

## **ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО АСТРАХАНСКОЙ  
ОБЛАСТИ

414000, г. Астрахань, ул. Шаумяна, 47, а/я 267, тел./факс: (8512) 39-05-80

### **РЕШЕНИЕ**

02 ноября 2011 г. г. Астрахань

Резолютивная часть решения оглашена 19.10.2011

В полном объеме решение изготовлено 02.11.2011

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Астраханской области (далее - Астраханское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) в составе: председателя Комиссии — руководителя Астраханского УФАС России Н.С. Меркулова, членов Комиссии — заместителя руководителя - начальника отдела товарных рынков и естественных монополий Управления П.Л. Потылицына, ведущего специалиста-эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий Управления М.В. Литвинова и специалиста-эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий Управления Т.Р. Нургалиева, рассмотрев дело № 38-К-03-11 по признакам нарушения Закрытым акционерным обществом «Газпром межрегионгаз Астрахань» (далее также — Общество) (адрес: 414000, г. Астрахань, пл. Шаумяна, 2) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также — Закон о защите конкуренции),

#### **УСТАНОВИЛА:**

В Астраханское УФАС России из Прокуратуры Трусовского района Астраханской области 26.07.2011 поступили материалы, указывающие на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства ЗАО «Газпром межрегионгаз Астрахань».

Как следует из поступивших материалов, ЗАО «Газпром межрегионгаз Астрахань» с 23.06.2011 прекратило поставку газа на котельные Муниципального унитарного

предприятия г. Астрахани «Коммунэнерго» (далее также — Предприятие) №№ 1-5, 8-11, 44, что повлекло прекращение процесса подачи горячей воды физическим и юридическим лицам на территории г. Астрахани, добросовестно ее оплачивающим.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции поступление из государственных органов материалов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства, является основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Приказом руководителя Астраханского УФАС России от 02.09.2011 № 234-п было возбуждено дело № 38-К-03-11 по признакам нарушения ЗАО «Газпром межрегионгаз Астрахань» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции. К участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица было привлечено МУП г. Астрахани «Коммунэнерго».

Лица, участвующие в деле, надлежащим образом извещенные о времени и месте рассмотрения дела (19.10.2011 в 14 час. 00 мин. в Астраханском УФАС России), на заседание Комиссии не явились.

ЗАО «Газпром межрегионгаз Астрахань» в материалы дела представило письменные объяснения, в которых указало на отсутствие в его действиях нарушения антимонопольного законодательства. По мнению Общества, прекращение поставки газа на котельные МУП г. Астрахани «Коммунэнерго» произведено в соответствии с положениями Гражданского кодекса РФ и 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 РФ от 05.01.1998 № 1; Предприятие должно было обеспечить добросовестных потребителей необходимым количеством горячей воды посредством эксплуатации своих котельных с применением резервного топлива, однако этого не сделало. Кроме того, Общество считает, что поскольку оно не является поставщиком горячей воды, то его действия не могут быть расценены как злоупотребление доминирующим положением.

Исследовав материалы дела, оценив доказательства по делу в их совокупности, Комиссия установила следующее.

ЗАО «Газпром межрегионгаз Астрахань» осуществляет на территории Астраханской области поставку природного газа. Обеспечение бесперебойной поставки газа покупателям Астраханской области является в соответствии с Уставом Общества основным видом его деятельности.

Приказом Астраханского УФАС России от 22.11.2006 № 131-п ЗАО «Газпром межрегионгаз Астрахань» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов, по

товарной группе оптовая реализация природного газа в географических границах Астраханской области с долей более 65 процентов.

Постановлением Правительства РФ от 29.12.2000 № 1021 утверждены Основные положения формирования и государственного регулирования цен на газ и тарифов на услуги по его транспортировке на территории Российской Федерации (далее — Основные положения), определяющие принципы формирования цен на газ, добываемый на территории Российской Федерации, и тарифов на услуги по его транспортировке на территории Российской Федерации по магистральным газопроводам и газораспределительным сетям.

Пунктом 3 Основных положений установлено, что цена на газ для конечного потребителя на границе раздела газораспределительных сетей и сетей конечного потребителя формируется из регулируемых оптовой цены на газ или оптовой цены на газ, определяемой по соглашению сторон с учетом установленных предельных уровней, тарифов на услуги по его транспортировке по газораспределительным сетям, специальных надбавок к тарифам на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям, предназначенных для финансирования программ газификации, и платы за снабженческо-сбытовые услуги. При присоединении сетей конечного потребителя непосредственно к системе магистрального газопроводного транспорта цена на газ для конечного потребителя на границе раздела магистральных газопроводов и сетей конечного потребителя формируется из регулируемых оптовой цены на газ или оптовой цены на газ, определяемой по соглашению сторон с учетом установленных предельных уровней, и платы за снабженческо-сбытовые услуги. В случае если в осуществлении поставок газа конечным потребителям участвует несколько организаций, регулируемая плата за снабженческо-сбытовые услуги, взимаемая с конечных потребителей, распределяется между организациями по соглашению сторон.

В силу пунктов 2, 4, 7 и 8 Основных положений размер платы за снабженческо-сбытовые услуги, оказываемые конечным потребителям поставщиками газа, и розничные цены на газ, реализуемый населению, подлежат государственному регулированию и устанавливаются поставщикам газа (газоснабжающим организациям) федеральным органом исполнительной власти в сфере государственного регулирования цен (тарифов) и органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации соответственно.

Федеральной службой по тарифам размер платы за снабженческо-сбытовые услуги, оказываемые конечным потребителям газа на территории Астраханской области, установлен только для ЗАО «Газпром межрегионгаз Астрахань» (приказ от 06.12.2010 № 380-э/2).

Службой по тарифам Астраханской области розничные цены на природный газ, реализуемый населению Астраханской области, также установлены только для ЗАО «Газпром межрегионгаз Астрахань» (приказ от 15.12.2010 № 199).

Изложенное в совокупности указывает на то, что ЗАО «Газпром межрегионгаз Астрахань» является единственным поставщиком газа на территории Астраханской области и в силу статьи 5 Закона о защите конкуренции занимает доминирующее положение на рынке реализации природного газа на территории Астраханской области. При этом невозможностью функционирования котельных

МУП г. Астрахани «Коммуэнерго» №№ 1-5, 8-11, 44 при использовании каких-либо иных видов топлива, кроме природного газа, обусловлено наличие у ответчика доминирующего положения и на рынке реализации природного газа в границах присоединенной сети котельных МУП г. Астрахани «Коммуэнерго» №№ 1-5, 8-11, 44.

МУП г. Астрахани «Коммуэнерго» на территории г. Астрахани осуществляет деятельность по выработке и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии). Указанная деятельность согласно Уставу Предприятия является для него основной.

Являясь ресурсоснабжающей организацией, Предприятие для обеспечения функционирования сооружений по производству и передаче горячей воды физическим и юридическим лицам, среди которых население, детские дошкольные учреждения, больницы и др., приобретает природный газ у ЗАО «Газпром межрегионгаз Астрахань».

При этом Комиссия отмечает, что поскольку ЗАО «Газпром межрегионгаз Астрахань» занимает доминирующее положение на рынке реализации природного газа на территории Астраханской области, имеет возможность в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на рынке, МУП г. Астрахани «Коммуэнерго» не имеет другого выбора, иначе как приобретать газ у Общества.

Между ЗАО «Газпром межрегионгаз Астрахань» и МУП г. Астрахани «Коммуэнерго» заключен договор от 23.12.2010 № 04-5-0352 на поставку газа (далее — договор № 04-5-0352), в соответствии с которым Общество обязалось поставлять газ горючий природный и (или) газ горючий природный сухой отбензиненный, добытый ОАО «Газпром» и его аффилированными лицами, а Предприятие - принимать газ и оплачивать Обществу стоимость газа, снабженческо-сбытовые услуги и возмещать ему стоимость транспортировки по сетям газораспределительной организации (пункт 2.1).

Пунктами 3.3, 3.4 договора № 04-5-0352 Обществу предоставлено право прекращать поставку газа за нарушение сроков его оплаты.

В связи с образовавшейся у МУП г. Астрахани «Коммуэнерго» задолженностью за поставленный ЗАО «Газпром межрегионгаз Астрахань» газ, Общество письмом от 15.06.2011 № 01-3/2153 уведомило Предприятие о прекращении поставки газа с 23.06.2011 в случае неоплаты задолженности в срок до 16.06.2011, а 23.06.2011 фактически прекратило поставку газа на котельные Предприятия №№ 1-5, 8-11, 44 путем установки опломбировки на входные задвижки, о чем представителями сторон был составлен акт от 23.06.2011.

Как установлено решением Трусовского районного суда г. Астрахани от 06.07.2011 и кассационным определением Астраханского областного суда от 03.08.2011, котельные Предприятия №№ 1-5, 8-11, 44 задействованы в выработке и передаче тепловой энергии в воде потребителям г. Астрахани. Поставляемый Обществом на указанные котельные газ является необходимым элементом технологического

процесса подачи горячей воды физическим и юридическим лицам на территории г. Астрахани, в связи с чем прекращение поставки газа на данные объекты исключило возможность обеспечения Предприятием горячей водой лиц, своевременно и добросовестно ее оплачивающих, что, в свою очередь, привело к созданию угрозы жизни и здоровью людей.

Проанализировав обстоятельства дела, Комиссия приходит к выводу о том, что у ответчика отсутствовали законные основания для прекращения поставки газа МУП г. Астрахани «Коммунэнерго», исходя из следующего.

По своей правовой природе договор № 04-5-0352 является договором поставки газа через присоединенную сеть.

Частью 2 статьи 548 Гражданского кодекса РФ установлено, что к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью и нефтепродуктами, водой и другими товарами, применяются правила о договоре энергоснабжения, определенные статьями 539-547 Гражданского кодекса РФ, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

В силу пункта 5 Правил поставки газа в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 № 162 (далее — Правила поставки газа), поставка газа производится на основании договора между поставщиком и покупателем, заключаемого в соответствии с требованиями Гражданского кодекса РФ, федеральных законов, Правил поставки газа и иных нормативных правовых актов. Договор поставки газа должен соответствовать требованиям параграфа 3 главы 30 Гражданского кодекса РФ.

Согласно статье 539 Гражданского кодекса РФ по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 546 Гражданского кодекса РФ в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает юридическое лицо, энергоснабжающая организация вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке по основаниям, предусмотренным статьей 523 Гражданского кодекса РФ, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами. Прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом - юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии

В силу частей 1, 3 статьи 523 Гражданского кодекса РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из

сторон. Нарушение договора поставки покупателем предполагается существенным, в частности, в случае неоднократного нарушения сроков оплаты товара.

Пунктом 34 Правил поставки газа поставщику предоставлено 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.

Постановлением Правительства РФ от 05.01.1998 № 1 утвержден Порядок прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям - потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов (далее — Порядок). Данный порядок является льготным и распространяется на организации - потребители, прекращение или ограничение подачи топливно - энергетических ресурсов которым может привести к опасности для жизни людей и тяжелым экологическим последствиям, а также на медицинские учреждения, организации связи, объекты жилищно - коммунального хозяйства и т.п.

В соответствии с пунктом 6 Порядка 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 приведенных норм права ограничение и прекращение поставки ресурсов возможно только на основании соглашения, заключенного между энергоснабжающей или газоснабжающей организацией и организацией - потребителем, и принятие такого решения энергоснабжающей или газоснабжающей организацией в одностороннем порядке не допускается.

При таких обстоятельствах, учитывая, что между ЗАО «Газпром межрегионгаз Астрахань» и МУП г. Астрахани «Коммунэнерго» не достигнуто соглашение об обеспечении подачи добросовестным потребителям топливно-энергетических ресурсов в необходимых для них объемах, Общество не вправе было в одностороннем порядке ограничивать и прекращать поставку газа.

В силу пунктов 9, 85, 86 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 № 307, при предоставлении коммунальных услуг должна быть обеспечена бесперебойная подача в жилое помещение коммунальных ресурсов надлежащего качества в объемах, необходимых потребителю; приостановление или ограничение предоставления коммунальных услуг (либо подачи коммунальных ресурсов) потребителям, полностью выполняющим обязательства, установленные законодательством Российской Федерации и договором, не допускается; действия по приостановлению или ограничению предоставления коммунальных услуг (либо подаче коммунальных ресурсов) не должны приводить к нарушению прав и интересов граждан.

Кроме того, Комиссия учитывает, что отсутствие газоснабжения, и как следствие,

отсутствие горячего водоснабжения в условиях особенностей географического положения Астраханской области и связанных с этим высоких температур в летний период угрожает возникновению и распространению инфекционных и массовых неинфекционных заболеваний (отравлений).

Из системного толкования статей 1, 2, 10 ГК РФ следует, что предоставляя физическим и юридическим лицам возможность осуществлять принадлежащие им гражданские права по своему усмотрению, законодатель в целях обеспечения прав и интересов других участников гражданского оборота устанавливает рамки дозволенного поведения, выход за которые не допускается. Применяемый способ защиты нарушенного права должен быть соразмерным последствиям нарушения такого права: он не должен выходить за пределы действий, необходимых для пресечения нарушений права. В частности, недопустимо использование таких мер охраны имущества, которые опасны для жизни и здоровья окружающих.

То есть, применяя такую меру воздействия, как прекращение поставки газа, ответчик был обязан исключить нарушение прав лиц - добросовестных плательщиков, являющихся потребителями производимой Предприятием горячей воды.

Что касается технологических причин прекращения поставки газа Предприятию, то ответчиком в материалы дела не представлено каких-либо доказательств их наличия.

Таким образом, прекращение ЗАО «Газпром межрегионгаз Астрахань» поставки газа МУП г. Астрахани «Коммунэнерго» в условиях технологической связанности данного процесса с производством и реализацией Предприятием горячей воды для нужд потребителей вне зависимости от наличия у Предприятия задолженности за поставленный газ совершено ответчиком в нарушение вышеназванных норм. Вследствие таких действий были нарушены права неограниченного круга лиц, в том числе на получение нормативного уровня услуг горячего водоснабжения, и создана угроза жизни и здоровью людей, что свидетельствует о нарушении Обществом части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, запрещающей действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или может являться ущемление интересов других лиц.

Довод ответчика о наличии у Предприятия возможности воспользоваться резервным топливом для обеспечения нужд потребителей горячей воды Комиссия считает несостоятельным, поскольку он не соответствует фактическим обстоятельствам дела. В материалах дела имеются решение Трусовского районного суда г. Астрахани от 06.07.2011 и кассационное определение Астраханского областного суда от 03.08.2011, из содержания которых следует, что котельные Предприятия №№ 1-5, 8-11, 44 не могут эксплуатироваться с использованием иных видов топлива.

Отклоняет Комиссия и довод ответчика о том, что он, не являясь поставщиком тепловой энергии и не занимая доминирующего положения на рынке реализации данного энергоресурса, не мог совершить действия, характеризующиеся как злоупотребление доминирующим положением. В рассматриваемом случае действия по прекращению поставки газа совершены Обществом на рынке реализации газа, где оно занимает доминирующее положение, а не на рынке

реализации тепловой энергии, как ошибочно полагает ответчик.

Выводы о наличии в действиях ЗАО «Газпром межрегионгаз Астрахань» по прекращению поставки газа на котельные МУП г. Астрахани «Коммунэнерго» №№ 1-5, 8-11, 44 содержит также решение Трусовского районного суда г. Астрахани от 06.07.2011 и кассационное определение Астраханского областного суда от 03.08.2011.

На момент принятия Комиссией настоящего решения Обществом возобновлена поставка газа Предприятию.

Указанные обстоятельства являются в соответствии с частью 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции основаниями для прекращения рассмотрения дела.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать Закрытое акционерное общество «Газпром межрегионгаз Астрахань» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем злоупотребления доминирующим положением на рынке реализации природного газа в границах присоединенной сети котельных МУП г. Астрахани «Коммунэнерго» №№ 1-5, 8-11, 44 в виде необоснованного прекращения с 23.06.2011 поставки природного газа на котельные МУП г. Астрахани «Коммунэнерго» №№ 1-5, 8-11, 44, результатом которого явилось ущемление интересов других лиц.

2. В связи с наличием вступивших в законную силу судебных актов, в которых содержатся выводы о наличии нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях ЗАО «Газпром межрегионгаз Астрахань», а именно: решения Трусовского районного суда г. Астрахани от 06.07.2011 и кассационного определения Астраханского областного суда от 03.08.2011, а также в связи с устранением ЗАО «Газпром межрегионгаз Астрахань» нарушения антимонопольного законодательства рассмотрение дела прекратить, предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

Председатель комиссии \_\_\_\_\_ Н.С. Меркулов

Члены комиссии \_\_\_\_\_ П.Л. Потылицын

\_\_\_\_\_ М.В. Литвинов

\_\_\_\_\_ Т.Р. Нургалиев

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.