

**Решение по делу  
№651-ФАС 52-ТР-10-03/05-10**

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения оглашена «21» июля 2010 г.  
В полном объеме решение изготовлено «03» августа 2010 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- |                |   |  |
|----------------|---|--|
| - Гребнев Ю.Н. | - | председатель комиссии, заместитель руководителя управления;                          |
| - Довгаль Р.Ю. | - | член комиссии, заместитель начальника отдела контроля естественных монополий;        |
| - Юдина Е.В.   | - | член комиссии, главный специалист – эксперт отдела контроля естественных монополий,- |

с участием:

- |                |   |   |
|----------------|---|---|
| - Лапина К.А.  | - | представителя ОАО «Нижегородская топливно-энергетическая компания» (Доверенность от 09.12.2008 №185);                 |
| - Негиной Ю.А. | - | представителя ОАО «Нижегородская топливно – энергетическая компания» (Доверенность от 09.10.2009 №135);               |
| - Шаховой Т.В. | - | представителя ТСЖ «Циолковского, 92» (протокол заседания членов правления ТСЖ «Циолковского, 992» от 19.05.2009 №1),- |

рассмотрев дело №651-ФАС52-ТР-10-03/05-10 по признакам нарушения ОАО «Нижегородская топливно-энергетическая компания» (603006, город 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 «Циолковского, 92» (далее также заявитель) на действия ОАО «Нижегородская топливно-энергетическая компания» (далее также ОАО «НТЭК», Общество), выразившиеся в продаже газа для крышной котельной ТСЖ «Циолковского, 92» по промышленным ценам.

В ходе рассмотрения документов и материалов, поступивших в Управление, в действиях ОАО «Нижегородская топливно-энергетическая компания» обнаружены 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 12.05.2010 №415 «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 установлении для ТСЖ «Циолковского, 92» владеющего крышной котельной используемой для обеспечения теплоснабжения жителей дома (город Дзержинск, Нижегородская область, улица Циолковского, дом 92), промышленных цен на отпускаемое топливо и вследствие чего выявлены признаки нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на поставляемый обществом природный газ.

Как следует из заявления и представленных документов 1 октября 2007 года между ОАО «НТЭК» и ТСЖ «Циолковского, 92» заключен долгосрочный договор поставки природного газа №33-3-5845-4/2008.

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 «Циолковского, 92» 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 «Циолковского, 92» 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.

Как установлено материалами дела, ТСЖ «Циолковского, 92» 01.11.2007 заключен договор теплоснабжения №1 с ООО «Стройинвест» на подачу тепловой энергии в нежилое помещение, расположенное на первом этаже дома №92 по улице Циолковского города Дзержинска Нижегородской области. Срок действия договора установлен с 01.11.2007 по 31.12.2008. На 2009 год ООО «Стройинвест» отказалось от заключения договора, в связи с чем ТСЖ «Циолковского, 92» приняло решение о прекращении теплоснабжения помещения, принадлежащего ООО «Стройинвест». Со стороны ТСЖ на

подающий теплоноситель трубопровода поставлена заглушка.

Таким образом, начиная с 2009 года, ТСЖ «Циолковского, 92» не обеспечивает тепловой энергией данное нежилое помещение, поставляя коммунальный ресурс исключительно населению.

На заседании комиссии представитель ТСЖ «Циолковского, 92» доводы, изложенные в заявлении в антимонопольный орган, поддержал в полном объеме.

Представители ОАО «Нижегородская топливно-энергетическая компания» вменяемое нарушение антимонопольного законодательства не признали, просили производство по делу прекратить. По мнению общества, ТСЖ «Циолковского, 92» использует газ в целях топлива для газовой котельной товарищества, которая вырабатывает тепловую энергию, предназначенную для централизованного отопления помещений дома №92 по улице Циолковского города Дзержинска Нижегородской области. Как следует из пояснений ответчика, указанное обстоятельство исключает возможность применения при расчетах с ТСЖ «Циолковского, 92» цен на газ, установленных органом в области регулирования тарифов для населения.

**Проверив обоснованность доводов, содержащихся в заявлении, письменном объяснении и устных выступлениях присутствующих на заседании комиссии представителей лиц, участвующих в деле, 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 установленного 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.

Как следует из материалов дела, ТСЖ «Циолковского, 92» владеет крышной котельной, которая используется для отопления жилых помещений дома №92 по улице Циолковского города Дзержинска Нижегородской области. Ранее, в 2007 - 2008 годах, котельная использовалась и для отопления нежилого помещения расположенного на первом этаже указанного дома, вследствие чего в договоре поставки газа №33-3-5845-4/2008, заключенного между Заявителем и Обществом, установлено, что газ отпускается поставщиком по промышленным ценам.

Вместе с тем как следует из представленных документов ОАО «НТЭК» не было уведомлено о том, что с 2009 года в числе потребителей ТСЖ «Циолковского, 92» отсутствуют юридические лица, использующие коммунальные ресурсы для теплоснабжения нежилых помещений. 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 01.10.2007 №33-3-5845-4/2008.

Необходимым условием для привлечения хозяйствующего субъекта к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства является его вина. Отсутствие вины в действиях хозяйствующего субъекта обязывают комиссию прекратить рассмотрение данного дела (пункт 2 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия

**решила:**

**производство по делу №651-ФАС 52-ТР-10-03/05-10** о нарушении части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в отношении ОАО «Нижегородская топливно-энергетическая компания» (603006, город 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**

**Ю.Н. Гребнев**

**Члены комиссии:**

**Р.Ю. Довгаль**

**Е.В. Юдина**