**РЕШЕНИЕ**

Резолютивная часть решения объявлена 06.05.2010

Полный текст решения изготовлен 19.05.2010

19 мая 2010 г. Краснодар

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

Председатель комиссии:

Дегтярева Р. В. – руководитель управления.

Члены комиссии:

Иващенко И. В. – заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля в топливно-энергетическом комплексе и связи;

Зайцева О.К. – главный специалист-эксперт отдела контроля в топливно-энергетическом комплексе и связи.

Незусова О.В. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля в топливно-энергетическом комплексе и связи;

Рассмотрев дело № 259 по признакам нарушения ООО «Краснодаррегионгаз» пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Управление) поступило щение ООО «Волна» от 28.07.2008 (Далее – Обращение) на действия ООО «Краснодаррегионгаз», выразившиеся в уклонении от очения договора поставки газа.

Как следует из текста обращения, ООО «Краснодаррегионгаз», своими действиями по уклонению от заключения договора авки газа с ООО «Волна» ущемляет интересы данного общества.

С целью газификации кафе ООО «Волна», расположенного по адресу: г. Сочи, Адлерский р-н ул. Просвещения, 27 а (Далее ьект ООО «Волна»), и заключения договора поставки газа ООО «Волна» обратилось в Сочинский участок по работе с ебителями ООО «Краснодаррегионгаз» с заявкой от 06.06.2008(данная заявка получена Сочинским участком 10.06.2008).

В свою очередь Сочинский участок по работе с потребителями ООО «Краснодаррегионгаз» оставил данную заявку без а.

Также ООО «Волна» обратилось в ООО «Краснодаррегионгаз» с письмом от 23.06.2008 № 5 о заключении договора поставки с приложением необходимых документов) (данная заявка получена ООО «Краснодаррегионгаз» 23.06.2008).

Не получив ответа на вышеуказанное письмо, ООО «Волна» 07.07.2008 направило в адрес Сочинского участка по работе с ебителями ООО «Краснодаррегионгаз», а также в ООО «Краснодаррегионгаз» проект договора (оферту) на поставку газа.

Однако, на момент подачи заявления в антимонопольный орган (28.07.2008) ответа от газоснабжающей организации на э направленные письма не последовало, договор поставки газа с ООО «Волна» не заключен.

ООО «Краснодаррегионгаз» является основным поставщиком газа на территории Краснодарского края.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (Далее – Закон «О те конкуренции») доминирующим

признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят ентов.

**Доля ООО «Краснодаррегионгаз» на рынке поставки природного газа в целом по краю составила: за 2007 – 86,55%, 2008 – %.**

Следовательно, ООО «Краснодаррегионгаз» занимает доминирующее положение на краевом рынке поставки природного

Частью 1 статьи 10 Закона «О Защите конкуренции», **запрещаются действия (бездействие)** занимающего доминирующее кение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение ренции и **(или) ущемление интересов других лиц.**

В соответствии со статьей 23 Закона «О защите конкуренции» антимонопольный орган наделен полномочиями, в том числе:

- возбуждать и рассматривать дела о нарушениях антимонопольного законодательства;

авать в случаях, указанных в Федеральном законе «О Защите конкуренции», хозяйствующим субъектам обязательные для нения предписания:

- о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, авленных на обеспечение конкуренции.

В соответствии со статьей 11 Гражданского кодекса Российской Федерации защита нарушенных гражданских прав ествляется в судебном или административном порядке.

щиты нарушенных прав в административном порядке ООО «Волна» направило ходатайство от 28.07.2008 с последующим ением требований от 06.05.2010, в котором просило Управление на основании статьи 23 Закона «О защите ренции» возбудить в отношении ООО «Краснодаррегионгаз» дело о нарушении антимонопольного законодательства, а также сти Предписание об устранении нарушений антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 4 Постановления пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 30.07.2008 № 30 «О орых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражными судами антимонопольного законодательства», арбитражным л следует обратить внимание, что исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 закона «О защите ренции» для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или ы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или **ления интересов других лиц.**

При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать кения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были ошены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов зумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

ультате уклонения ООО «Краснодаррегионгаз» от заключения договора с ООО «Волна», Заявитель не имеет возможности очения аналогичного договора с иным поставщиком, поскольку ООО «Краснодаррегионгаз» доминирует на данном рынке.

Приказом руководителя Краснодарского УФАС России от 28.08.2008 № 148 возбуждено дело № 259 по признакам нарушения «Краснодаррегионгаз» пункта 5 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Определением Краснодарского УФАС России от 28.08.2008 дело № 259, возбужденное в отношении ООО снодаррегионгаз», назначено к рассмотрению на 25.09.2008.

седание Комиссии Краснодарского УФАС России (далее – Комиссия) прибыли следующие стороны:

ставитель ООО «Краснодаррегионгаз» – Бондаренко В.А. (Доверенность от 09.01.2008 № 11);

ставитель ООО «Волна» не явился, о месте и времени проведения заседания уведомлен надлежащим образом.

В адрес Управления ООО «Волна» направило ходатайство от 23.09.2008 об отложении рассмотрения дела № 259 связи с зможностью присутствия представителя данного общества на заседании.

ссией приняты, запрашиваемые в определении Краснодарского УФАС России от 28.08.2008 документы, представленные ООО снодаррегионгаз» из которых следует, что ООО «Волна» подано исковое заявление в Арбитражный суд Краснодарского края о ждении ООО «Краснодаррегионгаз» к заключению договора поставки газа.

зи с рассмотрением Арбитражным судом Краснодарского края искового заявления ООО «Волна» к ООО «Краснодаррегионгаз», в ответствии с частями 3,5 статьи 47 Закона «О защите конкуренции» Определением от 25.09.2008 рассмотрение дела № 259 становлено до вынесения окончательного судебного акта и вступления его в законную силу.

зи с вынесением Федеральным арбитражным судом Северо-Кавказского округа Постановления от 06.11.2009 по делу № А32-/2008, возбужденному по заявлению ООО «Волна» к ООО «Краснодаррегионгаз», в соответствии с частями 3-5 статьи 47 Закона «О ге конкуренции» Определением от 28.01.2010 рассмотрение дела № 259 возобновлено и назначено на 12.02.2010.

азом от 28.01.2010 № 23 внесены изменения в состав Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного одательства № 259. В состав Комиссии включен главный специалист-эксперт отдела контроля в топливно-етическом комплексе и связи – Зайцева О.К.

аседании Комиссии 12.02.2010 присутствовали члены Комиссии, а также следующие стороны: ООО «Краснодаррегионгаз» ставитель – Муравьев О.В.(Доверенность от 11.01.2008 №8), представитель ООО «Волна» –Курин И.Ю. (Доверенность от 28.01.2010

ставитель ООО «Краснодаррегионгаз» приобщил к материалам дела № 259 Постановление Федерального арбитражного суда эо-Кавказского округа от 06.11.2009 по делу № А32-15383/2008, из которого следует, что производство по указанному делу ращено ввиду отказа ООО «Волна» от исковых требований к ООО «Краснодаррегионгаз».

азанному вопросу представитель ООО «Волна» пояснил следующее. ООО «Волна» отказалось от иска, поскольку на момент мотрения дела судом кассационной инстанции (05.11.2009) требования ООО «Волна» о понуждении ООО «Краснодаррегионгаз» к очению договора поставки газа на 2008-2009 годы утратили целесообразность.

В связи с необходимостью привлечения к участию в деле лиц, содействующих рассмотрению дела, а также для получения лнительных доказательств, в соответствии с пунктами 2,3 части 1 статьи 47 Закона «О защите конкуренции» Определением от 2010 рассмотрение дела № 259 отложено на 11.03.2010.

К участию в рассмотрении данного дела в качестве заинтересованных лиц привлечены: ОАО «Сочигоргаз», ООО «Хоста», а э Администрация г. Сочи.

На заседание Комиссии 11.03.2010 прибыли следующие стороны: ООО «Краснодаррегионгаз» представитель – Савочка М.П. еренность от 11.01.2008 №6), ОАО «Сочигоргаз» представитель – Чернечкова О.В.(Доверенность б/н от 28.04.2009), представители «Волна», Администрации г. Сочи, а также ООО «Хоста» не явились, о месте и времени проведения заседания уведомлены эжащим образом.

В адрес Управления ООО «Хоста» направило ходатайство от 11.03.2010 об отложении рассмотрения дела № 259 связи с зможностью присутствия представителя данного общества на заседании.

Комиссией приняты, запрашиваемые в определении Краснодарского УФАС России от 12.02.2010 документы, представленные онами.

В связи с поступившим ходатайством ООО «Хоста» от 11.03.2010 № 190, а также с необходимостью получения дополнительных зательств по делу, в соответствии с пунктами 1,2 статьи 47 Закона «О защите конкуренции» Определением от 11.03.2010 мотрение дела № 259 отложено на 30.03.2010.

На заседание Комиссии 30.03.2010. прибыли следующие стороны: ООО «Краснодаррегионгаз» представитель – Савочка М.П. еренность от 11.01.2008 №6),законный представитель (директор) ООО «Волна» – Кочикян А.В. (выписка из ЕГРЮЛ от 01.10.2009 № ОАО «Сочигоргаз» представитель – Ануфриев А.Н. (Доверенность б/н от 22.06.2009), представитель ООО «Хоста» – Курин И.Ю. еренность от 29.03.2010 № 235).

Комиссией приняты, запрашиваемые в определении Краснодарского УФАС России от 11.03.2010 документы, представленные онами.

В связи с необходимостью привлечения к участию в деле лиц, содействующих рассмотрению дела, а также для получения лнительных доказательств, в соответствии с пунктами 2,3 части 1 статьи 47 Закона «О защите конкуренции» Определением от 2010 рассмотрение дела № 259 отложено на 06.05.2010.

К участию в рассмотрении данного дела в качестве заинтересованного лица привлечено Северо –Кавказское егиональное Управление по технологическому и экологическому надзору (Ростехнадзор).

На заседание Комиссии 06.05.2010. прибыли следующие стороны: ООО «Краснодаррегионгаз» представитель – Савочка М.П. еренность от 11.01.2008 №6), представитель ООО «Волна» – Курин И.Ю. (Доверенность от 28.01.2010 №11), ОАО «Сочигоргаз» ставитель – Чернечкова О.В.(Доверенность б/н от 28.04.2009), представитель ООО «Хоста» – Зубенко М.В. (Доверенность от 2010 № 347), Шереметьева Н.В. (Доверенность от 28.01.2010 № 45/1).

Представители Администрации г. Сочи , а также Северо –Кавказского Межрегионального Управления по технологическому и огическому надзору (Ростехнадзор) на заседание не явились о месте и времени проведения заседания извещены надлежащим зом.

В адрес Управления Ростехнадзор направил ходатайство (вх. от 05.05.2010 № 4002) о рассмотрении дела № 259 в ствие представителя данной организации, в связи с невозможностью его присутствия на заседании.

Комиссией приняты, запрашиваемые в определении Краснодарского УФАС России от 01.04.2010 документы, представленные онами.

ООО «Волна» представило Комиссии письменное ходатайство об уточнении требований (вх. от 06.05.2010 № 4024). Согласно нному ходатайству ООО «Волна» просит Управление признать незаконным бездействие ООО «Краснодаррегионгаз», вившееся в отсутствии обоснованного отказа ООО «Волна» в заключении договора поставки газа, ввиду отсутствия ответов на ıа ООО «Волна», направленные в адрес газоснабжающей организации.

*В ходе рассмотрения дела № 259 представителем ООО «Волна» заявлено следующее.*

По заявке ООО «Волна» от 09.04.2008 № 224 на газификацию здания кафе, расположенного по адресу: г. Сочи, ул. вещения, 27а, ООО «Хоста» выдало технические условия от 10.04.2008 № 5 (Далее – ТУ №5). Также между ООО «Волна» и ООО а» заключен договор на техническое обслуживание газопроводов и газового оборудования от 11.04.2008 № 158.

ТУ №5 предусмотрено, что пуск газа будет произведен после заключения договора поставки газа между ООО «Волна» и ООО нодаррегионгаз». Указанные ТУ №5 исполнены со стороны ООО «Волна» в полном объеме, о чем свидетельствует Акт приемки ıченного объекта системы газоснабжения от 21.05.2008. Также согласно Акту первичного обследования технического состояния ходов и вентиляционных каналов от 02.06.2008, дымовые каналы от газовых печей, аппаратов, приборов и вентиляционные ıы Объекта ООО «Волна» могут быть допущены к эксплуатации.

Для заключения договора поставки газа, ООО «Волна» трижды обращалось в ООО «Краснодаррегионгаз» с письмами от 2008, от 23.06.2008, от 07.07.2008. Однако до сих пор ответа от ООО «Краснодаррегионгаз» на указанные письма не ıдовало, договор поставки газа с ООО «Волна» не заключен. Более того, газоснабжающая организация не направила в адрес теля обоснованного отказа от заключения договора. В сложившейся ситуации у ООО «Волна» отсутствует возможность ректировать поданные им в ООО «Краснодаррегионгаз» документы, либо, произвести иные действия, необходимые для ючения договора поставки газа.

ООО «Волна» просит Комиссию принять Решение и вынести Предписание, обязывающее ООО «Краснодаррегионгаз» авить в адрес заявителя мотивированный ответ на письма от 06.06.2008, от 23.06.2008, от 07.07.2008.

*В ходе рассмотрения дела № 259 представителем ООО «Краснодаррегионгаз» заявлено, что в действиях (бездействии) снабжающей организации нет признаков нарушения норм антимонопольного законодательства.*

Однако, ООО «Краснодаррегионгаз» не представило доказательств направления в адрес ООО «Волна» ответов на письма о ючении договора поставки газа.

*Изучив все обстоятельства дела № 259, выслушав пояснения сторон, изучив материалы (копии документов), ставленные сторонами, Комиссия пришла к следующему выводу:*

Краснодарское УФАС России усматривает в действиях ООО «Краснодаррегионгаз» признаки нарушения статьи 10 Закона «О ге конкуренции», в соответствии с

которой запрещаются действия **(бездействие)** занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, ıьтатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) **ущемление интересов х лиц.**

ıя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции **для квалификации** твий **(бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия** (или угрозы наступления) **любого из исленных последствий**, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или **ущемления интересов других лиц**.

Также надлежит иметь в виду, что суд или **антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного одательства и иные действия** (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку ıденный в названной части **перечень не является исчерпывающим.**

При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать кения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были ıшены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов зумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Согласно статье 2 Закона «О защите конкуренции» антимонопольное законодательство основывается на Конституции ıйской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации.

Порядок поставки газа в Российской Федерации регулируется Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным ıом от 31.03.1999 № 69 - ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации», Правилами поставки газа в Российской Федерации, жденными постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 №162, а также рядом других нормативных актов, твующих в сфере газоснабжения.

Согласно положениям статьи 426 Гражданского кодекса Российской Федерации договор поставки газа, являясь договором оснабжения, считается публичным договором.

Таким образом, **в данном случае ООО «Краснодаррегионгаз»**, как сторона, которой направлена оферта (проект договора), **но при получении оферты от заявителя** направить другой стороне **ООО «Волна»** извещение об акцепте, либо об отказе от ıта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) **в течение тридцати дней со дня ения оферты** (статья 445 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Однако, в нарушение норм Гражданского кодекса Российской Федерации, ООО «Краснодаррегионгаз» не направило в адрес «Волна» ответ на письма от 06.06.2008, от 23.06.2008, от 07.07.2008 в установленный действующим законодательством срок.

новании изложенного Комиссия Краснодарского УФАС России признала, что в действиях ООО «Краснодаррегионгаз» установлен нарушения части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которой ещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых тся или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции **и (или) ущемление интересов других лиц.**

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № З «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать в бездействии ООО «Краснодаррегионгаз», выразившемся в ущемлении интересов ООО «Волна», путем правления в тридцатидневный срок ответа на письма от 06.06.2008, от 23.06.2008, от 07.07.2008 о заключении договора поставки факт нарушения части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать предписание ООО «Краснодаррегионгаз» об устранении нарушения части 1 статьи 10 Федерального Закона .07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», путем направления в адрес ООО «Волна» ответа на письма от 06.06.2008, от 2008, от 07.07.2008 о заключении договора поставки газа.

3. Передать материалы дела должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении по факту шения ООО «Краснодаррегионгаз» части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии Р.В. Дегтярева

Члены комиссии: И.В. Иващенко

О.К. Зайцева

О.В. Незусова

'ешение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.