

## РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства

№1774-ФАС52-03/18

30 января 2019 года  
Новгород

г. Нижний

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – комиссия) в составе:

- Ф.И.О.                                    председатель комиссии, вр. и. о. заместителя руководителя управления;
- Ф.И.О..                                    член комиссии, заместитель начальника отдела контроля естественных монополий;
- Ф.И.О.                                    член комиссии, главный государственный инспектор отдела контроля естественных монополий;

при участии:

- Ф.И.О.                                    представитель предприятия по доверенности от 29.12.2017

рассмотрев дело №1774-ФАС52-03/18, возбужденное по признакам нарушения АО части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**установила:**

25.06.2018 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение предприятия, содержащее требование провести проверку действий АО на предмет наличия нарушений антимонопольного законодательства.

В частности, в своем обращении заявитель указывает на то, что АО необоснованно угрожает введением полного ограничения поставки газа на объекты предприятия.

По итогам рассмотрения указанного заявления, руководствуясь пунктом 3 части 2 статьи 39 Федерального закона «О защите конкуренции», антимонопольным органом возбуждено дело №1774-ФАС52-03/18 в отношении АО по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» (приказ Нижегородского УФАС России от 17.08.2018 №240).

Определением от 17.08.2018 (исх.№СС-03/3932) рассмотрение дела №1774-ФАС52-03/18 назначено на 17 сентября 2018 года в 14 часов 00 минут.

На рассмотрении дела 17.09.2018 представитель предприятия поддержал доводы, изложенные в жалобе от 25.06.2018 вх.№6285.

В то же время, представитель АО поддержала позицию общества, изложенную в письменных пояснениях от 24.07.2018 (вх.№5985).

Определением от 07.12.2018 (исх.№СС-03/5930) рассмотрение дела №1774-ФАС52-03/18 назначено на 21 декабря 2018 года в 13 часов 15 минут.

Продолжив рассмотрение дела после отложения, комиссия Нижегородского УФАС России, руководствуясь частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, приняла заключение об обстоятельствах дела, и отложила рассмотрение дела.

На заседании комиссии 22.01.2019 и после объявления перерыва 29.01.2019 представитель ПРЕДПРИЯТИЯ поддержал доводы, изложенные в жалобе от 25.06.2018 вх.№6285

АО явку на заседание комиссии, в котором рассмотрение дела по существу завершено, не обеспечило; о времени и месте рассмотрения настоящего дела извещено надлежащим образом.

***Заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, оценив приобщенные к материалам дела документы в их взаимосвязи и достаточности для принятия решения по делу, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.***

В соответствии с 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 (хозяйствующих субъектов) **в сфере предпринимательской деятельности** либо неопределенного круга потребителей.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

АО занимает положение на рынке оптовой реализации газа горючего природного на территории Нижегородской области с долей более 50 процентов, что подтверждается аналитическим отчетом (приобщен к материалам дела). Обстоятельств, свидетельствующих об обратном, не установлено.

В связи с изложенным поставщик газа обязан соблюдать запреты, установленные частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела №1774-ФАС52-03/18 о нарушении антимонопольного законодательства Управлением установлено, что между ПРЕДПРИЯТИЕМ и АО заключены договоры на поставку газа от 01.09.2017.

В соответствии с пунктом 2.1 указанных договоров АО (поставщик) берет на себя обязательство поставлять ПРЕДПРИЯТИЯ (покупатель) газ горючий природный и/или газ горячий природный сухой отбензиненный в согласованном сторонами объеме, оказывать снабженческо - сбытовые услуги и обеспечивать транспортировку и распределение газа по распределительным сетям, а ПРЕДПРИЯТИЯ - принять газ и производить расчеты за него.

Из представленных документов следует, что 05.04.2018 АО направило в адрес ПРЕДПРИЯТИЯ уведомления (№12-08-08/2598/27, №12-08-08/2598/7, №12-08-08/2598/17, №12-08-08/2598/10) о принудительном ограничении с 01.05.2018 поставки газа на газоиспользующее оборудование ПРЕДПРИЯТИЯ в связи с образовавшейся задолженностью.

В уведомлении от 24.04.2018 поставщик газа сообщил ПРЕДПРИЯТИЯ о снижении объема поставляемого газа начиная с 01.05.2018.

Письмом от 10.05.2018 (исх. №919) заявитель уведомил АО о том, что ПРЕДПРИЯТИЯ на территории городского округа города Арзамас Нижегородской области является единой теплоснабжающей организацией, осуществляющей социально значимую деятельность, связанную с обеспечением бесперебойного снабжения населения и иных потребителей тепловой энергией и горячим водоснабжением, а также предоставил информацию о мощности газоиспользующего оборудования по всем котельным, о площади отапливаемых объектов и сведения о всех потребителях, имеющих и не имеющих задолженности за поставленную тепловую энергию.

В свою очередь поставщик газа письмами от 11.05.2018 повторно уведомил ПРЕДПРИЯТИЯ о введении ограничения поставки газа с 01.06.2018 в связи с образовавшейся задолженностью.

23.05.2018 заявитель направил в адрес АО письмо, аналогичное по содержанию письму от 10.05.2018.

Вместе с тем, из представленных в Управление документов следует, что 24.05.2018 АО уведомило ПРЕДПРИЯТИЕ о снижении объема поставляемого газа с 01.06.2018 .

Письмом от 06.06.2018 поставщик газа сообщил заявителю о применении повышающего коэффициента за потребленный газ, а также о том, что ПРЕДПРИЯТИЯ необходимо самостоятельно ввести полное ограничение поставки газа с 08.06.2018.

Согласно пункту 2 статьи 546 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьи 25 Федерального закона «О газоснабжении в Российской Федерации» на основе договоров поставки газа и договоров об оказании услуг по транспортировке потребители обязаны оплатить поставленный газ и оказанные услуги.

При несоблюдении потребителями условий договоров поставщики вправе прекратить или ограничить поставку газа в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 34 Правил поставки газа, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 №162, поставщик имеет 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 Российской Федерации от 25.11.2016 №1245 «О порядке ограничения подачи (поставки) и отбора газа, об изменении и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации», утверждены Правилами ограничения подачи (поставки) и отбора газа (далее также – Правила).

Согласно подпункту «е» пункта 2 Правил полное или частичное неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по оплате поставляемого газа и (или) услуг по его транспортировке в установленный срок, допущенное потребителем более 3 раз в течение 12 месяцев является основанием для полного ограничения подачи (поставки) и отбора газа.

В соответствии с подпунктом «г» пункта 3 Правил полное или частичное неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по оплате поставляемого газа и (или) услуг по его транспортировке в установленный срок, допущенное потребителем более 2 раз в течение 12 месяцев является основанием для частичного ограничения подачи (поставки) и отбора газа.

Пунктом 7 Правил предусмотрено, полное или частичное ограничение подачи (поставки) газа (но не ниже брони газопотребления в отношении лиц, которым она установлена) в соответствии с подпунктом "е" пункта 2 и подпунктом "г" пункта 3 настоящих Правил (за исключением потребителей, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации, а также потребителей, соответствующих критериям, установленным Правительством Российской Федерации, и обязанных предоставлять обеспечение исполнения обязательств по оплате газа) производится поставщиком.

Согласно пункту 8 Правил поставщик не позднее чем за 10 рабочих дней до планируемой даты введения ограничения по основаниям, предусмотренным подпунктом "е" пункта 2 и подпунктом "г" пункта 3 настоящих Правил, обязан направить потребителю *уведомление с указанием основания и даты введения в отношении него ограничения подачи (поставки) газа.*

В отношении категорий потребителей, ограничение режима потребления газа которым может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям, предусмотренных приложением, срок направления такого уведомления должен составлять *не менее 20 календарных дней* до планируемой даты введения ограничения.

Так, в приложении к Правилам установлен перечень категорий потребителей газа, ограничение режима потребления газа которым может привести к экономическим, экологическим, социальным последствиям (далее также - Перечень). К такой категории потребителей в частности относятся организации, осуществляющие эксплуатацию объектов централизованного водоснабжения и (или) теплоснабжения населенных пунктов.

Согласно пункту 10 Правил ограничение подачи (поставки) газа по основаниям, предусмотренным подпунктом "е" пункта 2 и подпунктом "г" пункта 3 настоящих Правил, в отношении потребителей, к сетям которых подключены абоненты, не имеющие задолженности по оплате газа и (или) вырабатываемых при использовании газа и подаваемых им ресурсов (далее - абоненты, не имеющие задолженности), осуществляется поставщиком газа с учетом особенностей, предусмотренных пунктами 11 - 13 настоящих Правил.

*В соответствии с пунктом 11 Правил потребитель, к сетям которого подключены абоненты, не имеющие задолженности, обязан обеспечить им поставку газа и (или) вырабатываемых при использовании газа ресурсов в объемах, необходимых для их бесперебойного ресурсоснабжения.*

Пунктом 12 Правил предусмотрено, исполнение обязанности, предусмотренной пунктом 11 настоящих Правил, может осуществляться потребителем путем:

а) полного и (или) частичного ограничения подачи (поставки) газа или вырабатываемых при использовании газа ресурсов своим абонентам, имеющим задолженность по оплате использованного ими газа или иных вырабатываемых с использованием газа ресурсов, в соответствии с законодательством Российской Федерации;

б) предварительного (не позднее чем за 5 рабочих дней до введения ограничения подачи (поставки) газа) обращения к поставщику газа с предложением о заключении договора поставки газа между поставщиком газа и потребителем в объемах, необходимых для бесперебойного ресурсоснабжения абонентов, не имеющих задолженности;

в) предоставления потребителем поставщику письменного расчета объема газа, необходимого для бесперебойного ресурсоснабжения абонентов, не имеющих задолженности, подтвержденного данными о мощности газоиспользующего оборудования, которым оснащен ресурсоснабжаемый объект, об отапливаемой площади такого объекта, а также о количестве абонентов, не имеющих задолженности, для

заключения договора поставки газа, указанного в подпункте "б" настоящего пункта.

Согласно пунктом 13 Правил в случае непредоставления потребителем данных, указанных в подпункте "в" пункта 12 настоящих Правил, поставщик газа ограничивает поставку газа до уровня, соответствующего среднемесячному значению количества газа, определяемому из расчета ранее фактически оплачиваемых потребителем объемов газа, подача (поставка) которых осуществлялась в течение 12 месяцев, предшествующих дате введения ограничения (или за меньший период, если предшествующий дате введения ограничения срок подачи (поставки) газа по договору составил менее 12 месяцев).

Поставщик газа не позднее чем за 3 рабочих дня до введения ограничения повторно направляет потребителю уведомление, предусмотренное пунктом 8 настоящих Правил, с указанием основания и даты введения ограничения, а также объемов газа, поставляемых в период ограничения и рассчитанных в соответствии с абзацем первым настоящего пункта.

В соответствии с пунктами 33, 31 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 №354 (далее - Правила), потребитель имеет право на получение услуг в необходимых объемах надлежащего качества, исполнитель услуг обязан предоставлять потребителю коммунальные услуги в необходимых для него объемах и надлежащего качества в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, настоящими Правилами и не допускать нарушения технологических процессов и снижения качества услуг.

Ограничение или приостановление исполнителем предоставления коммунальной услуги, которое может привести к нарушению прав на получение коммунальной услуги надлежащего качества потребителем, полностью выполняющим обязательства, установленные законодательством Российской Федерации и договором, не допускается (пункт 121 Правил).

Как указано ранее, письмом от 10.05.2018 ПРЕДПРИЯТИЯ предоставило поставщику газа информацию о мощности газоиспользующего оборудования по всем котельным, о площади отапливаемых объектов и сведения о всех потребителях, имеющих и не имеющих задолженности за поставленную тепловую энергию, с целью заключения дополнительного соглашения к договорам поставки газа в объемах,

необходимых для бесперебойного ресурсоснабжения абонентов, не имеющих задолженности.

Однако АО оценку предоставленным сведениям не дало, а также в одностороннем порядке существенно снизило объем поставляемого газа (отражено в уведомлениях о снижении объема поставляемого газа).

Так, в названных уведомлениях о снижении объема поставляемого газа от 24.05.2018 АО установило следующие объемы подачи газа на июнь 2018 года:

- котельная №28 – 43 533 тыс. м<sup>3</sup> (по договору 60 548 тыс. м<sup>3</sup>).

2) по договору от 15.12.2015 №33-3-3470-3/2016:

- котельная №8 – 2 441 тыс. м<sup>3</sup> (по договору 8 719 тыс. м<sup>3</sup>);

- котельная №13 – 5 671 тыс. м<sup>3</sup> (по договору 20 253 тыс. м<sup>3</sup>);

- котельная №26 – 21 934 тыс. м<sup>3</sup> (по договору 78 337 тыс. м<sup>3</sup>);

- котельная №14 – 38 835 тыс. м<sup>3</sup> (по договору 138 697 тыс. м<sup>3</sup>);

- котельная №19 – 0,891 тыс. м<sup>3</sup> (по договору 3 181 тыс. м<sup>3</sup>);

- котельная №23 – 2 741 тыс. м<sup>3</sup> (по договору 9 791 тыс. м<sup>3</sup>);

- котельная №30 – 0,981 тыс. м<sup>3</sup> (по договору 3 505 тыс. м<sup>3</sup>);

- котельная №33 – 12 219 тыс. м<sup>3</sup> (по договору 43 639 тыс. м<sup>3</sup>);

- котельная №5 – 26 252 тыс. м<sup>3</sup> (по договору 93 758 тыс. м<sup>3</sup>);

- котельная №10 – 5 598 тыс. м<sup>3</sup> (по договору 19 992 тыс. м<sup>3</sup>);

- котельная №34 – 6 391 тыс. м<sup>3</sup> (по договору 22 825 тыс. м<sup>3</sup>);

- котельная №15 – 84 824 тыс. м<sup>3</sup> (по договору 302 942 тыс. м<sup>3</sup>).

При этом из расчетов, которые произвело ПРЕДПРИЯТИЯ, следует, что для бесперебойного снабжения добросовестных абонентов ресурсом, необходима поставка газа в объемах, установленных в договорах.

На основании изложенных правовых норм и фактических обстоятельств дела комиссия Управления приходит к выводу о том, что АО в нарушение установленного порядка ограничения поставки газа снизило объемы

газа, подаваемого на котельные ПРЕДПРИЯТИЯ (письма от 24.05.2018), и, как следствие, необоснованно угрожало заявителю применением повышающего коэффициента за потребленный газ.

Вместе с тем, при установленных обстоятельствах, вышеуказанные действия (бездействие) поставщика газа могли привести к ущемлению интересов не только ПРЕДПРИЯТИЯ, но и неопределенного круга лиц.

Довод АО о том, что в письмах от 10.05.2018 и 23.05.2018 ПРЕДПРИЯТИЯ предоставило информацию не в том объеме, как установлено в пп. «в» пункта 12 Правил, комиссией Нижегородского УФАС России признан несостоятельным.

Применительно к рассматриваемой ситуации, АО надлежало оставить объем поставляемого газа, установленный в договоре без изменения, либо сообщить учреждению о причинах невозможности применения указанных сведений для исчисления объема газа, необходимого для оказания услуг добросовестным абонентам.

Довод поставщика газа о том, что обществом не осуществлялось фактическое введение ограничения поставки газа, а также, что при расчетах за поставленный ресурс не применялся повышающий коэффициент, комиссией Нижегородского УФАС России отклоняется ввиду следующего.

В соответствии с 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

При этом необходимо отметить, что в контексте части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» под злоупотреблением доминирующим положением понимаются не только действия, результатом которых явилось ограничение (устранение, недопущение) конкуренции или ущемлении интересов иных лиц, но и угроза наступления указанных негативных последствий.

В частности Пленумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 4 постановления от 30 июня 2008 года №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» прямо разъяснено, что исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации и статей 3 и 10

Федерального закона «О защите конкуренции» для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Таким образом, комиссия Нижегородского УФАС России считает подтвержденным материалами дела факт нарушения АО части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно пункту 5 части 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции» комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании.

В рассматриваемом случае, комиссия Нижегородского УФАС России пришла к выводу об отсутствии необходимости выдачи АО предписания о прекращении злоупотреблением хозяйствующим субъектом доминирующим положением на товарном рынке и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, поскольку по аналогичной ситуации, в рамках рассмотрения дела №2046-ФАС52-03/18, обществу уже выдано предписание от 27.12.2018.

На основании изложенного, комиссия, руководствуясь статьями 23, 41, 49, 50 Федерального закона «О защите конкуренции»,

***решила:***

**1. признать** акционерное общество нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

*Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления решения в полном объеме), а также в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.*

**Председатель Комиссии**

**Ф.И.О.**

**Члены комиссии**

**Ф.И.О.**

**Ф.И.О.**