

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО МОСКВЕ**

РЕШЕНИЕ

**по делу №7-51/2008
о нарушении антимонопольного законодательства**

22 сентября 2009 года

г. Москва

Комиссия Управления ФАС России по Москве по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело №7-51/2008 по признакам нарушения ООО «Мосрегионгаз» (адрес: 142110, Московская область, г. Подольск, ул. Кирова, д.50/2) ч.1 ст.10 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135,

:АМБАТО

В адрес Московского УФАС России поступило обращение ЗАО «Баковский завод» с жалобой на действия ООО «Мосрегионгаз», относительно навязывания невыгодных условий долгосрочного договора поставки газа №61-4-0056/08 от 08.09.2007 г. в части ограничения годового договорного объема газа, а также применения штрафных коэффициентов за превышение договорного месячного объема за месяц поставки в размере 1,5 в период с 15 апреля по 15 сентября и 3,0 в период с 16 сентября по 14 апреля (вх. №6650 от 21.05.2008 г.).

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства установила следующее.

ООО «Мосрегионгаз» (адрес: 142110, Московская область, г. Подольск, ул. Кирова, д.50/2) является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава (новая редакция), утвержденного Общим собранием участников (Протокол №3 от 25.08.2005г.). ООО «Мосрегионгаз» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 31.10.2000 г. инспекцией МНС России по г. Домодедово Московской области за основным государственным регистрационным номером 1035002001594.

В соответствии с п. 2.1. Устава, целью деятельности ООО «Мосрегионгаз» является обеспечение бесперебойной поставки газа покупателям г. Москвы, Московской области и иных регионов при наличии ресурсов и экономической целесообразности в соответствии с заключенными договорами, сбор платежей с покупателей газа, оперативное управление режимами газоснабжения, а также извлечение прибыли.

ООО «Мосрегионгаз» включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35% (приказы Московского УФАС России №1024 от 30.11.2001 г. и №374 от 27.10.2005 г.) на товарном рынке (реализация природного газа) в границах Московского региона (Москва и Московская область) с долей более 65%.

Таким образом, ООО «Мосрегионгаз» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по реализации природного газа на территории Московской области.

ЗАО «Баковский завод» (адрес: 143000, Московская область, г. Одинцово, ул. Вокзальная, д.53) является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного Решением Общего собрания акционеров (Протокол от 14.12.2005 г.). ЗАО «Баковский завод» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 03.09.2004 г. Инспекцией МНС России по городу Одинцово Московской области за основным государственным регистрационным номером 1045006472587.

В сентябре 2007 года ООО «Мосрегионгаз» направило в адрес ЗАО «Баковский завод» проект долгосрочного договора поставки газа №61-4-0056/08 от 08.09.2007 г. Предметом указанного договора является обязанность ООО «Мосрегионгаз» поставлять с 01.01.2008 по 31.12.2012 г., а ЗАО «Баковский завод» получать (выбирать) и оплачивать газ, добытый ОАО «Газпром» и его аффилированными лицами. Годовой объем поставки газа составляет 1 883,832 тыс. куб.м. (вх. №6650 от 21.05.2008 г.).

11.10.2007 г. ЗАО «Баковский завод» направило в адрес ООО «Мосрегионгаз» протокол согласования разногласий к долгосрочному договору поставки газа №61-4-0056/08 от 08.09.2007 г. и письмо с просьбой заключить договор на поставку газа в 2008 году в объеме 2 626 тыс. куб.м. (вх. №2124 от 11.08.2008 г.).

В соответствии с протоколом согласования разногласий к долгосрочному договору поставки газа №61-4-0056/08 от 08.09.2007 г., ЗАО «Баковский завод» не согласен с предлагаемыми ООО «Мосрегионгаз» условиями поставки газа, а именно:

- годовым объемом поставки газа в 2008 году, который составляет 1 883,832 тыс. куб.м. (п. 2.1.);
- штрафными коэффициентами при перерасходе газа без предварительного согласования с ООО «Мосрегионгаз» сверх суточного договорного объема (п. 3.6.).

Письмом от 03.12.2007 г. №МС-2978 ООО «Мосрегионгаз» отказало ЗАО «Баковский завод» в части внесения изменений в долгосрочный договор поставки газа №61-4-0056/08 от 08.09.2007 г. (вх. №6650 от 21.05.2008 г.).

В соответствии со ст. 4 Федерального закона «О газоснабжении в Российской Федерации», одними из основных принципов государственной политики в области газоснабжения в Российской Федерации является государственное регулирование рационального использования запасов газа и определение основ ценовой политики в отношении газа.

Согласно п. 3 Постановления Правительства Российской Федерации от 28.05.2007 г. №333 «О совершенствовании государственного регулирования цен на газ», Федеральная служба по тарифам утверждает положения, определяющие особенности определения объемов газа и состава конечных потребителей, в отношении которых применяются принципы регулирования оптовых цен на газ, предусмотренные пунктами 15.1 - 15.3 Основных положений

В соответствии с п. 15.1 Основных положений, оптовые цены на газ, добываемый ОАО «Газпром» и его аффилированными лицами, на выходе из системы магистрального газопроводного транспорта определяются по соглашению сторон при заключении договоров поставки газа (в том числе долгосрочных), включая случаи его перепродажи, в диапазоне между предельными максимальным и минимальным уровнями оптовых цен с учетом особенностей, определяемых федеральным органом исполнительной власти в сфере государственного регулирования цен (тарифов) для следующих групп потребителей (кроме населения):

а) конечные потребители, впервые заключившие договоры поставки газа с началом поставки после 1 июля 2007 г. (кроме организаций, создаваемых в результате реорганизации организаций, ранее покупавших газ, добываемый открытым акционерным обществом «Газпром» и его аффилированными лицами, или организаций, которые приобрели (в том числе в порядке правопреемства) газопотребляющее оборудование, ранее обеспечивавшееся газом, добываемым открытым акционерным обществом "Газпром" и его аффилированными лицами);

б) конечные потребители, приобретающие газ сверх объемов, зафиксированных в договорах поставки газа на 2007 год (без учета дополнительных объемов газа, предусмотренных дополнительными соглашениями к указанным договорам);

в) конечные потребители, поставка газа которым осуществляется в связи с проведением работ по расширению Единой системы газоснабжения.

В соответствии с Дополнительным соглашением №1/07 от 07.12.2006 г. к договору №61-4-0056/05 от 30.12.2004, заключенным между ООО «Мосрегионгаз» и ЗАО «Баковский завод», годовой объем газа в 2007 году составил 1 883,9 тыс. куб.м. (вх. №1762 от 04.08.2008 г.).

Между ЗАО «Баковский завод» и МУП «Управление жилищного хозяйства» заключен договор №К-17/07 на отпуск теплоэнергии и ГВС (горячего водоснабжения) по жилым домам поселка БЗРИ №№1-8 и жилым домам №№106, 108, 108-а от 01.01.2007 г. (вх. №10048 от 15.09.2009 г.).

Комиссией установлено что, 36% тепловой энергии, вырабатываемой ЗАО «Баковский завод», поставляется на нужды населения Одинцовского района Московской области (вх. №10048 от 15.09.2009 г.).

Согласно разъяснениям ФАС России от 03.07.2009 г. №ЦА/21461, к категории коммунально-бытовых потребителей следует относить организации, исходя из фактически осуществляемых ими видов деятельности по обеспечению тепловой энергией населения и объектов коммунально-бытовой сферы, а также исходя из объемов газа, потребляемых данными организациями на выработку тепловой энергии для населения и объектов коммунально-бытовой сферы. При этом, организацию нельзя отнести к категории коммунально-бытовых потребителей в случае, если данная организация фактически осуществляет деятельность по производству и продаже тепловой энергии, только часть из которой реализуется коммунально-бытовым потребителям.

Таким образом, исключения, предусмотренные п. 15.1 Основных положений и п. 17 Правил, не распространяются на ЗАО «Баковский завод».

Учитывая указанные обстоятельства, ООО «Мосрегионгаз» не имело возможности увеличить годовой объем поставляемого газа по договору №61-4-0056/08 от 08.09.2007 г.

Комиссией Московского УФАС России в действиях ООО «Мосрегионгаз» не подтвержден факт нарушения п. 3 ч.1 ст.10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части злоупотребления доминирующим положением на рынке оказания услуг по реализации природного газа потребителям Московской области путем ущемления интересов ЗАО «Баковский завод», выразившегося в навязывании ЗАО «Баковский завод» невыгодных годовых объемов поставки газа.

В соответствии с п.п. 3.6. договоров поставки газа №61-4-0056/08 от 08.09.2007 г., при перерасходе газа без предварительного согласования с ООО «Мосрегионгаз» сверх суточного договорного объема в течение суток поставки ЗАО «Баковский завод» оплачивает объем отобранного им газа сверх суточного договорного объема по наибольшей из стоимостей, рассчитанных с применением штрафных коэффициентов за перерасход по отдельным суткам поставки или за

перерасход за месяц поставки в целом.

Штрафные коэффициенты за превышение договорного месячного объема за месяц поставки составляют:

- в период с 15 апреля по 15 сентября в размере 1,5 к стоимости газа, выбранного сверх договорного месячного объема, рассчитанной по регулируемой оптовой цене на газ после перерасчета по формуле п. 5.2. Договора;

- в период с 16 сентября по 14 апреля в размере 3,0 к стоимости газа, выбранного сверх договорного месячного объема, рассчитанной по регулируемой оптовой цене на газ после перерасчета по формуле п. 5.2. Договора.

Одновременно п. 3.6 Договора установлено применение повышающих коэффициентов в соответствии с п. 17 Правил поставки газа в Российской Федерации в размере:

- с 15 апреля по 15 сентября – 1,1;

- с 16 сентября по 14 апреля – 1,5.

В соответствии с п. 12 и п. 13 Правил, поставщик обязан поставлять, а покупатель отбирать газ в количестве, определенном договором поставки газа, а также 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.

В соответствии со ст. 329 Гражданского Кодекса Российской Федерации, исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, предусмотренной договором.

Неустойкой (штрафом) в соответствии со ст. 330 Гражданского Кодекса Российской Федерации признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник должен оплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств.

Пунктом 17 Правил определены ценовая политика и порядок оплаты газа, потребленного покупателем сверх договорного объема без предварительного согласования с поставщиком, газотранспортной или газораспределительной организацией. Применение повышающих коэффициентов является обязательным в размере, установленном настоящим пунктом Правил:

- с 15 апреля по 15 сентября – 1,1;

- с 16 сентября по 14 апреля – 1,5.

Это правило не применяется к объемам газа, израсходованным населением и коммунально-бытовыми потребителями.

Комиссией установлено, что ООО «Мосрегионгаз» одновременно применяет несколько мер ответственности за неравномерное потребление газа, т.е. применение штрафных коэффициентов, как меры ответственности, и повышающих коэффициентов, как элемента ценообразования, что противоречит действующему законодательству и ущемляет интересы ЗАО «Баковский завод».

В период с 01.01.2008 г. по август 2009 г., ООО «Мосрегионгаз» выставило ЗАО «Баковский завод» счета за потребленный газ с применением повышающих коэффициентов, предусмотренных п. 17 Правил, и штрафных коэффициентов за перерасход газа без предварительного согласования с ООО «Мосрегионгаз» в размере 1,5 в период с 15 апреля по 15 сентября и 3,5 в период с 16 сентября по 14 апреля. Общая сумма штрафа за перерасход газа без предварительного согласования с ООО «Мосрегионгаз» составляет 917 764,15 рублей (вх. №9998 от 14.09.2009 г.).

Комиссией Московского УФАС России установлено, что ООО «Мосрегионгаз» ущемляет интересы ЗАО «Баковский завод» путем навязывания

невыгодных условий долгосрочного договора поставки газа №61-4-0056/08 от 08.09.2007 г. в части применения штрафных коэффициентов в размере 1,5 и 3,0 при перерасходе газа без предварительного согласования с ООО «Мосрегионгаз», и путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на природный газ.

ЗАО «Баковский завод» не оплачена сумма в размере 917 764,15 рублей, рассчитанная с применением повышающих коэффициентов за перерасход газа без предварительного согласования с ООО «Мосрегионгаз» (Протокол заседания Комиссии №1 от 22.09.2009 г.).

В соответствии со ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе навязывание контрагенту условий договора, не выгодных для него или не относящихся к предмету договора.

В соответствии со ст. 23 Федерального закона «О защите конкуренции», к полномочиям антимонопольного органа относится выдача хозяйствующим субъектам обязательного для исполнения предписания об изменении условий договора.

Руководствуясь ст.23, ч.1 ст.39, ч.1-4 ст.41, ст.48, ч.1 ст.49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Установить в действиях ООО «Мосрегионгаз» факт нарушения п.3 и п.9 ч.1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части злоупотребления доминирующим положением на рынке оказания услуг по реализации природного газа потребителям Московской области, выразившегося в ущемлении интересов ЗАО «Баковский завод» путем навязывания невыгодных условий долгосрочного договора поставки газа №61-4-0056/08 от 08.09.2007 г. в части применения штрафных коэффициентов в размере 1,5 и 3,0 при перерасходе газа без предварительного согласования с ООО «Мосрегионгаз», и путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на природный газ.

2. Выдать ООО «Мосрегионгаз» Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Материалы дела №7-51/2008 о нарушении антимонопольного законодательства передать должностному лицу для проведения административного расследования и принятия мер в соответствии со ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО МОСКВЕ

ПРЕДПИСАНИЕ № 7-51/2008

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

22 сентября 2009 года

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Москве по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь ст.23, ч.1 ст.39, ч.4. ст.41, ст.50 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 22.09.2009 года по делу №7-51/2008 о нарушении ООО «Мосрегионгаз» (адрес: 142110, Московская область, г. Подольск, ул. Кирова, д.50/2) ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

: ТЕРМИНЫ

1. ООО «Мосрегионгаз» в **тридцатидневный срок с даты получения настоящего Предписания** прекратить нарушение п.3 и п.9 ч.1 ст.10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части злоупотребления доминирующим положением на рынке оказания услуг по реализации природного газа потребителям Московской области, выразившегося в ущемлении интересов ЗАО «Баковский завод» путем навязывания невыгодных условий долгосрочного договора поставки газа №61-4-0056/08 от 08.09.2007 г. в части применения штрафных коэффициентов в размере 1,5 и 3,0 при перерасходе газа без предварительного согласования с ООО «Мосрегионгаз», и путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на природный газ.

2. ООО «Мосрегионгаз» исключить из п. 3.6 долгосрочного договора поставки газа №61-4-0056/08 от 08.09.2009 г. условия, предусматривающие оплату газа, потребленного сверх суточного договорного объема с применением штрафных коэффициентов в размере 1,5 в период с 15 апреля по 15 сентября и 3,0 в период с 16 сентября по 14 апреля.

3. ООО «Мосрегионгаз» о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в течение трех дней с даты окончания срока исполнения настоящего предписания.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа ч.2.2 ст.19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.