

GERB

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАРАЧАЕВО-ЧЕРКЕССКОЙ РЕСПУБЛИКЕ**

369000, г. Черкесск,

пр. Ленина, 38

тел. 6-63-56,

факс (878-22) 6-64-55

31.01.2018 г. № - 2/16

на

№ _____ от _____

РЕШЕНИЕ

Оглашено 19 января 2018 г.

Изготовлено в полном объеме 31 января 2018 г. г.
Черкесск Комиссия Карачаево-Черкесского УФАС России по
рассмотрению дела о нарушении антимонопольного
законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

- К.А. Бабаева – заместителя руководителя управления,

Членов Комиссии:

- С.М. Кумратова - начальника отдела защиты конкуренции и
контроля органов власти;

- А.Ю. Салпагаровой - специалиста - эксперта отдела защиты
конкуренции и контроля органов власти;

- А.А. Левченко – специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции
и контроля органов власти;

- А.А. Шебзухова – специалиста 1 разряда отдела защиты
конкуренции и контроля органов власти,

с участием:

- представителей заинтересованного лица – Карачаево-Черкесского Республиканского государственного унитарного предприятия «Теплоэнерго» - Л. (доверенность № 18 от 12.12.2017 года), Л. (доверенность № 01 от 19.01.2018 года),

в отсутствие:

- представителя ответчика Общества с ограниченной ответственностью «Газпром межрегионгаз Пятигорск», надлежаще извещенного о времени и месте заседания, о причинах неявки не сообщившего,

рассмотрев дело № 22/2017 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Газпром межрегионгаз Пятигорск» (194044, г. Санкт-Петербург, пр. Большой Сампсониевский, д. 60, литер А, ИНН 2632082700, ОГРН 1062632033760, далее - ООО «Газпром межрегионгаз Пятигорск») пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в навязывании Карачаево-Черкесскому Республиканскому государственному унитарному предприятию «Теплоэнерго» (369000, КЧР, г. Черкесск, ул. Красная, д. 19, ИНН 0901050303, ОГРН 1020900515459, далее – КЧРГУП «Теплоэнерго», Предприятие) условий договоров, невыгодных для него, необоснованном требовании о передаче финансовых средств в счет оплаты поставки газа по договорам поставки газа от 01.12.2016 г. № 19-3-0002/17 и от 01.12.2016 г. №19-3-0002/17К за январь 2017 года по максимальной оптовой цене и применению, в период с 1 по 14 апреля 2017 года, повышающих коэффициентов к оптовой цене на газ и тарифу на транспортировку природного газа,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с пунктами 1, 2 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» основанием для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства является поступление из государственных органов, органов местного самоуправления материалов или поступление заявлений юридического или физического лица, указывающих на признаки нарушения антимонопольного законодательства.

УФАС по КЧР рассмотрены жалобы (вх. № 1584 от 07.06.2017 года

и № 2728 от 28.09.2017 года) КЧРГУП «Теплоэнерго» на неправомерные действия ООО «Газпром межрегионгаз Пятигорск» в части применения при расчете за поставку природного газа максимального уровня оптовых цен и применении повышающих коэффициентов к оптовой цене на газ и тарифу на транспортировку природного газа.

Из жалобы следует, что Предприятием и поставщиком - ООО «Газпром межрегионгаз Пятигорск» подписан договор поставки газа №19-3-0002/17К от 01.12.2016 года и договор поставки газа № 19-3-0002/17 от 01.12.2016 года, с условиями которых Предприятие не согласилось и направило контрагенту протокол разногласий, в том числе по пункту, касающемуся цены на газ. В редакции поставщика «оптовая цена на газ принимается равной предельной максимальной оптовой цене на газ», однако, КЧРГУП «Теплоэнерго» полагает, что подлежит применению предельная минимальная оптовая цена. Кроме того, в соответствии с протоколом разногласий, КЧРГУП «Теплоэнерго» предлагало предусмотреть договором неравномерность поставки газа по суткам в течение месяца, в связи с тем, что основными потребителями производимой Предприятием тепловой энергии является население и объекты социального значения. Предприятие направило в адрес ООО «Газпром межрегионгаз Пятигорск» дополнительное соглашение к договору поставки газа «Об изменении пункта 5.1. договора». Не согласовав спорные пункты договора, не приняв к рассмотрению протокол разногласий и вышеуказанное дополнительное соглашение, поставщик предъявил за январь 2017 года по нескольким точкам поставки (котельные Предприятия в п. Медногорский, ст. Преградная, поставка газа по которым осуществляется с октября 2013 года) сумму, рассчитанную с применением максимальной оптовой цены на природный газ, а также в период с 1 по 14 апреля 2017 года применил повышающий коэффициент 1,5 к оптовой цене на газ и тариф на транспортировку природного газа. В тоже время, с февраля 2017 года ООО «Газпром межрегионгаз Пятигорск», было согласовано неприменение к КЧРГУП «Теплоэнерго» предельной максимальной цены. Таким образом, в период действия одного договора поставки газа сложилась ситуация, при которой поставщиком применяются как минимальная, так и максимальная оптовые цены на газ.

Усмотрев в действиях ООО «Газпром межрегионгаз Пятигорск» признаки нарушения антимонопольного законодательства, УФАС по КЧР своим Приказом № 120 от 05.12.2017 года возбудило дело № 22

по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в навязывании КЧРГУП «Теплоэнерго» условий договора, невыгодных для него, необоснованном требовании о передаче финансовых средств в счет оплаты поставки газа по договору поставки газа от 01.12.2016 г. № 19-3-0002/17 за январь 2017 года по максимальной оптовой цене и применению, в период с 1 по 14 апреля 2017 года, повышающих коэффициентов к оптовой цене на газ и тарифу на транспортировку природного газа.

Определением от 05.12.2017 года дело назначено к рассмотрению.

Представитель заинтересованного лица – КЧРГУП «Теплоэнерго» на заседании Комиссии поддержала доводы, указанные ранее в жалобах от 07.06.2017 года и от 28.09.2017 года.

Ответчик ООО «Газпром межрегионгаз Пятигорск» с вменяемым нарушением не согласился и направил в адрес УФАС по КЧР возражения от 19.12.2017 года (вх. № 3611 от 20.12.2017 года) по существу дела. Позиция заключается в том, что оптовая цена на газ по договору № 19-3-0002/17К от 01.12.2016 установлена как предельно максимальная в соответствии с требованиями Постановления Правительства от 29.12.2000 № 1021 «О государственном регулировании цен на газ, тарифов на услуги по его транспортировке и платы за технологическое присоединение газоиспользующего оборудования к газораспределительным сетям на территории РФ». Поставка газа конечным потребителям, приобретающим газ сверх объемов, зафиксированных в договорах поставки газа на 2007 год, в том числе и котельным КЧ РГУП «Теплоэнерго» по договору № 19-3-0002/17К от 01.12.2016, осуществлялась по предельно максимальной оптовой цене на газ в рамках заключенного договора поставки газа с ООО «Газпром межрегионгаз» № К-5-Д1/71-0125/17 от 30.12.2016. Ответчик также указывает на то, что согласование предельно минимальной цены на газ является для Общества правом, а не обязанностью. Согласно пояснениям ответчика по договору №19-3-0002/17 от 01.12.2016 максимальная оптовая цена на газ не применялась, так как объемы газа, предусмотренные в договоре, соответствовали зафиксированному в договоре поставки газа на 2007 год. Ссылаясь на позицию Верховного Суда РФ ООО «Газпром межрегионгаз Пятигорск» указывает также, что ресурсоснабжающие организации, какой является КЧРГУП «Теплоэнерго», не отнесены к категории коммунально-бытовых потребителей, следовательно, при

определении стоимости газа и его транспортировки в случае перерасхода газа, допущенного теплоснабжающей организацией, к ней применимы повышающие коэффициенты.

Заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, исследовав письменные материалы, Комиссия УФАС по КЧР приходит к следующему.

Статьей 18 Федерального закона от 31.03.1999 № 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» предусмотрено, что поставки газа проводятся на основании договоров между поставщиками и потребителями независимо от форм собственности в соответствии с гражданским законодательством и утвержденными Правительством Российской Федерации правилами поставок газа и правилами пользования газом в Российской Федерации, а также иными нормативными правовыми актами, изданными во исполнение настоящего Федерального закона.

Постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 № 162 «Об утверждении Правил поставки газа в Российской Федерации» (далее – Правила поставки газа в РФ) регулируются отношения между поставщиками и покупателями газа, в том числе газотранспортными организациями и газораспределительными организациями, и обязательны для всех юридических лиц, участвующих в отношении поставки газа через трубопроводные сети.

Пунктом 2 Правил поставки газа определено, что поставка газа производится на основании договора между поставщиком и покупателем, заключаемого в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, федеральных законов, настоящих Правил и нормативных правовых актов.

Между КЧРГУП «Теплоэнерго» (покупатель) и ООО «Газпром межрегионгаз Пятигорск» (поставщик) подписаны с разногласиями договоры поставки газа № 19-3-002/17 от 01.12.2016 года и № 19-3-0002/17К от 01.12.2016 года (по дополнительно поставляемому газу), в соответствии с условиями которых поставщик обязуется поставлять газ покупателю, а покупатель получать и оплачивать поставленный газ.

Пунктом 2.1 договоров установлен годовой объем поставки газа на 2017 год и дополнительный объем поставляемого газа, с поквартальной и помесечной разбивкой. В пункте 2.2 договоров перечислены точки подключения покупателя и указан объем поставки

газа на каждую котельную.

В соответствии с пунктом 1 статьи 432 Гражданского Кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Для договора энергоснабжения условие о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара (пункт 3 статьи 455, статьи 541 Гражданского Кодекса Российской Федерации, пункт 1 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.02.1998 № 30 «Обзор практики разрешения споров, связанных с договором энергоснабжения»). В ином случае договор не считается заключенным (пункт 2 статья 465 Гражданского Кодекса Российской Федерации).

Согласно пункту 2 статьи 445 Гражданского Кодекса Российской Федерации в случаях, когда в соответствии с Гражданским Кодексом Российской Федерации или иными законами заключение договора обязательно для стороны, направившей оферту (проект договора), и ей в течение тридцати дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течение тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий. При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок сторона, направившая протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда.

В соответствии с разъяснениями, данными в пункте 1 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.05.1997 № 14 «Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров», в случае непередачи в арбитражный суд в тридцатидневный срок акцептантом (потребителем) протокола разногласий по условиям, относящимся к существенным условиям договора, договор считается незаключенным.

В соответствии с пунктом 15.1 Постановления Правительства Российской Федерации от 29.12.2000 г. № 1021 «О государственном регулировании цен на газ, тарифов на услуги по его транспортировке и платы за технологическое присоединение газоиспользующего

оборудования к газораспределительным сетям на территории Российской Федерации» оптовые цены на газ, добываемый Открытым акционерным обществом «Газпром» и его аффилированными лицами (за исключением оптовых цен на природный газ, реализуемый на организованных торгах), на выходе из системы магистрального газопроводного транспорта определяются по соглашению сторон при заключении договоров поставки газа.

Из представленных материалов (копия письма КЧРГУП «Теплоэнерго» № 219 от 27.01.2017 года, № 856 от 26.04.2017 года, №975 от 15.05.2017 года) следует, что КЧРГУП «Теплоэнерго» не согласилось с условиями, предложенными поставщиком газа, направило стороне протокол разногласий, который ООО «Газпром межрегионгаз Пятигорск» рассмотрен не был, существенные условия договора сторонами не были согласованы. Направленное письмом № 530 от 16.03.2017 года дополнительное соглашение № 1 к договору поставки газа № 19-3-0002/17К от 01.12.2016 года ООО «Газпром межрегионгаз Пятигорск» также было проигнорировано.

Пунктом 13 Правил поставки газа в РФ определено, что поставщик обязан поставлять, а покупатель получать (отбирать) газ равномерно в течение месяца в пределах установленной договором среднесуточной нормы поставки газа, а при необходимости - по согласованному между сторонами (включая владельцев газотранспортной системы) диспетчерскому графику. Неравномерность поставки газа по суткам в течение месяца допускается в случаях, предусмотренных договором.

В соответствии с пунктом 14 Правил поставки газа в РФ по требованию покупателя неравномерность поставки газа по суткам в течение месяца предусматривается договором поставки газа в случае если, поставка газа осуществляется для коммунально-бытовых нужд, для котельных и тепловых электростанций в объемах, обеспечивающих потребности в тепловой энергии коммунально-бытовых организаций и населения.

Согласно Уставу Предприятия, данных статистического отчета по форме 1-ТЭП и Постановлениям Главного Управления Карачаево-Черкесской Республики по тарифам и ценам «Об установлении тарифов на тепловую энергию, отпускаемую потребителям» КЧРГУП «Теплоэнерго» приобретает газ с целью производства тепловой энергии для дальнейшего обеспечения потребителей, основную долю (свыше 97%) которых составляет население и социально

значимые объекты.

На этом основании покупатель настаивал на внесении в пункт 2.3 договоров поставки газа дополнений, предусматривающих такую неравномерность поставки газа.

Довод КЧРГУП «Теплоэнерго» о том, что информация о фактическом суточном потреблении газа ежедневно передается в соответствующую службу ООО «Газпром межрегионгаз Пятигорск», предупреждений об ограничении потребления, предусмотренном пунктом 15 Правил поставки газа в РФ, со стороны поставщика в адрес покупателя не поступало, ответчиком не опровергнут.

Доказательств нарушения покупателем условий договора в части суточных расходов газа, определенных пунктом 2.3 договоров, согласно которому суточный объем газа не должен превышать объем, рассчитанный с учетом максимальной нагрузки (часового расхода газа) газоиспользующего оборудования, а также максимального часового расхода газа отдельно по каждой точке подключения, размер которых определен техническими условиями на присоединение к газораспределительной системе, стороной ответчика в материалы дела не представлено.

Следовательно, претензии по превышению суточных лимитов газа является в данном случае необоснованными.

ООО «Газпром межрегионгаз Пятигорск» на рассмотрение Комиссии также, не представлено сведений о возможных финансовых потерях (убытках) от применения к КЧРГУП «Теплоэнерго» предельной минимальной оптовой цены.

Таким образом, уклонение ООО «Газпром межрегионгаз Пятигорск» от согласования спорных условий договора, применение в январе 2017 года предельной максимальной оптовой цены, а также повышающих коэффициентов в период с 1 по 14 апреля 2017 года, по мнению Комиссии, экономически, технологически или иным образом не обосновано и повлекло начисление излишней суммы за поставку газа.

ООО «Газпром межрегионгаз Пятигорск» является поставщиком газа горючего природного и занимает доминирующее положение на рынке услуг по газоснабжению на территории Карачаево-Черкесской Республики.

В соответствии с пунктом 3 части 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Оценив материалы дела, устные пояснения лиц, участвующих в деле, исходя из фактических обстоятельств, сложившихся на момент рассмотрения дела, Комиссия приходит к выводу о том, что действия ответчика подпадают под запрет, установленный пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В связи с чем, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия УФАС по КЧР,

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Газпром межрегионгаз Пятигорск» (194044, г. Санкт-Петербург, пр. Большой Сампсониевский, д. 60, литер А, ИНН 2632082700, ОГРН 1062632033760) нарушившим пункт 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Газпром межрегионгаз Пятигорск» предписание о прекращении нарушения

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА:

- произвести перерасчет суммы, начисленной за дополнительные объемы потребленного Карачаево-Черкесским Республиканским государственным унитарным предприятием «Теплоэнерго» в январе 2017 года газа, исключив применение предельной максимальной цены за потребленный газ.

- не применять повышающий коэффициент «1.5» за период с 1-14 апреля 2017 года к оптовой цене на газ и тариф на транспортировку природного газа при расчете сумм за потребленный газ.

3. Материалы данного дела направить уполномоченному должностному лицу для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии
Бабаев

К.А.

Члены Комиссии
Кумратов

С.М.

А.Ю. Салпагарова

А.А. Левченко

А.А. Шебзухов

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 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.