

РЕШЕНИЕ

По делу № 09-01-10-04/207-ВО

о нарушении антимонопольного законодательства

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Косяк Т.В. – председателя комиссии, заместителя руководителя Управления ФАС России по Волгоградской области,

Борисовой И.Н. – члена комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественных монополий Управления ФАС России по Волгоградской области,

Стрельникова Е.И. - члена комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественных монополий Управления ФАС России по Волгоградской области,

Мариной Г.А. – члена комиссии, главного государственного инспектора отдела экономического анализа Управления ФАС России по Волгоградской области,

в присутствии:

Лазаревой И.Е., представителя ООО «Жилье-46», действующей на основании доверенности №9 от 16.02.2009 года;

доверенности от 25.08.2008 года;

Терещук Д.С., представителя ООО «Волгоградрегионгаз», действующего на основании доверенности №6/11 от 01.01.2009 года, Разинькова И.П., действующего на основании доверенности №187/08 от 01.01.2009 года;

Кутузова Г.А., представителя Государственной жилищной инспекции Волгоградской области, действующего на основании доверенности от 04.09.2008 года №2173/03;

Черничкиной Н.Э., представителя ОАО «Волгоградгоргаз», действующего на основании доверенности №3;

Яблочкин С.А., представителя Департамента ЖКХ и ТЭК администрации Волгограда, действующего на основании доверенности от 01.07.2008 года №ДЖКХ/08-23Д, извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, на заседание Комиссии не явился.

рассмотрев материалы дела №09-01-10-04/207-ВО о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ОАО «Волгоградгоргаз» п.3 ч.1 ст. 10 Федерального Закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

УСТАНОВИЛА:

27.04.2009 года в Управление Федеральной антимонопольной службы поступило

заявление Общества с Ограниченной Ответственностью «Жилье-46» на действия ОАО «Волгоградгоргаз», заключающиеся в навязывании невыгодных условий договора на техническое и аварийное обслуживание внутридомового газового оборудования.

Из заявления ООО «Жилье-46» следует, что Общество «с 01.05.2008 года является управляющей организацией 170-ти многоквартирных домов. 05.05.2008 года между ООО «Жилье-46», ОАО «Волгоградгоргаз», ООО «Волгоградрегионгаз» был заключен трехсторонний договор №30 на техническое обслуживание внутридомового газового оборудования.

До октября 2008 года ОАО «Волгоградгоргаз» и ООО «Волгоградрегионгаз» добросовестно выполняли обязательства в соответствии с договором №30 от 05.05.2008 года на оказание услуг по техническому и аварийному обслуживанию внутридомового газового оборудования.

Постановлением Главы Волгограда №1755 от 02.09.2008 года «Об установлении размера платы за пользование жилым помещением (платы за наем) установлении размера платы за пользование жилым помещением для нанимателей жилых помещений, занимаемых по договору социального найма или договору найма жилых помещений муниципального жилищного фонда» отменено Постановление Администрации г. Волгограда от 27.01.2006 года №93 «Об установлении цен и тарифов на жилищно-коммунальные услуги для населения Волгограда» и установлены новые тарифы на содержание и ремонт жилого помещения. Руководствуясь Постановлением Главы Волгограда №1755 от 02.09.2008 года ОАО «Волгоградгоргаз» направило в адрес ООО «Жилье-46» письмо (исх. №607-Д/2899 от 14.10.2008 года) о расторжении договора и соглашение о расторжении договора №30 от 05.05.2008 года, которое не было подписано руководством ООО «Жилье-46».

21.10.2008 года ОАО «Волгоградгоргаз» направило в адрес ООО «Жилье-46» договор №30-ВДГО от 01.10.2008 года на оказание услуг по техническому и аварийному обслуживанию внутридомового газового оборудования (сопроводительное письмо №637-Д от 21.10.2008 года). По условиям названного договора ОАО «Волгоградгоргаз» берет на себя обязательства по тарифу на техническое обслуживание внутридомового газового оборудования 0,09 копеек за 1 кв. м производить техническое обслуживание газопровода только до места присоединения внутриквартирного газопровода, входящего в состав общего имущества многоквартирного дома. Также производить работы по техническому обслуживанию внутриквартирных газопроводов, входящих в состав общего имущества многоквартирного дома, путем заключения дополнительного соглашения к указанному договору по тарифам, установленным ОАО «Волгоградгоргаз», не указанным в договоре. Аварийное обслуживание осуществлять по отдельным заявкам по мере необходимости (оплата по счет-фактуре), при этом цена на аварийное обслуживание также не указана в названном договоре. Установленная таким образом цена договора превышает сумму необходимых для производства расходов, не совпадает с установленными тарифами на техническое обслуживание газопровода, входящего в состав общего имущества.

В ходе переговоров по заключению договора №30-ВДГО от 01.10.2008 года на оказание услуг по техническому и аварийному обслуживанию внутридомового

газового оборудования ООО «Жилье-46» направляло в адрес ОАО «Волгоградгоргаз» несколько протоколов разногласий, которые были возвращены в ООО «Жилье-46» без рассмотрения (письма №59-Д/1072 от 24.03.2009 г., 67-Д/1341 от 08.04.2009 года). Доводы о том, что ООО «Жилье-46», согласно договоров управления многоквартирными домами, при установлении платы за техническое обслуживание внутридомового газового оборудования руководствуется Постановлением г. Волгограда №1755 от 02.09.2008 года, которым установлена цена за техническое обслуживание внутридомового газового оборудования, входящего в состав общего имущества многоквартирного дома, в размере 0,09 копеек кв.м (с НДС), и Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 13.08.2006 года №491, в состав общего имущества включатся «внутридомовые инженерные системы холодного и горячего водоснабжения и газоснабжения, состоящие из стояков, ответвлений от стояков до первого отключающего устройства, расположенного на ответвлениях от стояков, указанных отключающих устройств, коллективных приборов учета холодной и горячей воды, первых запорно-регулирующих кранов на отводах внутриквартирной разводки от стояков, а также механического, электрического, санитарно-технического и иного оборудования, расположенного на этих стояках», ОАО «Волгоградгоргаз» оставило без внимания. При этом вопреки законодательным нормам, ОАО «Волгоградгоргаз» в договоре №30-ВДГО от 01.10.2008 года делит систему газоснабжения (общее имущество многоквартирного дома) на две части: общедомовую (внутриподъездную) и внутриквартирную, и предлагает оплачивать услуги по техническому обслуживанию внутриквартирных газопроводов и аварийному обслуживанию газопроводов по отдельной цене (не указанной в договоре), хотя данная услуга заложена в тариф, утвержденный Постановлением Администрации г. Волгограда №1755 от 02.09.2008 года.

В апреле 2009 года ООО «Волгоградрегионгаз» направило в адрес ООО «Жилье-46» письмо №3327/08 от 10.04.2009 года, которым извещало о приостановлении подачи газа жилым домам, находящимся в управлении ООО «Жилье-46», в случае не заключения договора на техническое обслуживание внутридомового газового оборудования и аварийно-диспетчерское обеспечение с ОАО «Волгоградгоргаз».

ОАО «Волгоградгоргаз», не выполняя обязанностей по договору №30 от 05.05.2008 года на оказание услуг по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования, уклоняясь от заключения договора №30-ВДГО от 01.10.2008 года на оказание услуг по техническому и аварийному обслуживанию внутридомового газового оборудования на взаимовыгодных условиях, пользуясь своим доминирующим положением, прибегая к согласованным действиям с ООО «Волгоградрегионгаз», навязывает условия договора, невыгодные для ООО «Жилье-46» и собственников помещений многоквартирных жилых домов, нарушает порядок ценообразования, устанавливая при этом монопольно высокую цену услуги».

Для установления признаков нарушения ОАО «Волгоградгоргаз» Управлением был направлен запрос (исх. № 15.10.2008 г.) в Нижневолжское межрегиональное управление по технологическому и экологическому надзору Отдела газового надзора относительно перечня специализированных организаций, имеющих право на территории г. Волгограда заключать договоры на оказания услуг по техническому обслуживанию и ремонту внутридомового газового оборудования и

имеющих аварийно-диспетчерскую службу, либо заключившие договор на оказание услуг аварийно-диспетчерской службы.

Согласно полученному ответу Ростехнадзора (исх. №25/72 от 31.10.2008 г.) специализированной организацией, имеющей право на территории г. Волгограда заключать договоры на оказание услуг по техническому обслуживанию и имеющей аварийно-диспетчерскую службу, является ОАО «Волгоградгоргаз».

Кроме того, Управление направило запрос (исх. №04-16/4851 от 19.12.2008 г.) в ООО «Волгоградрегионгаз» и получило ответ, что ОАО «Волгоградгоргаз» является единственной специализированной организацией, оказывающей услуги по ТО ВДГО на территории г. Волгограда.

Согласно п.3.25 регламента ФАС, утвержденного Приказом ФАС РФ от 23.08.2005 года №197, по результатам рассмотрения заявлений, материалов и на основании сведений контролирующего органа, ООО «Волгоградрегионгаз» Управление установило наличие признаков доминирования ОАО «Волгоградгоргаз» на рынке технического обслуживания и аварийно-диспетчерского обеспечения на территории г. Волгоград.

В связи с изложенными обстоятельствами Определением от 21 мая 2009 года было возбуждено настоящее дело о нарушении ОАО «Волгоградгоргаз» п.3 ч.1 ст. 10 ФЗ №135 «О защите конкуренции», выразившееся в действиях занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или могут явиться ущемление интересов лиц, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора, а именно:

1. Разделение общего имущества многоквартирного дома на внутриподъездное газовое оборудование и внутриквартирное газовое оборудование.
2. Отказ включать в предмет договора внутриквартирные стояки и обслуживать их на основании действующего тарифа: 0,09 копеек общей площади помещения.
3. Отсутствие калькуляции цен к договору, подтверждающей обоснованность устанавливаемого тарифа на техническое обслуживание внутриквартирного газопровода.

На заседании комиссии 09.06.2009 года и в письменных объяснениях представитель ОАО «Волгоградгоргаз» факт нарушения антимонопольного законодательства не признал и пояснил следующее.

«21.10.2008 года ООО «Жилье-46» был получен договор №30-ВДГО от 01.10.2008 года.

30.01.2009 года указанный договор, оформленный со стороны ООО «Жилье-46» с протоколом разногласий, был возвращен в адрес ОАО «Волгоградгоргаз».

Названный договор не был заключен в связи с недостижением сторонами соглашения по существенным условиям договора.

ОАО «Волгоградгоргаз», рассмотрев представленный ООО «Жилье-46» протокол разногласий от 30.01.2009 года, направило протокол согласования (исх. ОАО

«Волгоградгоргаз» №43-Д от 27.02.2009 года). В ответ на данный протокол согласования разногласий ООО «Жилье-46» направило повторный протокол разногласий от 05.03.2009 года, по своим условиям отличный от ранее представленного. При этом первоначальные разногласия были частично урегулированы (п.1.1, 1.3, 1.6, 2.3, 2.4, 2.6, 3.1,3.2), но добавились новые (1.4, абзац 1 п.3.3. договора (по тексту протокола разногласий от 05.03.2009 года).

В настоящий момент между сторонами не достигнуто соглашения относительно:

1. Объектов технического обслуживания. Заказчик относит кроме общедомовых (подъездных) газопроводов также внутриквартирные газопроводы (п.1.5 Протокола разногласий от 30.03.2009 года). Такое условие для ОАО «Волгоградгоргаз» не приемлемо, так как изменяется состав, объем работ, и влечет соразмерное увеличение стоимости услуг в целом.
2. Цена договора: Заказчик предлагает за 0,09 копеек за 1 кв.м общей площади обслуживать и внутриквартирные стояки

Согласно ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях формах, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

В связи с тем, что соглашение по ряду существенных условий договора (предмет, цена) и условий, необходимых для исполнения данного договора (объекты обслуживания, объемы работ, порядок расчетов и т.п.) не было достигнуто, договор №30-ВДГО от 01.10.2008 года не был заключен.

В настоящее время ОАО «Волгоградгоргаз» работы по техническому обслуживанию ВДГО во исполнение договора №30 от 05.05.2008 года не осуществляет».

В представленных письменных объяснениях от 16.06.2009 года (исх. №2859) ОАО «Волгоградгоргаз» поясняет, что «отсутствие в действиях Общества нарушений прав заявителя подтверждает то обстоятельство, что ОАО «Волгоградгоргаз» не отказывалось от заключения договора, напротив, сотрудники ответчика осуществили техническое обслуживание объектов Заказчика, что подтверждается актами выполненных работ за март и апрель 2009 года».

Согласно пояснению представителя ОАО «Волгоградгоргаз» в расчет 0,09 копеек за 1 кв.м. общей площади жилого помещения техническое обслуживание Обществом внутриквартирных стояков не производится. За такую цену ОАО «Волгоградгоргаз» согласно обслуживать только внутриподъездное оборудование.

Кроме того, представитель ОАО «Волгоградгоргаз» просил учесть тот факт, что техническое обслуживание относится к нерегулируемым видам деятельности и Общество самостоятельно определяет какой объем работ, и за какую цену будет выполнять (протокол заседания Комиссии от 09.06.2009 года).

На заседании Комиссии, состоявшемся 09.06.2009 года, представитель ООО «Жилье-46» поддержал свои требования, изложенные в заявлении и добавил следующее: «ОАО «Волгоградгоргаз» навязывает неприемлемые для управляющей компании условия договора на техническое и аварийное

обслуживание внутридомового газового оборудования. Тарифы на содержание общего имущества устанавливаются собственниками. Решением общего собрания собственников на техническое обслуживание ВДГО утверждены 0,09 копеек за 1 кв.м общей площади помещения. Потому средств у управляющей компании, больших, чем 0,09 копеек, нет. Кроме того, у ООО «Жилье-46» отсутствует возможность выбора конкурентной специализированной организации, а производить техническое обслуживание газового оборудования своими силами Общество не может, соответственно не может и обеспечить безопасное использование ВДГО» (протокол заседания Комиссии от 09.06.2009 года и от 16.06.2009 года).

Присутствующий на заседании Комиссии представитель Государственной Жилищной инспекции отметил: «Единственной специализированной организацией на территории г. Волгограда является ОАО «Волгоградгоргаз». По факту заключения ООО «ЖЭК» договоров на техническое и аварийное обслуживание внутридомового газового оборудования, Государственная Жилищная инспекция возбудила административное дело, наложен штраф, и суд первой инстанции подтвердил, что кроме ОАО «Волгоградгоргаз» никто не вправе производить ТО ВДГО». В письменных объяснениях (исх. №2049/05 от 10.06.2009 года) Инспекция сообщает: «...внутридомовое газовое оборудование до места подключения газоиспользующего оборудования входит в состав общего имущества многоквартирного дома и в силу требований действующего законодательства предусмотрена обязанность собственников и нанимателей жилых помещений или управляющих организаций, ТСЖ и ЖСК заключать со специализированной организацией договора о техническом обслуживании внутридомового газового оборудования, для обеспечения надлежащего технического состояния такого оборудования».

Представитель ООО «Волгоградрегионгаз» пояснил: «ООО «Волгоградрегионгаз» является поставщиком газа, которому как поставщику предоставлено п.п. «е» п. 45 Правил поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан, утвержденных Постановлением Правительства РФ №549 от 21.07.2008 года, право в одностороннем порядке приостановить исполнение обязательств по поставке газа с предварительным письменным уведомлением абонента в случае отсутствия у последнего договора о техническом обслуживании внутридомового газового оборудования и аварийно-диспетчерском обеспечении, заключенного со специализированной организацией (исх. от 15.06.2009 г. б/н).

Целью заключения подобных договоров является обеспечение безопасности газоснабжения. Поставщик требует наличия заключенных договоров со специализированной организацией. ООО «Волгоградрегионгаз» не дает правовую оценку договора, не определяет, какая организация является газораспределительной. Государственная жилищная инспекция требует договоры, заключенные только с ОАО «Волгоградгоргаз». Поставщик формально подходит к факту наличия договора на техническое и аварийное обслуживание внутридомового газового оборудования (протокол заседания Комиссии 09.06.2009 года).

Департамент ЖКХ и ТЭК отметил: «ОАО «Волгоградгоргаз» является единственной специализированной организацией. ОАО «Волгоградгоргаз» приняло к исполнению рекомендованный тариф 0,09 копеек за 1 кв.м общей площади жилого

помещения, потому должны обслуживать все имущество, включая внутриквартирные стояки за указанную цену. Применительно к обслуживанию ВДГО разделять общее имущество нельзя. ОАО «Волгоградгоргаз» обязан добросовестно выполнять принятые на себя обязательства» (протокол заседания Комиссии от 09.06.2009 года, письмо от 13.05.2009 года №ДЖКХ/04-29993).

Рассмотрев имеющиеся материалы дела, заслушав доводы сторон, исследовав доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с п.3 ст. 30 Жилищного Кодекса Российской Федерации собственник жилого помещения несет бремя содержания данного помещения.

Согласно п. 93 Постановлению Правительства от 23.05.2006 №307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам» предусмотрено, что потребитель обязан обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасную эксплуатацию внутридомового газового оборудования.

В соответствии с п.95 указанного порядка газоснабжение потребителя, проживающего в жилом помещении, осуществляется при условии надлежащего содержания и ремонта внутридомового газового оборудования специализированной организацией. Специализированная организация - газораспределительная организация, допущенная в установленном законодательством Российской Федерации порядке к осуществлению деятельности по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования и имеющая аварийно-диспетчерскую службу либо заключившая договор об оказании услуг аварийно-диспетчерской службы (п.3 Порядок поставки газа для коммунально-бытовых нужд граждан).

Постановлением Правительства от 21.07.2008 г. №549 утвержден Порядок поставки газа для коммунально-бытовых нужд граждан.

В соответствии с п. «к» п. 21 Порядка абонент обязан обеспечивать надлежащее техническое состояние внутридомового газового оборудования, своевременно заключать договор о техническом обслуживании внутридомового газового оборудования и аварийно-диспетчерском обеспечении.

Для заключения договора на поставку газа с газоснабжающей организацией необходимо приложить копию договора на техническое обслуживание внутридомового газового оборудования (пп. «к» п.9 Правил поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан), в противном случае, в заключении договора будет отказано (пп. «б» п.13 Правил), отсутствие указанного договора является основанием для приостановления поставки газа потребителю (пп. «е» п.45 Правил).

Соответственно, нормативно закреплена обязанность потребителя газа обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасную эксплуатацию внутридомового газового оборудования, нести бремя его содержания, в том числе путем заключения договора на техническое обслуживание внутридомового газового оборудования со специализированной организацией.

Законодательством Российской Федерации предусмотрен ряд определений газораспределительной организации.

В соответствии с Постановлением Правительства от 05.02.1998 г. №162 «Об утверждении Правил поставки газа в РФ» газораспределительные организации - специализированные республиканские, краевые, областные, городские, межрайонные, сельские организации, занятые развитием и эксплуатацией систем газоснабжения территорий, обеспечением покупателей газом, а также оказывающие услуги по транспортировке газа по своим сетям.

Согласно Постановлению Правительства от 17.05.2002 года №317 «Об утверждении Правил пользования газом и предоставлении услуг по газоснабжению» газораспределительная организация - специализированная организация, осуществляющая эксплуатацию газораспределительной системы и оказывающая услуги, связанные с подачей газа потребителям. Газораспределительной организацией может быть организация - собственник газораспределительной системы, которая получила газораспределительную систему в процессе приватизации либо создала или приобрела ее на других предусмотренных законодательством Российской Федерации основаниях, или организация, заключившая с собственником газораспределительной системы договор на ее эксплуатацию.

В соответствии с Постановлением Правительства от 14.07.1997 года №858 «Об обеспечении доступа независимых организаций к газораспределительной системе» газораспределительная организация - республиканские, краевые, областные, городские, межрайонные, сельские организации газового хозяйства, являющиеся специализированными организациями по эксплуатации местных газораспределительных сетей в населенных пунктах, оказывающие услуги по транзиту газа по своим сетям.

Основным видом деятельности ОАО «Волгоградгоргаз» является эксплуатация газораспределительной сети (п.2.2.2. Устава ОАО «Волгоградгоргаз» одним из основных видов деятельности общества является: проведение единой технической политики, координация производственной деятельности и комплексное решение вопросов, связанных с эксплуатацией газораспределительных систем и газификацией региона и разработка прогнозов потребления газа на территории области).

В соответствии с Постановлением от 18.03.2003 г. Госгортехнадзора «Об утверждении правил безопасности систем газораспределения и газопотребления» эксплуатационная (газораспределительная) организация газораспределительной сети (ГРО) - специализированная организация, осуществляющая эксплуатацию газораспределительной сети и оказывающая услуги, связанные с подачей газа потребителям. Эксплуатационной организацией может быть организация - собственник этой сети либо организация, заключившая с организацией - собственником сети договор на ее эксплуатацию.

Анализ норм действующего законодательства позволяет сделать вывод, что ОАО «Волгоградгоргаз» представляет собой специализированную организацию, осуществляющую эксплуатацию и развитие на соответствующей территории сети газоснабжения и их объектов, оказывающую услуги, связанные с подачей газа потребителям и их обслуживанием (ФЗ «О газоснабжении»).

Согласно мнению государственной жилищной инспекции (исх. 04-16/2172 от 04.05.2009), осуществляющей контроль за наличием договоров со

специализированными организациями на техническое обслуживание и ремонт внутридомового газового оборудования многоквартирных домов, «на территории в г. Волгограда эксплуатацию и обслуживание сетей газоснабжение, по которым обеспечивается поставка газа в жилые дома, осуществляется ОАО «Волгоградгоргаз», а также учитывая, что в структуре ОАО «Волгоградгоргаз» действует аварийно-диспетчерская служба, в настоящее время собственники наниматели жилых помещений, управляющие организации, ТСЖ, ЖСК и иные жилищные кооперативы, осуществляющие управление многоквартирными домами, обязаны заключать договора о техническом обслуживании внутридомового газового оборудования и аварийно-диспетчерском обеспечении с ОАО «Волгоградгоргаз».

На заседаниях Комиссии представители Государственной жилищной инспекции, Департамент ЖКХ и ТЭК (протокол заседания от 09.06.2009, от 16.06.2009 года) подтвердили, что ОАО «Волгоградгоргаз» является единственной специализированной организацией, правомочной осуществлять деятельность по техническому обслуживанию и аварийно-диспетчерскому обеспечению на территории г. Волгограда.

На основании полученных ответов на запросы Ростехнадзора, а также информации, полученной от ООО «Волгоградрегионгаз», поставщика, наделенного законодателем правом прекращения поставки газа при отсутствии договора на ТО ВДГО и аварийно-диспетчерском обеспечении, мнения Государственной жилищной инспекции, Комиссия сделала вывод, что ОАО «Волгоградгоргаз» является специализированной организацией на территории Волгограда, наделенной правом заключать подобные договоры с потребителями газа.

Следовательно, у потребителей газа, проживающих на территории г. Волгограда, нет возможности осуществить выбор иной организации, осуществляющей техническое обслуживание ВДГО и аварийно-диспетчерское обеспечение.

2. Согласно п.1 ч.1 ст. 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, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов

В соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 25.04.2006 года №108, Управлением был подготовлен аналитический отчет №397 от 11.06.2009 года по результатам проведения анализа состояния конкурентной среды на товарном рынке услуг по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования в границах г. Волгоград. В соответствии с данными аналитического отчета, и имеющимися в деле материалами, Комиссия признала Общество доминирующим хозяйствующим субъектом на рынке услуг по техническому и аварийному обслуживанию ВДГО в административных границах г. Волгограда с долей 100% (протокол заседания Комиссии от 16.06.2009 года).

Согласно п.4 ст. 5 ФЗ «О защите конкуренции» хозяйствующий субъект вправе представлять в антимонопольный орган или в суд доказательства того, что положение этого хозяйствующего субъекта на товарном рынке не может быть признано доминирующим. Подобных доказательств ОАО «Волгоградгоргаз» не представило.

3. Довод Ответчика относительно того, что для ОАО «Волгоградгоргаз» не приемлемо относить к объектам технического обслуживания по названному договору кроме общедомовых (подъездных) газопроводов внутриквартирные газопроводы (п.1 Протокола разногласий от 20.02.2009 года), так как изменяется состав, объем работ, и влечет соразмерное увеличение стоимости услуг в целом, отклоняется Комиссией по следующим основаниям.

В целях получения компетентного разъяснения, УФАС по Волгоградской области направило запрос в департамент ЖКХ и ТЭК Администрации г. Волгограда (исх. №04-16/2171 от 04.05.2009 года): «Заложена ли услуга по обслуживанию внутриквартирных стояков, относящихся к общедомовой собственности в установленный тариф 0,09 копеек общей площади многоквартирного дома. Обязано ли ОАО «Волгоградгоргаз» производить работы по техническому обслуживанию стояков на указанную сумму»

В своем ответе от 13.05.2009 года №ДЖКХ/04-2993 Департамент жилищно-коммунального хозяйства и топливно-энергетического комплекса Администрации Волгограда, разъясняет (исх. №04.05.2009 г. №04-16/2171): «в состав общего имущества многоквартирного дома включаются внутридомовые инженерные сети, в том числе и системы газоснабжения, состоящие из стояков до первого отключающего устройства, расположенного на ответвлениях от стояков, указанных отключающих устройств, первых запорно-регулирующих кранов на отводах внутриквартирной разводки от стояков. Обслуживание вышеуказанного оборудования входит в общий размер платы по содержанию и техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования в расчете на 1 кв. метр общей площади жилого помещения, то есть 0,09 копеек».

Кроме того, ОАО «Волгоградгоргаз» принял для исполнения установленный тариф на содержание ВДГО.

На заседании, состоявшемся 09.06.2009 года, Комиссия просила ОАО «Волгоградгоргаз» представить обоснование невыгодности обслуживания внутриквартирных стояков за 0,09 копеек за 1 кв.м жилой площади помещения. Никаких доказательств ОАО «Волгоградгоргаз» не представило.

ООО «Жилье-46», используя в своей деятельности средства населения, которое готово оплачивать услуги по договору исходя из действующего тарифа в 0,09 копеек за 1 кв.м жилой площади, не может надлежащим образом обеспечить безопасное газоснабжение, поскольку часть общего имущества, подлежащего техническому обслуживанию, не включается в предмет договора.

Статья 10 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением.

Согласно разъяснениям ФАС от 12.11.2008 года №АГ/29484 по вопросам применения статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» в части установления фактов

навязывания лицом, занимающим доминирующее положение на рынке, невыгодных условий договоров, в случае, если организация занимает доминирующее положение, ее обычные действия по согласованию условий договора (обмен протоколами разногласий, проведение согласительных процедур и т.д.) признаются навязыванием невыгодных условий договора. Навязыванием контрагенту условий договора, невыгодных для него, заключается в таком поведении доминирующего хозяйствующего субъекта, при котором ущемляются права контрагента либо он вынужден вступать в правоотношения на невыгодных для себя условиях.

Следовательно, ОАО «Волгоградгоргаз» совершает действия, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, т.е. злоупотребляет своим доминирующим положением посредством навязывания контрагенту условий договора, невыгодных для него:

1. разделяет общее имущество многоквартирного жилого дома на две части: общедомовую (внутриподъездную) и внутриквартирную;
2. отказывает включать в предмет договора внутриквартирные стояки и обслуживать их на основании действующего тарифа 0,09 копеек общей площади помещения;

Таким образом, ОАО «Волгоградгоргаз» навязывает невыгодные для заказчика услуги условия договора посредством отказа принять спорные пункты в его редакции.

Следовательно, ОАО «Волгоградгоргаз», занимая доминирующее положение, нарушил п.3 ч.1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» посредством навязывания невыгодных условий договора на техническое и аварийное обслуживание внутридомового газового оборудования и не обосновывает тариф на обслуживание внутриквартирных стояков.

Для наличия состава правонарушения, указанного в п.1 ч.1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», необходимы следующие условия: хозяйствующий субъект, его доминирующее положение и наступление одного из перечисленных последствий.

Пленум Высшего арбитражного суда в пункте 4 Постановления от 30.06.2008 года №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» разъяснил, что исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского Кодекса РФ и статей 3 и 10 Закона для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы) любого из перечисленных последствий: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц. В отношении действий (бездействий), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Волгоградгоргаз» нарушившим п.3 ч.1 ст. 10 ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать ОАО «Волгоградгоргаз» предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением.