

7 апреля 2009 года
г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

- Гребнев Ю.Н. - председатель комиссии, заместитель руководителя управления;
- Довгаль Р.Ю. - член комиссии, главный специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий;
- Рябухина И.В. - член комиссии, главный государственный инспектор отдела контроля естественных монополий;
- Ясечко А.А. - член комиссии, начальник отдела контроля естественных монополий,

с участием:

- Лапина К.А. - представителя ОАО «Нижегородская топливно-энергетическая компания» (доверенность от 19.11.2007 №201);
- Ковалева Д.И. - представителя ОАО «Нижегородская топливно-энергетическая компания» (доверенность от 09.12.2008 №190);
- Гришина А.С. - представителя региональной службы по тарифам Нижегородской области (доверенность от 16.12.2008 №43);
- Степанова А.С. - представителя товарищества собственников жилья «Б» (доверенность от 15.07.2008), «Ул. Минина, 8

рассмотрев дело №382-ФАС52-ТР-10-03/10-08 по признакам нарушения ОАО «Нижегородская топливно-энергетическая компания» (603006, Нижний Новгород, Верхне-Волжская набережная, дом 5, ИНН 5260070633) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило заявление ТСЖ «Ул. Минина, 8 «Б» (далее также заявитель) на действия ОАО «Нижегородская топливно-энергетическая компания» (далее также ОАО «НТЭК», Общество), выразившиеся в отказе от внесения изменений в долгосрочный договор поставки газа.

В ходе рассмотрения документов и материалов, поступивших в Управление, в действиях ОАО «Нижегородская топливно-энергетическая компания» обнаружены также признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на поставляемый Обществом природный газ.

Руководствуясь пунктами 2 и 3 части 2 статьи 39 Федерального закона «О защите конкуренции», антимонопольный орган принял решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «Нижегородская топливно-энергетическая компания», о чем на основании части 4 статьи 44 поименованного закона руководителем Управления издан приказ от 21.10.2008 №247 «О возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства».

Поводом для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства послужили действия ОАО «Нижегородская топливно-энергетическая компания», выразившиеся в отказе от внесения изменений в действующий договор поставки газа от 01.07.2007 №33-3-3536-4/2008, заключенный с ТСЖ «Ул. Минина, 8 «Б», и нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на поставляемый обществом природный газ.

Из представленных документов следует, что 1 июля 2007 года между ОАО «НТЭК» и ТСЖ «Ул. Минина, 8 «Б» заключен долгосрочный договор поставки природного газа №33-3-3536-4/2008.

В соответствии с разделом 5 Договора цена на газ на границе раздела газораспределительных сетей и сетей конечного потребителя формируется из регулируемой оптовой цены на газ, платы за снабженческо-сбытовые услуги и тарифов на услуги по его транспортировке по газораспределительным сетям, установленных в порядке, определенном Правительством Российской Федерации.

Таким образом, при расчетах по названному договору газоснабжающая организация применяет оптовые цены на отпускаемое топливо (то есть, относит ТСЖ «Ул. Минина, 8 «Б» к группе промышленных предприятий).

Между тем, как указано в заявлении, товарищество приобретает природный газ по договору для предоставления коммунальных услуг населению (членам товарищества).

С учетом изложенного заявитель считает, что к отношениям сторон (ТСЖ «Ул. Минина, 8 «Б» и ОАО «Нижегородская топливно-энергетическая компания») в части оплаты по договору поставки топлива должны применяться установленные региональной службой по тарифам Нижегородской области розничные цены на природный газ для населения.

Письмом от 16.04.2008 №0908 ТСЖ «Ул. Минина, 8 «Б» обратилось в ОАО «НТЭК» с просьбой о внесении изменений в договор на поставку газа, предусмотрев оплату за поставляемый газ по регулируемым розничным ценам, и сделать перерасчет оплаты за уже поставленный газ.

ОАО «НТЭК» письмом от 04.05.2008 №1171 отказало внести изменения в Договор, пояснив, что ТСЖ «Ул. Минина, 8 «Б» является юридическим лицом и использует газ для производства тепловой энергии, направляемой на централизованное отопление помещений в многоквартирном доме.

На заседании комиссии представители ОАО "Нижегородская топливно-энергетическая компания" вменяемое нарушение антимонопольного законодательства не признали. Просили производство по делу прекратить. По мнению общества, ТСЖ «Ул. Минина, 8 «Б» использует газ в целях топлива для газовой котельной товарищества, которая вырабатывает тепловую энергию, предназначенную для централизованного отопления помещений дома №8 "Б", а также нежилых помещений дома №8 "А" по улице Минина города Нижнего Новгорода. Как следует из пояснений ответчика, указанное обстоятельство исключает возможность применения при расчетах с ТСЖ «Ул. Минина, 8 «Б» розничных цен на газ. Представитель ТСЖ «Ул. Минина, 8 «Б» доводы, изложенные в заявлении в антимонопольный орган, поддержал в полном объеме. По ходатайству заявителя к участию в деле в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, привлечена региональная служба по тарифам Нижегородской области.

Проверив обоснованность доводов, содержащихся в заявлении, письменном объяснении и устных выступлениях присутствующих на заседании комиссии представителей лиц, участвующих в деле, а также лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, изучив материалы дела, комиссия приходит к следующему.

I. В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или может являться ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленных нормативными актами порядка ценообразования.

Приказом руководителя Нижегородского территориального управления Министерства РФ по антимонопольной политике и поддержке предпринимательства от 29.11.2001 №223 открытое акционерное общество «Нижегородская топливно-энергетическая компания» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более чем 35 процентов, по позиции «оптовая реализация газа горючего природного» с долей более 65 процентов в географических границах Нижегородской области.

Как следует из разъяснений Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации (пункт 13 постановления от 30.06.2008 №30), установление доминирующего положения хозяйствующего субъекта производится с учетом его доли на рынке определенного товара. При этом доля признается, если не доказано иное, равной указанной в реестре хозяйствующих субъектов.

Таким образом, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» ОАО «НТЭК» занимает доминирующее положение на рынке оптовой реализации газа горючего природного в географических границах Нижегородской области.

С учетом изложенного действия ОАО «Нижегородская топливно-энергетическая компания» могут быть предметом проверки антимонопольного органа.

II. В соответствии со статьей 26 Федерального закона от 31.03.1999 №69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» поставщикам газа запрещается совершать действия, нарушающие антимонопольное законодательство, в том числе такие действия как нарушение установленного нормативными актами порядка ценообразования.

ОАО «НТЭК» при расчетах с ТСЖ «Ул. Минина, 8 «Б» применяет следующие тарифы на поставку природного газа:

- стоимость газа, определенная приказом Федеральной службы по тарифам №403-э/1 от 04.12.2007;
- тариф на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям, утвержденный приказом Федеральной службы по тарифам №330-э/3 от 13.11.2007;
- специальная надбавка для финансирования программ газификации в составе тарифа на транспортировку, утвержденного приказом Федеральной службы по тарифам №330-э/3 от 13.11.2007;
- плата за снабженческо-сбытовые услуги, утвержденная приказом Федеральной службы по тарифам №330-э/3 от 13.11.2007.

В соответствии с пунктом 10 Основных положений формирования и государственного регулирования цен на газ и тарифов на услуги по его транспортировке на территории Российской Федерации, утвержденным постановлением Правительства РФ от 29.12.2000 №1021, регулирование розничных цен на газ, реализуемый населению, тарифов на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям, размера платы за снабженческо-сбытовые услуги, оказываемые конечным потребителям поставщиками газа, осуществляется в соответствии с методическими указаниями, утверждаемыми федеральным органом исполнительной власти в сфере государственного регулирования цен (тарифов) по согласованию с Министерством экономического развития и торговли Российской Федерации.

Приказом ФСТ России от 23.11.2004 №194-э/12 утверждены методические указания по регулированию розничных цен на газ, реализуемый населению (далее также Методические указания), определяющие основные принципы, порядок формирования и регулирования розничных цен.

В соответствии с названным в предыдущем абзаце приказом решением Правления региональной службы по тарифам Нижегородской области от 17.12.2007 №63/1 установлены розничные цены на природный газ, реализуемый населению Нижегородской области, на 2008 год.

В соответствии с пунктом 3 Методических указаний, "розничные цены, устанавливаемые в соответствии с настоящими указаниями, применяются к объемам газа, реализуемым населению, а также жилищно-строительным кооперативам, товариществам собственников жилья и другим подобным организациям для потребления с использованием местных бытовых приборов, за исключением объемов газа, используемых для центрального отопления и на коммерческие цели".

Пунктом 4 вышеуказанного документа предусмотрено, что в случае, если поставка газа населению осуществляется, в том числе для центрального отопления, включая потребление газа крышными и иными котельными, розничные цены применяются только на цели, указанные в пункте 3 Методических указаний, при условии наличия раздельного учета газа, используемого для центрального отопления. При этом в случае отсутствия раздельного учета газа розничные цены применяются к объему газа, используемому на цели, указанные в пункте 3, по утвержденным в установленном порядке нормируемым удельным показателям потребления газа, с учетом перечня бытовых приборов и других характеристик газопотребления.

Из анализа пунктов 3 и 4 Методических указаний следует, что доля газа, используемая товариществом для отопления жилых помещений членов товарищества, подлежит оплате по цене, установленной для населения. Доля газа, затраченного на отопление иных категорий потребителей, как следствие, иных объектов недвижимости (в рассматриваемом случае - нежилых помещений дома №8 "А" по улице Минина), подлежит оплате по иной цене исходя из объемов, установленных на основании данных раздельного учета объемов потребления или при отсутствии раздельного учета, - по утвержденным в установленном порядке нормируемым удельным показателям потребления газа, с учетом перечня бытовых приборов и других характеристик газопотребления.

Такое толкование пунктов 3 и 4 Методических указаний дано вступившим в законную силу постановлением Федерального арбитражного суда Поволжского округа от 01.12.2008 по делу №А72-3355/08.

Как следует из материалов дела, ТСЖ «Ул. Минина, 8 "Б" владеет пристроенной котельной, которая используется для отопления жилых помещений дома №8 "Б" по улице Минина города Нижнего Новгорода, а также отопления нежилых помещений дома №8 "А" по названной улице.

Утверждение заявителя о том, что дома №№8 "Б" и 8 "А" по улице Минина являются единым строением не нашло своего подтверждения (письмо ФГУП "Ростехинвентаризация" от 16.03.2009 №136, письмо ГПИО "Нижтехинвентаризация" от

19.03.2009 №125).

Таким образом, ТСЖ "Ул. Минина, 8 "Б" должно оплачивать природный газ по цене, установленной по правилам, указанным в пунктах 3 и 4 Методических указаний.

Однако ОАО "НТЭК" применяет в отношении заявителя оптовые цены на весь объем отпущенного газа.

Между тем такие действия газоснабжающей организации не свидетельствуют о нарушении антимонопольного законодательства.

По смыслу пунктов 3 и 4 Методических указаний в том случае, когда газ используется одновременно для нужд населения и других потребителей, выделение объема газа, используемого для населения, возможно при выполнении следующих условий:

при ведении раздельного учета газа, используемого для нужд населения и прочих потребителей;

в случае отсутствия раздельного учета газа газоснабжающая организация должна обладать информацией о перечне, количестве, технических характеристиках бытовых приборов, используемых членами товарищества.

Как установлено комиссией, ТСЖ "Ул. Минина, 8 "Б" не ведет раздельного учета газа, а также не направляло в ОАО

"НТЭК" сведения о количестве и перечне бытовых газовых приборов, используемых членами товарищества, их технических характеристиках. При таких обстоятельствах ОАО "НТЭК" было лишено возможности определить объем газа, который должен быть реализован по ценам для населения при исполнении своих обязательств по договору поставки газа от 01.07.2007 №333-3536-4/2008.

С учетом изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия

решила:

производство по делу №382-ФАС 52-ТР-10-03/10-08 о нарушении части 1 статьи 10 Федерального закона "О защите конкуренции" в отношении

ОАО «Нижегородская топливно-энергетическая компания» (603006, Нижний Новгород, Верхне-Волжская набережная, дом 5, ИНН 5260070633) прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) общества.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев.

Председатель комиссии

Члены комиссии:

Ю.Н. Гребнев

Р.Ю. Довгаль

И.В. Рябухина

А.А. Ясечко