

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-6/1-10-2017

Резолютивная часть решения оглашена 06 августа 2018 года г. Тверь

В полном объеме решение изготовлено 09 августа 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

- Посохова Л.В. – заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

- Иванов С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля;

- Жаркова Т.Ю. – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля;

- Киртоакэ И.В. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля;

в присутствии на заседании представителя ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» - <\*\*\*> , по доверенностям;

в отсутствие на заседании представителей ООО «Лазурная», ООО «Тверская генерация», АО «Газпром газораспределение Тверь», Администрации г.Твери, надлежащим образом извещенных о месте и времени рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 03-6/1-10-2017 по признакам нарушения ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено в связи с поступлением в Тверское УФАС России 11.08.2017 из прокуратуры Тверской области заявления ООО «Тверская генерация», в котором сообщалось о невозможности исполнить

обязательства по поставке тепловой энергии в связи с уведомлением ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» о полном ограничении поставки газа в адрес ООО «Лазурная», которое вырабатывает тепловую энергию и поставляет ее ООО «Тверская генерация».

Полное ограничение поставки газа произведено ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» 28.07.2017 на основании уведомления от 27.07.2017 № 04-272 в связи с тем, что ООО «Лазурная» не погасило имеющуюся задолженность, а также в связи с перерасходом объема установленного потребления в июле 2017 года. Ранее ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» направляло в адрес ООО «Лазурная» уведомления о частичном ограничении поставки газа: от 02.03.2017 № МК-04-0304, от 28.03.2017 № МК-04-0443, от 25.04.2017 № МК-04-0562, от 15.05.2017 № МК-04-0635, в которых содержалась информация о наличии задолженности.

Между ООО «Тверская генерация» и ООО «Лазурная» заключен договор энергоснабжения от 01.07.2012 № 10-тэ, согласно которому ООО «Лазурная» поставляет, а ООО «Тверская генерация» принимает и оплачивает тепловую энергию (теплоноситель – горячая вода) для нужд потребителей в установленном договором объеме.

ООО «Лазурная» указывает, что введение ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» полного ограничения поставки газа для ООО «Лазурная» влечет невозможность исполнять обязательства по поставке тепловой энергии в адрес ООО «Тверская генерация».

По информации ООО «Тверская генерация» прекращение поставки ООО «Лазурная» тепловой энергии и теплоносителя в сети ООО «Тверская генерация» влечет прекращение подачи тепловой энергии потребителям пос.Элеватор г.Твери, которыми, в числе прочих, являются объекты жилого фонда, детские сады, учреждения образования.

ООО «Лазурная» письмом от 27.07.2017 № 58 (в ответ на уведомление от 27.07.2017 № 04-272 о введении полного ограничения поставки газа) уведомило ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» об оплате более 70% задолженности, указало о намерении оплатить оставшуюся задолженность до конца 2017 года и просило не прекращать поставку газа. Однако 28.07.2017 было введено полное ограничение поставки газа и поставка газа возобновлена только 01.08.2017.

ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» полагает, что его действия не противоречат Правилам поставки газа в Российской Федерации, утв. постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 № 162, (далее - Правила поставки газа), согласно пункту 34 которых допускается уменьшение или полное прекращение поставки газа покупателям (но не ниже брони газопотребления) в случае неоднократного нарушения сроков оплаты за поставленный газ и (или) его транспортировку, а процедура ограничения поставки газа соответствует требованиям Правил ограничения подачи

(поставки) и отбора газа, утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2016 № 1245 (далее – Правила № 1245).

Согласно позиции ООО «Газпром межрегионгаз Тверь», поскольку ООО «Лазурная» не погасило имеющуюся задолженность, о наличии которой в его адрес направлялись уведомления от 02.03.2017 № МК-04-0304, от 28.03.2017 № МК-04-0443, от 25.04.2017 № МК-04-0562, от 15.05.2017 № МК-04-0635, от 03.07.2017 № МК-04-0894, и не выполнило требования пунктов 11-12 Правил № 1245 по обеспечению ресурсоснабжения подключенных к нему абонентов, не имеющих задолженности, действия ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» совершены в соответствии с требованиями Правил поставки газа и Правил № 1245.

ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» полагает, что в его действиях отсутствует нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции учитывая следующее:

- отсутствует факт злоупотребления ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» доминирующим положением на товарном рынке поставки газа;
- ООО «Лазурная» имело экономическую и технологическую возможность закупить газ как на Санкт-Петербургской международной товарно-сырьевой бирже, так и у иных поставщиков, и тем самым не допустить остановку выработки горячей воды для населения г.Твери;
- при проведении Тверским УФАС России анализа состояния конкуренции на оптовом рынке поставки природного газа прочим потребителям (без населения) по системам газоснабжения и присоединенным к ним системам газораспределения в Тверской области ошибочно определены географические границы рынка в пределах Тверской области; по мнению ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» географические границы оптового рынка поставки газа прочим потребителям (без населения) должны быть определены как территория Российской Федерации в границах Единой системы газоснабжения.

Комиссией в ходе рассмотрения дела установлено следующее

Основным видом деятельности ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» (ИНН 6905062685, ОГРН 1026900536101) является распределение газообразного топлива по газораспределительным сетям (код ОКВЭД 35.22).

В рамках рассмотрения настоящего дела, на основании Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утв. приказом ФАС России от 25.05.2012 №345, и в соответствии с Порядком проведения

анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утв. приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок), проведен анализ состояния конкуренции на оптовом рынке поставки природного газа прочим потребителям (без населения) по системам газоснабжения и присоединенным к ним системам газораспределения в Тверской области (далее – оптовый рынок поставки природного газа) в целях установления доминирующего положения ООО «Газпром межрегионгаз Тверь», согласно которому ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» в составе группы лиц ПАО «Газпром» (образуя группу лиц с ООО «Газпром Межрегионгаз») в 2016г. – 2017г. занимало доминирующее положение на оптовом рынке поставки природного газа прочим потребителям (без населения) по системам газоснабжения и присоединенным к ним системам газораспределения в Тверской области в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона 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.

Из взаимосвязанных положений [пункта 1 части 1 статьи 1](#), [части 7 статьи 4](#) Закона о защите конкуренции следует, что предусмотренные [Законом](#) о защите конкуренции меры предупреждения и пресечения монополистической деятельности установлены в публичном интересе - они направлены на исключение ситуаций, при которых один или несколько хозяйствующих субъектов обладают возможностью своими действиями в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке. В той мере, в какой данные меры позволяют исключить монополизацию рынка, в том числе устранить воздействие лиц, занимающих доминирующее положение, антимонопольное законодательство также служит цели защиты прав и законных интересов иных лиц, включая потребителей.

В силу [части 1 статьи 5](#) Закона о защите конкуренции признание хозяйствующего субъекта доминирующим на товарном рынке означает, что влияние такого лица на общие условия обращения товара является решающим.

Согласно правовой позиции Высшего арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее – Постановление № 30) перечень действий, которые могут быть сочтены в качестве злоупотребления

доминирующим положением, является открытым. Помимо прямо перечисленных в [части 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции, злоупотреблением доминирующим положением могут быть признаны и иные действия, если такие действия влекут или могут повлечь последствия, указанные в [части 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции, а именно, ущемление интересов неопределенного круга потребителей

С учетом положений [части 1 статьи 2](#) Закона о защите конкуренции, [пунктов 3 - 4 статьи 1](#), [абзаца второго пункта 1 статьи 10](#) Гражданского кодекса Российской Федерации это означает, что на хозяйствующие субъекты, занимающие доминирующее положение, возлагается общая обязанность воздерживаться от такого использования своей рыночной силы, которое бы приводило как к негативным последствиям для конкуренции, так и к ущемлению интересов неопределенного круга лиц.

Согласно правовой позиции Высшего арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в [пункте 4](#) Постановления № 30, оценка добросовестности поведения доминирующего хозяйствующего субъекта производится с позиций разумности и обоснованности применения им рыночной силы при использовании гражданских прав.

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, содержащейся в Определении Верховного Суда РФ от 20.12.2017 № 310-КГ17-12130, для целей применения [части 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции понятие неопределенного круга потребителей используется не в значении невозможности установить число таких лиц на заданный момент времени, а в контексте множественности (не единичности) числа потребителей, чьи права и законные интересы могут быть затронуты действиями лица, занимающего доминирующее положение, исходя из характера допущенного данным лицом злоупотребления имеющейся у него рыночной властью и последствий таких нарушений.

В соответствии с пунктами 5 и 12 Правил поставки газа поставка газа производится на основании договора между поставщиком и покупателем, заключаемого в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, федеральных [законов](#), настоящих Правил и иных нормативных правовых актов. Поставщик обязан поставлять, а покупатель отбирать газ в количестве, определенном в договоре поставки газа.

Между ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» и ООО «Лазурная» заключен договор на поставку газа от 05.12.2013 № 52-4-7354/14 (далее – Договор), точкой поставки определена котельная, расположенная по адресу: г.Тверь, ул.Бочкина, д.6, вырабатывающая и предоставляющая тепловую энергию в виде горячего водоснабжения.

ООО «Лазурная» приказом ГУ РЭК Тверской области от 30.11.2015 № 346-нп установлены тарифы на тепловую энергию, отпускаемую теплоснабжающими организациями для потребителей городского округа

город Тверь на 2016 - 2018 годы. При этом, в качестве точки поставки по вышеуказанному договору поставки газа является Котельная, вырабатывающая и предоставляющая тепловую энергию в виде горячего водоснабжения.

Котельная ООО «Лазурная» является единственным источником теплоснабжения жителей поселка Элеватор г.Твери. В соответствии с утвержденной постановлением Администрации г.Твери от 27.12.2016 № 2201 Актуализированной схемой теплоснабжения в административных границах муниципального образования городского округа г.Тверь до 2018 года, по состоянию на 2017 год, котельная ООО «Лазурная» с тепловыми сетями, к которым непосредственно подключены потребители, является отдельной системой теплоснабжения, которая не связана с иными источниками тепловой энергии. Соответственно возможность организовать теплоснабжение потребителей от иных источников, кроме указанной котельной, отсутствует. Единой теплоснабжающей организацией в зоне деятельности котельной ООО «Лазурная» определено ООО «Тверская генерация».

Вышеуказанное подтверждается Администрацией г.Твери (письмо от 20.02.2018 № 01/905и) и ООО «Тверская генерация» (письмо от 07.02.2018 № 03-03/01-468).

Прекращение поставки ООО «Лазурная» тепловой энергии и теплоносителя в сети ООО «Тверская генерация» влечет прекращение подачи тепловой энергии потребителям, которыми, в числе прочих, являются объекты жилого фонда, детские сады, учреждения образования и т.д. При этом ООО «Тверская генерация» не имеет возможности организовать теплоснабжение потребителей, получающих тепловую энергию от котельной ООО «Лазурная», от иных источников, так как указанная котельная является единственным источником для поставки тепловой энергии в зону обслуживания тепловых сетей ООО «Тверская генерация» в поселке Элеватор г.Твери.

03.07.2017 ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» направило в адрес ООО «Лазурная» уведомление № МК-04-0894, в котором сообщается о наличии задолженности по Договору и определен объем поставки газа в июле 2017 года, исходя из фактической оплаты объемов газа за 12 месяцев, начиная с июня 2016 года, на основании уведомления от 25.04.2017 № МК-04-0562 о частичном ограничении поставки газа, согласно абз.1 пункта 13 Правил.

27.07.2017 ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» направило на электронный адрес ООО «Лазурная» [lazurna9\\_kot@mail.ru](mailto:lazurna9_kot@mail.ru) уведомление № 04-0272, в котором сообщается о наличии задолженности по Договору (уровень оплаты 71,95%) и ООО «Лазурная» уведомляется о полном ограничении поставки газа с 14.00 28.07.2017 в соответствии с пунктом 13 Правил и в связи с непринятием мер по погашению задолженности, а также перерасходом объема установленного потребления в июле 2017 года.

ООО «Лазурная» письмом от 27.07.2017 № 58 (в ответ на уведомление от 27.07.2017 № 04-272 о введении полного ограничения поставки газа) уведомило ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» об оплате более 70% задолженности, указало о намерении оплатить оставшуюся задолженность до конца 2017 года и просило не прекращать поставку газа.

Ранее, письмом от 17.03.2017 № 22, ООО «Лазурная» информировало ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» о том, что 70% объема потребляемого котельной ООО «Лазурная» природного газа расходуется на обеспечение поставок тепловой энергии населению пос.Элеватор г.Твери, введение ограничения поставок газа ООО «Лазурная» приведет к ограничению (прекращению) теплоснабжения жилищного фонда и нарушит права и законные интересы граждан – жителей г.Твери, добросовестно оплачивающих коммунальные услуги.

Поставка газа ООО «Лазурная» была полностью ограничена 28.07.2017 в 14.30 силами АО «Газпром газораспределение Тверь», которое действовало по поручению ООО «Газпром межрегионгаз Тверь», что подтверждается актом об ограничении поставки газа на 100% от 28.07.2017 б/н, подписанным ООО «Газпром межрегионгаз Тверь», АО «Газпром газораспределение Тверь» и ООО «Лазурная», а также представленным ООО «Тверская генерация» списком отключений и снижения параметров отопления и ГВС за период с 01.07.2017 по 02.08.2017.

При этом, АО «Газпром газораспределение Тверь» действовало в соответствии с заключенным с ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» договором о порядке взаимодействия при проведении работ по принудительному ограничению (отключению) и возобновлению подачи газа покупателям и расчетов за оказанные услуги от 17.02.2017 № 52-6-0097, пунктом 2.1. которого определено, что ГРО (АО «Газпром газораспределение Тверь») производит ограничение (отключение), возобновление подачи газа покупателей на сетях газораспределения, принадлежащих ему на праве собственности или иных законных основаниях, на основании письменного обращения поставщика (ООО «Газпром межрегионгаз Тверь»), подписанным руководителем или иным уполномоченным лицом.

Поставка газа на объекты ООО «Лазурная» возобновлена 01.08.2017, что подтверждается представленным ООО «Тверская генерация» списком, с указанием даты отключения и последующего включения ГВС за период с 01.07.2017 по 02.08.2017.

Вступившим в законную силу решением Центрального районного суда г.Твери от 18.09.2017 по делу № 2-2055/2017 действия ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» по полному ограничению подачи газа на котельную ООО «Лазурная» с 28.07.2017 признаны незаконными.

Как следует из судебного решения, вынесенного по иску Администрации

города Твери, действующей в интересах неопределенного круга лиц, действия ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» по прекращению поставки газа организациям-потребителям, к сетям которых подключены абоненты, своевременно оплачивающие использованные топливно-энергетические ресурсы, при отсутствии соглашения о подаче топливно-энергетических ресурсов таким абонентам, в том числе гражданам-потребителям, незаконны и ведут к нарушению прав неопределенного круга лиц, в т.ч., жителей многоквартирных домов, а также лиц, посещающих объекты социальной сферы, на получение тепловой энергии.

ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» не предприняло все предусмотренные законом меры по взысканию с ООО «Лазурная» задолженности и прекратило поставку газа, что привело к нарушению прав на получение коммунальной услуги по горячему водоснабжению неопределённого круга лиц, к которым отнесены жители многоквартирных жилых домов пос.Элеватор г.Твери, а также лица, находящиеся и посещающие объекты социальной сферы пос.Элеватор г.Твери.

Позиция ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» о правомерности действий по полному ограничению поставки газа ООО «Лазурная», мотивированная положениями Правил поставки газа и Правил № 1245, не опровергает вышеуказанных выводов о недопустимости действий, повлекших ущемление интересов неопределенного круга лиц, в т.ч., установленных вступившим в силу судебным решением.

Относительно утверждения ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» о неверном определении географических границ товарного рынка Комиссия отметит следующее.

В соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно п.4.1. Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утв. приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок), географическими границами товарного рынка признаются границы территории, на которой приобретатель (приобретатели) приобретает или имеет экономическую, техническую или иную возможность приобрести товар и не имеет такой возможности за ее пределами.

В соответствии с пунктом 4.5 Порядка определение географических границ товарного рынка осуществляется следующими методами:

- методом «тест гипотетического монополиста», который проводится в соответствии с [пунктом 4.6](#) настоящего Порядка;

- методом установления фактических районов продаж (местоположения приобретателей), хозяйствующих субъектов (продавцов), осуществляющих продажи на рассматриваемом товарном рынке (в предварительно определенных географических границах);

- сочетанием указанных методов либо иным методом, который позволит выявить продавцов товара (исходя из предварительно определенных продавцов), однозначно установить географическое расположение районов продаж, в которых продавцы конкурируют друг с другом при осуществлении продаж товара предварительно определенным приобретателям.

Географические границы оптового рынка поставки природного газа прочим потребителям (без населения) по системам газоснабжения и присоединенным к ним системам в рамках настоящего дела определены по результатам опроса потребителей природного газа с использованием «теста гипотетического монополиста», с учетом метода установления фактических районов продаж (местоположения приобретателей) и целесообразности приобретения товара, и установлены в границах территории Тверской области.

Учитывая вышеизложенное позиция ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» о неверном определении географических границ товарного рынка не может опровергнуть результаты анализа товарного рынка.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частями 1 и 2 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### РЕШИЛА:

1. Признать нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» (ИНН 6905062685, ОГРН 1026900536101), выразившиеся в полном ограничении поставки газа на объекты ООО «Лазурная» в соответствии с уведомлением от 27.07.2017 № 04-0272, повлекшие нарушение прав на получение коммунальной услуги по горячему водоснабжению неопределённого круга лиц.

2. Основания для выдачи предписания отсутствуют.

Председатель Комиссии

\_\_\_\_\_

Л.В.Посохова

Члены Комиссии:

\_\_\_\_\_

С.Е. Иванов

\_\_\_\_\_

Т.Ю.Жаркова

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду. Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.