элиста, ул. Ленина, д. 9, временным интервалом исследования указанного рынка является период его существования: с 01.01.2018 г. по 30.09.2018 гг..

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Калмыцкого УФАС России приняло заключение об обстоятельствах дела №08-06-135/2018, согласно которому действия Акционерного общества «Торгово-коммерческий центр «Калмпотребсоюза» по заключению договора аренды ГРПШ 07-2У1С и соглашений о срочном пользовании трубопроводом и взиманием платы по таким договорам, что фактически является платой за транспортировку газа по трубопроводу, без утвержденного государственным органом тарифа, содержат признаки нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Получив Заключение об обстоятельствах дела, АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» подготовило возражения на Заключение. В возражениях, АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» вновь указывает, что рассматриваемый ГРПШ 07-2У1С передан в аренду по договору (при этом, исходя из возражений передан в аренду одном лицу). Между тем, данные доводы уже были предметом рассмотрения комиссии, и им дана оценка.

Кроме того, в возражениях не сказано ни слова о том, что АО «ТКЦ «Калмпотребсозюза» возражает против выводов Заключения по оценке соглашений о срочном пользовании, заключенными этими же предпринимателями с АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» также 01.01.2018 г., согласно которым АО «ТКЦ «Калмпотребсоюза» предоставляет контрагентам право на пользование газопроводом протяженностью более 2000 м. с целью газоснабжения объекта недвижимости контрагентов за 200 руб. в месяц. В Заключении об обстоятельствах дела Комиссия пришла к выводам о том, что указанные соглашения также являются договорами транспортировки газа.

При таких обстоятельствах Акционерное общество «Торгово-Коммерческий центр «Калмпотребсоюза», злоупотребившее доминирующим положением путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, а именно: заключившее договоры аренды ГРПШ 07-2У1С и

соглашения о срочном пользовании в отношении наружного и подземного газопровода высокого и низкого давления, расположенного по адресу: г. Элиста, ул. Ленина, д. 9 и установившее платы за аренду ГРПШ 07-2У1С и срочное пользование газопроводом, что фактически является платой за транспортировку газа по трубопроводу, без обращения в орган государственного регулирования тарифов, признается нарушившим п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г №135-ФЗ «О защите конкуренции».

В связи с тем, что указанные договоры и соглашения исполнены и прекратили действие, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи предписания об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Акционерное общество «Торгово-Коммерческий центр «Калмпотребсоюза», нарушившими пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», то есть злоупотребишим доминирующим положением путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, а именно: заключения договоры аренды ГРПШ 07-2У1С и соглашения о срочном пользовании в отношении наружного и подземного газопровода высокого и низкого давления, расположенного по адресу: г. Элиста, ул. Ленина, д. 9 и установления платы за аренду ГРПШ 07-2У1С и срочное пользование газопроводом, что фактически является платой за транспортировку газа по трубопроводу, без обращения в орган государственного регулирования тарифов.
2. Передать материалы дела должностному лицу для разрешения вопроса о возбуждении административного производства.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

В соответствии со ст. 52 ФЗ от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» Решение может быть обжаловано Арбитражном суде в течение трёх месяцев со дня его принятия. Решение территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.