

РЕШЕНИЕ № 8

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 3-1/80 по признакам нарушения ОАО «Хабаровсккрайгаз» части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии представителей ОАО «Хабаровсккрайгаз» и ОАО «Комсомольское-на-Амуре авиационное производственное объединение имени Ю.Г.Гагарина» (ОАО «КНААПО»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило обращение ОАО «Комсомольское-на-Амуре авиационное производственное объединение имени Ю.Г.Гагарина» (ОАО «КНААПО») от 27.04.2009 № 6/2682 на действия ОАО «Хабаровсккрайгаз». По результатам рассмотрения заявления и приложенных к нему документов установлено следующее. 01 декабря 2008 года между ОАО «Хабаровсккрайгаз» и ОАО «КНААПО» подписан договор № 391-11/П купли-продажи природного газа в 2009 году (далее по тексту - Договор) с протоколом разногласий, согласно которого пункт 6.1 Договора предложено изменить в следующей редакции: «Рост цены природного газа для ОАО «КНААПО» не должен превышать средний годовой уровень инфляции (15%). Покупатель производит оплату природного газа по цене в г.Комсомольске-на-Амуре 3 269,78 рублей за 1 тыс.м.3 Цена газа включает: стоимость газа для промышленных предприятий – 2 767,93 рублей за 1 тыс.м3, тариф на услугу по транспортировке газа по магистральным газопроводам – 226,09 рубля за 1 тыс. м3, тариф на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям – 275,96 рубля за 1 тыс.м3 (приказ ФСТ РФ от 06.11.2008 № 248-э/32). Все цены указаны без НДС».

02 февраля 2009 протокол разногласий со стороны ОАО «Хабаровсккрайгаз» подписан с протоколом согласования разногласий на Договор, согласно которого пункт 6.1 Договора предложен в следующей редакции: «Покупатель производит оплату полученного газа в рублях в сумме, эквивалентной 106,95 у.е.за 1 000 м3, а также производит оплату услуг по транспортировке, согласно утвержденных тарифов: по магистральным газопроводам – 235,10 рублей за 1 тыс.м3 (Приказ ФСТ РФ от 24.12.2008 № 422-Э/20), тариф на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям – 320,30 рублей за 1 тыс.м3 (Приказ ФСТ РФ от 24.12.2008 № 446-Э/21). Все цены указаны без учета НДС».

Также, ОАО «Хабаровсккрайгаз» протоколом согласования разногласий на Договор (от 02.02.2009) предложено пункт 6.2 Договора изменить, согласно следующей редакции: «Цена на газ, приобретаемый у независимого поставщика в рамках проекта Сахалин – 1 устанавливается в условных единицах за 1000 м.куб. Одна условная единица приравнивается к одному доллару США. Расчет между сторонами производится в российских рублях, исходя из обменного курса доллара США к российскому рублю установленного ЦБ России на дату выставления счета. Цена на газ подлежит корректировке каждые три месяца после начала поставок газа по указанному договору (на основании рыночных колебаний – изменение цены на энергоресурсы, изменение процентной ставки по кредитам ЦБ РФ и т.д.). Тарифы на услуги по транспортировке газа по магистральным

газопроводам и газораспределительным сетям могут изменяться по мере принятия таких изменений компетентными органами. Об изменении стоимости газа продавец уведомляет покупателя не позднее, чем за 15 дней до начала каждого квартала в текущем году».

Протокол согласования разногласий на Договор (от 02.02.2009) ОАО «Хабаровсккрайгаз» со стороны ОАО «КНААПО» не подписан. 16 марта 2009 года ОАО «Хабаровсккрайгаз» в адрес ОАО «КНААПО» письмом № 1045/7 направило уведомление о том, что «в связи с ухудшением общей экономической ситуации значительными валютными рисками, во избежание возникновения убытков от отрицательных курсовых разниц при закупке природного газа в рамках проекта Сахалин 1, руководством ОАО «Хабаровсккрайгаз» принято решение для расчетов со всеми промышленными предприятиями устанавливать оптовую цену на газ в условных единицах. В связи с этим ОАО «Хабаровсккрайгаз» уведомляет, что с 01.04.2009 оптовая цена на газ приобретаемый у независимого поставщика в рамках проекта Сахалин – 1 составит 106,95 у.е. за 1000 м.куб. Тариф за услуги транспортировки газа по газораспределительным сетям и магистральным газопроводам не изменен».

09 апреля 2009 года ОАО «КНААПО» направило в адрес ОАО «Хабаровсккрайгаз» письмо № 589юр, согласно которого пояснило, «что стороны смогли достичь согласия по ряду важнейших условий договора, устранить все разногласия не удалось. В частности, по инициативе Вашего предприятия предложено внести в пункт 6.1 договора условие об изменении стоимости газа, а именно «. . . в рублях в сумме эквивалентной 106.95 у.е. за 1 000 м . . .». Данное предложение для ОАО «КНААПО» является неприемлемым поскольку оно приведет к существенному увеличению затрат на приобретение газа в условиях уже произошедшего с 01.01.2009 года увеличения стоимости данного энергоресурса. Наше предприятие с пониманием относится к необходимости увеличения цены на газ с 01.01.2009 года и, выражая свою заинтересованность в продолжении долгосрочных и стабильных отношений с Вашей организацией, осуществляло все необходимые платежи за газ, потребленный в первом квартале. Однако, несмотря на данное обстоятельство, Вашей организацией заявлено о дополнительном увеличении цены на газ, при этом документальных доказательств, подтверждающих обоснованность повышения цены, не представлено. Учитывая принцип добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений, изложенных в ч.3 ст. 10 ГК РФ, предлагаю установить размер оптовой цены поставляемого газа в размере 2 944,54 руб. за 1 000 м.куб. ».

14 мая 2009 года ОАО «Хабаровсккрайгаз» направило в адрес ОАО «КНААПО» письмо № 2372/8 о том, что «ОАО «Хабаровсккрайгаз» поставляет природный газ, добываемый в рамках проекта Сахалин-1, на коммерческой основе. Оптовая цена на природный газ, добываемый в рамках проекта Сахалин-1, не подлежит государственному регулированию и устанавливается ежеквартально. Учитывая, что оплата за газ ОАО «Хабаровсккрайгаз» производит в долларах США, цена природного газа поставляемого потребителям Хабаровского края напрямую зависит от курса доллара США к российскому рублю. В связи с колебанием курса доллара США к российскому рублю с 01.04.2009 г. Цена на газ, приобретаемый у независимого поставщика в рамках проекта Сахалин-1 устанавливается в условных единицах (у.е.) приравнивается к одному доллару США. Расчеты между ОАО «Хабаровсккрайгаз» и покупателями производится в российских рублях,

исходя из обменного курса доллара США к российскому рублю установленного ЦБ России на дату выставления счета».

В заседании Комиссии представители ОАО «КНААПО» пояснили следующее. 09 декабря 2008 года в адрес ОАО «КНААПО» поступило от ОАО «Хабаровсккрайгаз» предложение о заключении договора купли – продажи природного газа № 391-11/П в 2009 году. До поступления указанного предложения между ОАО «КНААПО» и ОАО «Хабаровсккрайгаз» 31 октября 2007 года был заключен договор купли-продажи в 2008 году № 14-02-03. ОАО «КНААПО» не согласившись с предложенными ОАО «Хабаровсккрайгаз» условиями в проекте договора № 391-11/П и с учетом протокола согласования разногласий, 20 апреля 2009 года обратилось в арбитражный суд Хабаровского края с соответствующими исковыми требованиями. В соответствии с пунктом 11 правил поставки газа в Российской Федерации, утвержденными постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 № 162 в случае, если покупатель обратился в арбитражный суд с иском по преддоговорному спору, действие договора поставки газа, заключенного на предыдущий период, продлевается до вступления в силу решения суда. С учетом изложенных обстоятельств, ОАО «КНААПО» в настоящее время руководствуется положениями договора купли-продажи природного газа № 14-2-2003 от 31.10.2007.

Также необходимо отметить, что согласно пункту 6.2 Договора цена газа корректируется в зависимости от изменения ее составляющих каждые три месяца после начала поставки газа на основании рыночных колебаний – изменения цены на энергоресурсы, изменения процентной ставки по кредитам ЦБ РФ. ОАО «Хабаровсккрайгаз» своим распоряжением от 28.11.2009 № 8-рк установил с 01.01.2009 оптовую цену на газ в размере 2 944,54 руб. за 1 000 куб.м. Впоследствии, а именно с 01.04.2009 года цена на газ была увеличена до 106,95 у.е. за 1 000 куб.м. при этом документального доказательства, обосновывающего повышение цены, представлено не было.

Вместе с тем, ОАО «КНААПО» приобретает природный газ, как для собственных нужд, так и производит отпуск тепловой энергии сторонним организациям. Согласно данным Комитета по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края, при расчете стоимости топлива в тарифах на тепловую энергию обществу заложена цена на газ на 2009 год в размере 2 928 руб. за 1 000 куб.м. С учетом условий действующего договора на поставку природного газа и цены газа, утвержденной Комитетом по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края, ОАО «КНААПО» с 01.01.2009 года по настоящее время приобретает природный газ у ОАО «Хабаровсккрайгаз» по тарифу 1 квартала 2009 года, а именно по цене 2 944,54 руб. за 1 000 куб.м.

Кроме того, ОАО «КНААПО» на стадии заключения Договора на поставку газа на 2009 год неоднократно обращалось в ОАО «Хабаровсккрайгаз» с просьбой представить обоснования увеличения цены природного газа с документальным подтверждением такого увеличения. Однако, ОАО «Хабаровсккрайгаз» отказалось представлять такое подтверждение, ссылаясь на невозможность разглашения сведений, закрепленных в соглашении с компанией «Эксон Нефтегаз Лимитед».

Вместе с тем, как пояснило ОАО «КНААПО», при анализе уведомления ОАО «Хабаровсккрайгаз» от 16.03.2009 № 1045/7 ОАО «КНААПО» установило, что

основанием для повышения цены явилось желание поставщика избежать возникновения убытков, которые могли сложиться от отрицательной курсовой разницы. Данные обстоятельства указывают на наличие признаков монопольно высокой цены. Исходя из вышеизложенного, по мнению ОАО «КНААПО», ОАО «Хабаровсккрайгаз», злоупотребляет своим доминирующим правом, что нарушает принцип создания взаимовыгодных отношений и навязывает ОАО «КНААПО» невыгодные условия договора.

Кроме того, в заседании Комиссии представителем ОАО «КНААПО» было отмечено, что ущемление интересов ОАО «КНААПО», также, выражается в том, что приобретая газ у ОАО «Хабаровсккрайгаз» по коммерческой цене, возмещать ее стоимость, при реализации тепловой энергии, может только по регулируемой цене. Возникновение отрицательной разницы, складывающейся между стоимостью приобретаемой у ОАО «Хабаровсккрайгаз» и возмещенной в цене поставляемой тепловой энергии, повлечет возникновение убытков для ОАО «КНААПО» (расчеты нами приложены).

Также, ОАО «КНААПО» было указано, что ОАО «КНААПО» обращалось к другим поставщикам газа, а именно к ОАО «Роснефть - Сахалинморнефтегаз» и к компании «Эксон Нефтегаз Лимитед» с предложением заключить договор на поставку газа, но получили отрицательные ответы, поэтому ОАО «КНААПО» ограничено в возможности выбора поставщика природного газа и вынуждено покупать газ у ОАО «Хабаровсккрайгаз». В заседании Комиссии представители ОАО «Хабаровсккрайгаз» пояснили, что законодательством Российской Федерации определен порядок формирования регулируемых цен на газ, добываемый на территории Российской Федерации, и тарифы на услуги по его транспортировке на территории Российской Федерации по магистральным газопроводам и газораспределительным сетям.

Согласно постановлению Правительства РФ от 29.12.2000 № 1021 «О государственном регулировании цен на газ и тарифов на услуги по его транспортировке на территории Российской Федерации» регулируемые оптовая цена на газ и плата за снабженческо-сбытовые услуги не распространяется на газ, добываемый организациями, не являющимся аффилированными лицами акционерного общества «Газпром» и (или) организаций – собственников региональных систем газоснабжения либо созданными во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 17 ноября 1992 г. № 1403 «Об особенностях приватизации и преобразования в акционерные общества государственных предприятий, производственных и научно-производственных объединений нефтяной, нефтеперерабатывающей промышленности и нефтепродуктообеспечения» (кроме организаций, являющихся собственниками региональных систем газоснабжения). Природный газ, по Договору, поставляется в рамках проекта Сахалин-1 от независимого поставщика Компания «Эксон Нефтегаз Лимитед», который не подпадает под государственное регулирование цен на газ.

Согласно пункту 2 статьи 317 Гражданского кодекса РФ (ГК РФ), в денежном обязательстве может быть предусмотрено, что оно подлежит оплате в рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах. В этом случае подлежащая уплата в рублях сумма определяется по официальному курсу соответствующей валюты или условных

денежных единицах на день платежа, если иной курс или иная дата его определения не установлены законом или соглашением сторон. Изменение цены после заключения Договора допускается в случае и на условиях, предусмотренных договором, законом либо в установленном законом порядке (п.2 ст. 424 ГК РФ). Пунктом 6.2 Договора предусмотрены случаи изменения цен и порядок уведомления стороны. Так, продавец обязан уведомить покупателя не позднее, чем за 15 дней до введения новых цен.

Статьей 451 ГК РФ предусмотрено основание изменения и расторжения договора в связи с существенными изменениями обстоятельств, как для одной из сторон, так и для всех участвующих в договоре сторон. Под такими обстоятельствами понимается находящееся вне контроля сторон экономические (наличие товара на рынке, способы его доставки, рыночные цены на товар и рабочую силу и т.п.), правовые и иные факторы, существовавшие в стране (странах), отдельных регионах на момент заключения договора. Изменение данных факторов в период действия договора не связывается с действием непреодолимой силы. Причины, выразившие такое изменение, не могут быть преодолены заботливыми стараниями сторон договора.

Учитывая вышеизложенное и тот факт, что ОАО «Хабаровсккрайгаз» в рамках международного контракта с Компанией «Эксон Нефтегаз Лимитед» производит оплату закупаемого природного газа в у.е., 1 у.е.приравняется к 1 доллару США. Во избежание возникновения убытков от отрицательных разниц, значительными валютными рисками, а также, ухудшением общей экономической ситуации, генеральным директором ОАО «Хабаровсккрайгаз» принято решение установить оптовую цену на закупаемый газ, в рамках проекта Сахалин – 1 в условных единицах и оформления соответствующих изменений, изложенных в дополнительном соглашении (протоколе согласования разногласий).

В настоящее время, ОАО «Хабаровсккрайгаз» реализует природный газ ОАО «КНААПО» на условиях Договора, с учетом распоряжений генерального директора № 11-рк от 04.03.2009, № 14-рк от 19.05.2009 и пр. Вместе с тем, ОАО «КНААПО» считает действующим договор купли-продажи природного газа, заключенный на 2008 год, производит оплату с ОАО «Хабаровсккрайгаз» по ценам, установленным на 1 квартал 2009 года. Также необходимо отметить, что ОАО «Хабаровсккрайгаз» формирует оптовую цену для промышленных предприятий исходя из ежеквартального изменения цен на газ независимого производителя, выраженного в долларах, прямых расходов связанных с приобретением валюты для оплаты за газ, обслуживание расчетных и валютных счетов, операций, связанных с конвертацией валюты, получением и использованием заемных средств для осуществления двух месячной предоплаты за объемы газа до начала периода поставок газа, оплатой потерь газа при транспортировке по магистральному газопроводу, оплата услуг по приему-передаче газа от производителя к транспортировщику, расходов, связанных с реализацией газа промышленным предприятиям и рентабельности.

Относительно расходов, связанных с реализацией газа промышленным предприятиям ОАО «Хабаровсккрайгаз» пояснило следующее. ОАО «Хабаровсккрайгаз» производит распределение затрат на реализацию сжиженного газа, природного газа, прочую деятельность, согласно методическим указаниям в сфере регулирования цен и тарифов на газ, и формирует плату в

размере необходимом для возмещения производимых расходов, связанных с реализацией газа, которые не вошли в состав тарифов, устанавливаемые регулирующими органами. Филиалы ОАО «Хабаровсккрайгаз» также осуществляют распределение затрат по видам деятельности, затем, в управлении ОАО «Хабаровсккрайгаз» собираются распределенные затраты и формируется бюджет компании. Так как, оптовая цена на газ не подлежит государственному регулированию, при распределении затрат ОАО «Хабаровсккрайгаз» придерживается методических указаний по регулированию размера платы за снабженческо-сбытовые услуги, оказываемые конечным потребителям поставщиками газа, согласно приказу ФСТ России от 17.08.2008 № 173-э/5, несмотря на то, что данные указания не распространяются на данный вид деятельности.

Консолидированный бюджет доходов и расходов ОАО «Хабаровсккрайгаз» формируется из доходов и расходов филиалов ОАО «Хабаровсккрайгаз». В каждом филиале ОАО «Хабаровсккрайгаз» прямые расходы относятся прямо на конкретный вид деятельности, а косвенные расходы (общественные) распределяются по видам деятельности пропорционально выручке. В каждом филиале ОАО «Хабаровсккрайгаз» индивидуальные проценты распределения общехозяйственных расходов по видам деятельности, что находит отражение в общем консолидированном бюджете ОАО «Хабаровсккрайгаз». Консолидированный бюджет расходов расписан по видам деятельности по статьям затрат, в том числе, по виду деятельности – реализация природного газа. Например, приобретенная услуга, которая прямо не относится на конкретный вид деятельности (телефонная связь АУП) по итогам деятельности за месяц распределяется на все виды деятельности, осуществляемые филиалами ОАО «Хабаровсккрайгаз» или ОАО «Хабаровсккрайгаз».

Эксплуатационные затраты, связанные с реализацией газа составляют около десяти процентов общего бюджета расходов по ОАО «Хабаровсккрайгаз». Кроме того, как пояснил представитель ОАО «Хабаровсккрайгаз», Правительство Хабаровского края обязало ОАО «Хабаровсккрайгаз» содержать магистральные и распределительные газопроводы, построенные за счет средств краевого и местных бюджетов в поселках Ягодном, Аннинские минеральные воды и село Богородское.

До настоящего времени по данным газопроводам не определен собственник, ОАО «Хабаровсккрайгаз» не имеет возможности учесть в регулируемых тарифах на транспортировку затраты на содержание распределительных газопроводов и дополнительно несет затраты на эксплуатацию магистральных газопроводов без источника финансирования в сумме 9 416 тыс.руб. за счет прибыли от реализации газа. Учитывая, что газораспределительные сети – это неделимый и опасный комплекс, который необходимо обслуживать и содержать, ОАО «Хабаровсккрайгаз» несет расходы, которые не включены и не могут быть включены в состав расходов при регулировании тарифов на транспортировку газа (затраты по обслуживанию газораспределительных станций, по обслуживанию средств телеметрии, расположенных на газопроводах и пр.).

Помимо этого, ОАО «Хабаровсккрайгаз» несет затраты по обслуживанию сторонними организациями распределительного газопровода в селах Ильинка и Бычиха в размере 6 950 тыс. руб., которые, также, не учтены Комитетом по ценам и

тарифам Правительства Хабаровского края и ФСТ России в тарифах на транспортировку природного газа. В соответствии с Договором и действующими нормативными правовыми актами Хабаровским УФАС России установлено следующее. Частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-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, в том числе, установление, поддержание монопольно высокой цены товара.

Приказом Хабаровского УФАС России от 26.01.2000 № 5-П ОАО «Хабаровсккрайгаз» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка Федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, согласно которого ОАО «Хабаровсккрайгаз» на территории Хабаровского края занимает доминирующее положение на рынке услуги по снабжению газом с долей более 65 процентов.

Частью 1 статьи 6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что монопольно высокой ценой товара (за исключением финансовой услуги) является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если: эта цена превышает цену, которую в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по количеству продаваемого за определенный период товара, составу покупателей или продавцов товара (определяемому исходя из целей приобретения или продажи товара) и условиям доступа (далее - сопоставимый товарный рынок), устанавливают хозяйствующие субъекты, не входящие с покупателями или продавцами товара в одну группу лиц и не занимающие доминирующего положения на сопоставимом товарном рынке; эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли.

Согласно Федеральному закону от 17.07.2009 № 164-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» часть 1 статьи 6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» изложена в следующей редакции: монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование, при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами.

Хабаровским УФАС России на основании раздела 3 Административного регламента ФАС России по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного приказом ФАС России от 25.12.07 № 447 (в частности, п.3.26 данного Регламента), а также разделов 5, 6

Порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарных рынках, утвержденного приказом ФАС России от 25.04.06 № 108, в частности, пунктов 31-33, 36, 39, устанавливающих порядок определения хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, и их долей на товарном рынке, а также состава (численности) групп покупателей, приобретающих товар у продавцов, которые действуют на рынке, проведен анализ и оценка состояния конкурентной среды на рынке услуг по купле-продаже природного газа за 2008-2009 гг. на территории Хабаровского края (в том числе с определением состава хозяйствующих субъектов и их долей на соответствующих товарных рынках) с целью установления наличия (отсутствия) хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение и установления наличия (отсутствия) сопоставимых рынков данных услуг на территории Хабаровского края.

По результатам проведенного анализа Хабаровским УФАС России установлено, что на территории Хабаровского края услуги по поставке (распределение, реализации) газа по распределительным сетям газоснабжения среди потребителей оказывает исключительно ОАО «Хабаровсккрайгаз», сопоставимые рынки вышеуказанных услуг на территории Хабаровского края отсутствуют. Также, Хабаровским УФАС России установлено, что ОАО «Хабаровсккрайгаз» заключен договор купли-продажи природного газа на оптовом рынке с независимым поставщиком, в рамках проекта Сахалин-1. Покупаемый ОАО «Хабаровсккрайгаз» природный газ, в рамках проекта Сахалин-1, поставляется хозяйствующим субъектам в рамках заключенных договоров купли-продажи природного газа.

28 ноября 2008 года генеральный директор ОАО «Хабаровсккрайгаз» утвердил распоряжение № 8-рк «Об оптовой цене на природный газ на 1 квартал 2009 года», согласно которого установлено, что в соответствии с заключенными на 2009 год с покупателями договоров купли-продажи природного газа, добываемого в рамках проекта Сахалин-1 с 01.01.2009 года установить оптовую цену на газ, приобретаемый у независимого поставщика Эксон Нефтегаз Лимитед в размере 2 944,54 руб. за 1 000 м.куб. (без НДС) для расчетов за газ со всеми промышленными и коммунально-бытовыми потребителями, кроме предприятий муниципальной энергетики и ЖКХ.

04 марта 2009 года генеральный директор ОАО «Хабаровсккрайгаз» утвердил распоряжение № 11-рк «Об оптовой цене на природный газ на 2 квартал 2009 года», согласно которого с 01.04.2009 года оптовая цена на газ, приобретаемый у независимого поставщика Эксон Нефтегаз Лимитед, установлена в размере 106,95 условных единиц за 1 000 м.куб. (без НДС) для расчетов за газ со всеми промышленными и коммунально-бытовыми, кроме предприятий муниципальной энергетики и ЖКХ. Пунктом 1.1 Договора установлено, что ОАО «Хабаровсккрайгаз» поставляет, а ОАО «КНААПО» оплачивает и принимает природный газ, добываемый в рамках проекта Сахалин-1, в порядке и на условиях, указанных в настоящем договоре, а также в приложениях к договору, являющихся неотъемлемой частью настоящего договора. Пунктом 6.1 Договора установлено, что покупатель производит оплату полученного газа по коммерческой цене в г. Комсомольск-на-Амуре 3 644,13 рублей за 1 тыс.м.3 Цена газа включает: стоимость газа для промышленных предприятий – 2 944,54 рублей за 1 тыс.м3, тариф на услугу по транспортировке газа по магистральным газопроводам – 235,92 рубля за 1 тыс. м3, тариф на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям – 463,67 рубля за 1 тыс.м3 (приказ ФСТ РФ от 06.11.2008 № 248-э/32). Все цены указаны

без НДС.

Пунктом 6.2 Договора установлено, что цена газа корректируется в зависимости от ее изменения составляющих: стоимости газа для промышленных предприятий – каждые три месяца после начала поставок газа по настоящему договору (на основании рыночных колебаний – изменения цены на энергоресурсы, изменения процентной ставки по кредитам ЦБ РФ и т.д.); тарифы на услуги по транспортировке газа по магистральным газопроводам и по газораспределительным сетям – по мере принятия таких изменений компетентными органами. Об изменениях стоимости газа для промышленных предприятий продавец уведомляет покупателя не позднее, чем за 15 дней до начала каждого квартала в текущем году.

Протоколом согласования разногласий на Договор ОАО «Хабаровсккрайгаз» пункт 6.1 Договора предложено в следующей редакции: «Покупатель производит оплату полученного газа в рублях в сумме, эквивалентной 106,95 у.е. за 1 000 м³, а также производит оплату услуг по транспортировке, согласно утвержденных тарифов: по магистральным газопроводам – 235,10 рублей за 1 тыс.м³ (Приказ ФСТ РФ от 24.12.2008 № 422-Э/20), тариф на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям – 320,30 рублей за 1 тыс.м³ (Приказ ФСТ РФ от 24.12.2008 № 446-Э/21). Все цены указаны без учета НДС».

Протоколом согласования разногласий на Договор ОАО «Хабаровсккрайгаз» предложено пункт 6.2 Договора в следующей редакции: «Цена на газ, приобретаемый у независимого поставщика в рамках проекта Сахалин – 1 устанавливается в условных единицах за 1000 м.куб. Одна условная единица приравнивается к одному доллару США. Расчет между сторонами производится в российских рублях, исходя из обменного курса доллара США к российскому рублю установленного ЦБ России на дату выставления счета. Цена на газ подлежит корректировке каждые три месяца после начала поставок газа по указанному договору (на основании рыночных колебаний – изменение цены на энергоресурсы, изменение процентной ставки по кредитам ЦБ РФ и т.д.). Тарифы на услуги по транспортировке газа по магистральным газопроводам и газораспределительным сетям могут изменяться по мере принятия таких изменений компетентными органами. Об изменении стоимости газа продавец уведомляет покупателя не позднее, чем за 15 дней до начала каждого квартала в текущем году».

В соответствии с пунктом 3 постановления Правительства Российской Федерации от 29.12.2000 № 1021 «О государственном регулировании цен на газ и тарифов на услуги по его транспортировке на территории Российской Федерации» (далее по тексту – Постановление № 1021) 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 и платы за снабженческо-сбытовые услуги.

Абзацем 11 пункта 2 Постановления № 1021 установлено, что регулируемые оптовая цена на газ и плата за снабженческо-сбытовые услуги не распространяются на газ, добываемый организациями, не являющимися аффилированными лицами акционерного общества «Газпром» и (или) организаций

- собственников региональных систем газоснабжения либо созданными во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 17 ноября 1992 г. № 1403 «Об особенностях приватизации и преобразования в акционерные общества государственных предприятий, производственных и научно-производственных объединений нефтяной, нефтеперерабатывающей промышленности и нефтепродуктообеспечения» (кроме организаций, являющихся собственниками региональных систем газоснабжения).

Приказом Федеральной службы по тарифам от 06.11.2008 № 248-э/32 «Об утверждении тарифов на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям ОАО «Хабаровсккрайгаз» утверждены дифференцированные по группам потребителей тарифы на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям ОАО «Хабаровсккрайгаз» на территории Хабаровского края, вводимые в действие с 01 января 2009 года в размере – 463,67 рублей за 1 тыс.м³.

Приказом Федеральной службы по тарифам от 24.12.2008 № 422-э/20 «Об оптовых ценах на газ, добываемый ОАО «НК «Роснефть», реализуемый потребителям Сахалинской области и Хабаровского края, и тарифах на услуги по транспортировке газа по магистральным газопроводам ООО «РН - Сахалинморнефтегаз» для независимых организаций» утверждены тарифы на услугу по транспортировке газа по магистральным газопроводам, оказываемые независимым организациям ООО «РН-Сахалинморнефтегаз», при его поставке потребителям Хабаровского края в размере 235 руб.10коп. за 1000 куб.м (без НДС)».

Таким образом, цена на природный газ для покупателей ОАО «Хабаровсккрайгаз», добываемый в рамках проекта Сахалин – 1 формируется из цены, установленной ОАО «Хабаровсккрайгаз», согласно договора купли – продажи газа, заключенного между ОАО «Хабаровсккрайгаз» и «Эксон Нефтегаз Лимитед» и иными организациями и тарифов на услуги по транспортировке газа по магистральным газопроводам и услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям, утвержденных органом исполнительной власти в области государственного регулирования цен.

Вместе с тем, статьей 454 ГК РФ установлено, что по договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену). Статьей 485 ГК РФ установлено, что покупатель обязан оплатить товар по цене, предусмотренной договором купли-продажи, либо, если она договором не предусмотрена и не может быть определена исходя из его условий, по цене, определяемой в соответствии с пунктом 3 статьи 424 ГК РФ, а также совершить за свой счет действия, которые в соответствии с законом, иными правовыми актами, договором или обычно предъявляемыми требованиями необходимы для осуществления платежа. Статьей 424 ГК РФ установлено, что исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. В предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами и (или) органами местного самоуправления. Изменение цены после заключения договора допускается в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законом либо в

установленном законом порядке.

Согласно статьи 140 ГК РФ рубль является законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости на всей территории Российской Федерации. Платежи на территории Российской Федерации осуществляются путем наличных и безналичных расчетов. Случаи, порядок и условия использования иностранной валюты на территории Российской Федерации определяются законом или в установленном им порядке. Статьей 317 ГК РФ установлено, что денежные обязательства должны быть выражены в рублях (статья 140 ГК РФ). В денежном обязательстве может быть предусмотрено, что оно подлежит оплате в рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах (эю, "специальных правах заимствования" и др.). В этом случае подлежащая уплате в рублях сумма определяется по официальному курсу соответствующей валюты или условных денежных единиц на день платежа, если иной курс или иная дата его определения не установлены законом или соглашением сторон.

Использование иностранной валюты, а также платежных документов в иностранной валюте при осуществлении расчетов на территории Российской Федерации по обязательствам допускается в случаях, в порядке и на условиях, определенных законом или в установленном им порядке. Таким образом, установление ОАО «Хабаровсккрайгаз» стоимости природного газа в рублях в сумме, эквивалентной условным единицам не противоречит действующему законодательству Российской Федерации. Также, Комиссией Хабаровского УФАС России изучено формирование ОАО «Хабаровсккрайгаз» стоимости газа для промышленных предприятий, которая состоит из: оптовой цены на газ поставщика «Эксон Нефтегаз Лимитед», затрат по обслуживанию кредитных ресурсов, комиссии банка за конверсионные операции, агентского вознаграждения СМНГ, потерь газа при транспортировке по магистральным газопроводам, расходов, связанных с реализацией газа и рентабельности. Расходы, включенные в оптовую цену на газ поставщика «Эксон Нефтегаз Лимитед» не представляется возможным изучить, поскольку формирование оптовой цены осуществляется непосредственно участниками международного договора купли – продажи газа, заключенного с ОАО «Хабаровсккрайгаз».

Расходы ОАО «Хабаровсккрайгаз», связанные с реализацией газа на 2 квартал 2009 года составили 246,5 руб. на 1 000 м.куб., в которые вошли следующие затраты: фонд оплаты труда, налоги на фонд оплаты труда, материальные затраты, амортизация основных средств и прочие затраты. Комиссией Хабаровского УФАС России по результатам анализа расходов ОАО «Хабаровсккрайгаз», связанных с реализацией газа, установлено, что расходы, включаемые в цену по снабжению природного газа ОАО «КНААПО» являются расходами необходимыми для производства и реализации услуги по поставке природного газа для промышленных предприятий.

Вместе с тем, Комиссией Хабаровского УФАС России также установлено, что ОАО «Хабаровсккрайгаз» несет затраты по содержанию магистральных и распределительных газопроводов, построенных за счет средств краевого и местных бюджетов в поселках Ягодном, Аннинские минеральные воды и село Богородское в размере 9 416 тыс.руб. Вышеуказанные затраты окупаются за счет прибыли от реализации природного газа. Согласно пояснениям представителя

ОАО «Хабаровсккрайгаз» до настоящего времени по вышеуказанным объектам не определен собственник, соответственно ОАО «Хабаровсккрайгаз» не имеет возможности учесть затраты по содержанию и обслуживанию данных объектов в регулируемых тарифах на услугу по транспортировке газа по магистральным газопроводам и на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям (письмо от 13.01.2010 № 6/125). Помимо этого, ОАО «Хабаровсккрайгаз» несет затраты по обслуживанию сторонними организациями распределительного газопровода в селах Ильинка и Бычиха в размере 6 950 тыс. руб.

Также, в заседании Комиссии Хабаровского УФАС России, представители ОАО «Хабаровсккрайгаз» пояснили, что отсутствие надлежащего содержания и обслуживания данных объектов, приведет к угрозе жизни и здоровья граждан, и в последствии, к ограничению подачи газа вышеуказанных населенных пунктов. В связи с чем, Комиссия Хабаровского УФАС России, руководствуясь частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», считает необходимым направить обращение в Правительство Хабаровского края о ситуации, связанной с содержанием и обслуживанием ОАО «Хабаровсккрайгаз» вышеуказанных газопроводов.

Также, Комиссией Хабаровского УФАС России установлено, что при формировании стоимости газа для промышленных предприятий ОАО «Хабаровсккрайгаз» установлен уровень рентабельности в размере 15%. Прибыль, полученная ОАО «Хабаровсккрайгаз» направлена на развитие инфраструктуры (распределительные сети газоснабжения) по снабжению промышленных предприятий природным газом. Таким образом, установленная ОАО «Хабаровсккрайгаз» цена на поставку природного газа для ОАО «КНААПО», добываемого в рамках проекта Сахалин-1, не превышает суммы расходов и прибыли, необходимых для производства и реализации услуги по поставке природного газа.

На основании вышеизложенного, Комиссия Хабаровского УФАС России пришла к выводу об отсутствии в действиях (бездействии) ОАО «Хабаровсккрайгаз» нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части установления монопольно высокой цены на услуги поставки природного газа для ОАО «КНААПО». Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела № 3-1/80 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. ОАО «Хабаровсккрайгаз» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.
3. Направить обращение в Правительство Хабаровского края о ситуации, связанной с содержанием и обслуживанием ОАО «Хабаровсккрайгаз» соответствующих газопроводов.

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

невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.