

## РЕШЕНИЕ

"24" сентября 2009 г. г.Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

председатель Комиссии

Голомолзин А.Н. - заместитель руководителя ФАС России;

члены Комиссии:

Котелкина Е.И. - начальник Управления контроля топливно-энергетического комплекса;

Павлова И.Н. - главный специалист-эксперт отдела газовой и угольной промышленности Управления контроля топливно-энергетического комплекса;

Башкина М.Ю. - главный специалист-эксперт отдела судебной работы Правового управления;

Зиновьев С.В. - главный специалист-эксперт отдела правовой экспертизы Правового управления;

Дегтярев М.А. - ведущий специалист-эксперт отдела анализа рынков, реестров и НИОКР Аналитического управления,

рассмотрев дело № 1 10/143-09, возбужденное по признакам нарушения ЗАО "Уралсевергаз" (620141, Свердловская обл., г.Екатеринбург, ул.Артинская, д.15) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

1. ОАО "ОГК-1" обратилось в ФАС России с заявлением (письмо от 27.03.2009 №12009) о нарушении ЗАО "Уралсевергаз" (Поставщик) требований антимонопольного законодательства, а именно относительно действий ЗАО "Уралсевергаз", выраженных в экономически, технологически не обоснованном установлении различных цен на один и тот же товар.

По результатам рассмотрения указанного заявления приказом ФАС России от 12.08.2009 № 512 создана Комиссия и возбуждено дело № 1 10/143-09 по признакам нарушения ЗАО "Уралсевергаз" части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции. Между ОАО "ОГК-1", ЗАО "Уралсевергаз" и ЗАО "ГАЗЭКС" в 2008 году был заключен договор на поставку и транспортировку газа от 30.09.2008 года № 4-0339 (далее - Договор). В соответствии с условиями Договора, цена газа, поставляемого на промышленное потребление, формируется из нерегулируемой цены, превышающей на 19% установленную уполномоченным государственным органом регулируемую оптовую цену на газ, пересчитанную с учетом фактической калорийности.

Наряду с указанным условием, ЗАО "Уралсевергаз" в Договоре установило скидки к цене на газ, поставляемый на нужды промышленного потребления, определяемые в зависимости от срока оплаты Покупателем плановых объемов газа при прочих равных условиях.

Так, при отсутствии у Покупателя задолженности за ранее принятый газ (в том числе по ранее заключенным договорам поставки газа) по состоянию на последний день месяца, предшествующего месяцу поставки, и при 100 % оплате Покупателем плановых объемов газа, в срок не позднее последнего рабочего дня текущего месяца поставки, цена плановых объемов газа, предназначенных для промышленного потребления, формируется из нерегулируемой цены, превышающей на 17% установленную уполномоченным государственным органом регулируемую оптовую цену на газ, пересчитанную с учетом фактической

калорийности.

При отсутствии у Покупателя задолженности за ранее принятый газ (в том числе по ранее заключенным договорам поставки газа) и при 100 % оплате Покупателем плановых объемов газа, в срок не позднее последнего рабочего дня месяца, предшествующего месяцу поставки, цена плановых объемов газа, предназначенных для промышленного потребления, формируется из нерегулируемой цены, превышающей на 15% установленную уполномоченным государственным органом регулируемую оптовую цену на газ, пересчитанную с учетом фактической калорийности.

По мнению представителя ОАО "ОГК-1", предлагаемые ЗАО "Уралсевергаз" скидки к цене на газ, установленной Договором, были сопоставимы с рыночной стоимостью заемных средств.

02.12.2008 и 17.12.2008 ЗАО "Уралсевергаз" в адрес ОАО "ОГК-1" направило дополнительные соглашения к Договору № б/н от 27.11.2008 и № б/н от 17.12.2008 соответственно, об изменении условий Договора, в соответствии с которыми ЗАО "Уралсевергаз" изменило порядок ценообразования на газ, поставляемый на промышленное потребление в январе-сентябре 2009 года:

- в случае оплаты до 10 числа месяца, следующего за месяцем поставки, превышение от регулируемой цены, установленной уполномоченным государственным органом, предложено в размере 24%;
- в случае оплаты до 25 числа текущего месяца поставки газа, превышение от регулируемой цены, установленной уполномоченным государственным органом, предложено в размере 15 %;
- в случае предоплаты газа до 25 числа месяца, предшествующего месяцу поставки газа, превышение от регулируемой цены, установленной уполномоченным государственным органом, предложено в размере 5%.

Указанные предложения Поставщика относительно применения скидок к цене на газ, определяемых в зависимости от срока оплаты Покупателем плановых объемов газа при прочих равных условиях, по мнению ОАО "ОГК-1", явились экономически и технологически не обоснованными.

2. На заседании Комиссии представитель ЗАО "Уралсевергаз" представил пояснения по существу рассматриваемого дела и сообщил следующее.

ЗАО "Уралсевергаз" не допускало нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с условиями Договора, объемы газа, поставляемого на нужды промышленного потребления, подлежат оплате по нерегулируемой цене.

Применение ЗАО "Уралсевергаз" нерегулируемой цены на газ обусловлено тем, что ЗАО "Уралсевергаз" поставляет на нужды промышленного потребления газ, добываемый организациями, не являющимися аффилированными лицами ОАО "Газпром".

Согласно абзацу 12 пункта 2 Основных положений формирования и государственного регулирования цен на газ и тарифов на услуги по его транспортировке на территории Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2000 № 1021, регулируемые оптовая цена на газ и плата за снабженческо-сбытовые услуги не распространяются на газ, добываемый организациями, не являющимися аффилированными лицами ОАО "Газпром".

В силу сложившейся на рынке газоснабжения Российской Федерации практики, цена газа, добываемого организациями, не являющимися аффилированными лицами ОАО "Газпром", определяется путем привязки к регулируемой оптовой цене на газ, установленной уполномоченным государственным органом (ФСТ

России).

В 2008 году нерегулируемая (базовая) цена определялась по следующей формуле: цена ФСТ России + 19 % + 110,17 руб. (110,17 руб. - сумма дополнительных расходов ЗАО "Уралсевергаз", обусловленных ростом тарифов на транспортировку газа по магистральным газопроводам ОАО "Газпром").

Указанная формула для определения цены на плановые объемы газа была согласована ЗАО "Уралсевергаз" и ОАО "ОГК-1" в пункте 5.2. и пункте 5.7.1. Договора.

Указанная цена была одинаковой для всех потребителей газа ЗАО "Уралсевергаз".

Между тем, любой из потребителей газа, заключивших договор поставки и транспортировки газа с ЗАО "Уралсевергаз", вправе был приобрести его со скидкой при отсутствии задолженности за ранее потребленный газ и при 100 % оплате плановых объемов:

- при предоплате в текущем месяце поставки газа - по цене ФСТ России + 17 % + 110,17руб.;

- при предоплате в предшествующем месяце поставки газа - по цене ФСТ России + 15 % + 110,17 руб.

В течение 2008 года цена на газ для нужд промышленного потребления не менялась и определялась по указанной формуле.

Однако в конце 2008 года проявились негативные последствия финансового кризиса: низкий уровень оплаты и значительные просрочки при оплате за газ; возросшее количество банкротств покупателей газа; невозможность получения ЗАО "Уралсевергаз" банковских кредитов для ликвидации кассовых разрывов. В этих условиях ЗАО "Уралсевергаз" было вынуждено принять решение о снижении нерегулируемой (базовой) цены на газ, поставляемый на нужды промышленного потребления в 2009 году до уровня цена ФСТ России + 24 % .

Размеры скидок к цене на газ (при отсутствии задолженности за ранее принятый газ и при 100 % оплате плановых объемов) соответственно составили:

- при предоплате в текущем месяце поставки газа - цена ФСТ России + 15 %;

- при предоплате в предшествующем месяце поставки газа - цена ФСТ России + 5 %.

Увеличение размера скидок при отсутствии иных экономических инструментов позволило ЗАО "Уралсевергаз":

1) стимулировать предварительную оплату газа покупателями;

2) сократить критическую величину дебиторской задолженности;

3) уменьшить задолженность ЗАО "Уралсевергаз" за поставленный газ.

Учитывая тот факт, что цена ФСТ России + 25 % (скидки 23 %, 20 % соответственно срокам оплаты за газ) ни разу не была применена ЗАО "Уралсевергаз", а цена ФСТ + 24 % (скидки 15 %, 5 % соответственно срокам оплаты за газ) применялась с 01.01.2009, нет оснований утверждать, что ЗАО "Уралсевергаз" устанавливало различные цены на газ, поставляемый в 2009 году.

По мнению представителей ЗАО "Уралсевергаз", по смыслу правовой нормы, закрепленной в пункте 6 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, запрет на установление различных экономически, технологически и иным образом не обоснованных цен на один и тот же товар, распространяется только на товар, поставляемый в одно и то же время.

Таким образом, установление различных цен на газ в различные временные периоды не может быть квалифицировано в качестве нарушения,

предусмотренного пунктом 6 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

ЗАО "Уралсевергаз" представило сравнение цен на газ, поставляемый на нужды

промышленного потребления в 2008 году и 2009 году., результаты которого показали, что:

- рост цены на газ, поставляемый на нужды промышленного потребления, был сопоставим с ростом регулируемой оптовой цены на газ;
- ОАО "ОГК-1" в I и II кварталах 2009 года получило возможность оплачивать газ, поставляемый на нужды промышленного потребления, по более низкой цене, чем в 2008 году.

В соответствии с условиями договоров поставки и транспортировки газа, действующих в 2009 году, газ, поставляемый на нужды промышленного потребления, подлежит оплате, по общему правилу, в срок не позднее 10-го числа месяца, следующего за отчетным, по единой (базовой) нерегулируемой цене, превышающей оптовую цену ФСТ России на 24%.

При этом согласно условиям договора поставки и транспортировки газа, любой из потребителей ЗАО "Уралсевергаз", использующих газ на нужды промышленного потребления, вправе приобрести газ со скидкой при отсутствии задолженности за ранее принятый газ и при 100% оплате плановых объемов.

Таким образом, отсутствие у потребителя задолженности за ранее поставленный газ и осуществление им 100% предварительной оплаты (в текущем или предыдущем месяце поставки) являются не критериями установления различных цен на газ, а условиями, при выполнении которых любой потребитель ЗАО "Уралсевергаз" вправе получить скидку при оплате газа, поставляемого на нужды промышленного потребления.

Вопрос о получении скидки к цене на газ решается самим потребителем, поскольку он самостоятельно определяет, осуществлять предоплату за поставку газа или нет.

3. Представитель ОАО "ОГК-1" обратил внимание Комиссии, что 17.04.2009 ЗАО "Уралсевергаз" в адрес ОАО "ОГК-1" было направлено дополнительное соглашение к Договору (от 17.04.2009 б/н), в соответствии с которым нерегулируемая (базовая) цена на газ определяется по следующей формуле: цена ФСТ России + 19 % (с учетом скидок при отсутствии задолженности за ранее потребленный газ и при 100 % оплате плановых объемов: цена ФСТ России + 12 %, цена ФСТ России + 5 % в соответствии со сроком оплаты).

Направленное в адрес ОАО "ОГК-1" указанное дополнительное соглашение к Договору было подписано сторонами, что позволило в добровольном порядке урегулировать сторонам возникшие ранее разногласия по вопросу цены на газ, поставляемый ЗАО "Уралсевергаз" в адрес ОАО "ОГК-1" на нужды промышленного потребления.

В связи с изложенным, ОАО "ОГК-1" обратилось в ФАС России с ходатайством (вх.ФАС России №41286 от 17.09.2009) о прекращении рассмотрения дела № 110/143-09 о нарушении ЗАО "Уралсевергаз" требований антимонопольного законодательства.

4. Исследовав нормативные правовые акты, регулирующие отношения в данной сфере, рассмотрев представленные доказательства, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующие обстоятельства.

ЗАО "Уралсевергаз" состоит в Реестре хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 %, по товарной группе "реализация природного газа" с долей более 65 % (Приказ ФАС России № 299 от 19.12.2003) в границах Свердловской области.

В целях оформления договорных отношений ОАО "ОГК-1", ЗАО "Уралсевергаз" и ЗАО "ГАЗЭКС" в 2008 году заключили Договор. В соответствии с условиями Договора цена газа, поставляемого на промышленное потребление, формируется

из нерегулируемой цены, превышающей на 19% установленную уполномоченным государственным органом регулируемую оптовую цену на газ, пересчитанную с учетом фактической калорийности.

В Договоре при отсутствии задолженности за ранее потребленный газ и при 100 % оплате плановых объемов ЗАО "Уралсевергаз" установило скидки к цене на газ, поставляемого на нужды промышленного потребления, в размере:

- при предоплате в текущем месяце поставки газа - по цене ФСТ России + 17 % + 110,17руб.;

- при предоплате в предшествующем месяце поставки газа - по цене ФСТ России + 15 % + 110,17 руб.

02.12.2008 и 17.12.2008 года ЗАО "Уралсевергаз" в адрес ОАО "ОГК-1" направило дополнительные соглашения к Договору от 30.09.2008 б/н от 27.11.2008 и б/н от 17.12.2008 соответственно об изменении условий Договора, в соответствии с которыми ЗАО "Уралсевергаз" изменило порядок ценообразования на газ, поставляемый на промышленное потребление в январе-сентябре 2009 года:

- в случае оплаты до 10 числа месяца, следующего за месяцем поставки, превышение от регулируемой цены, установленной ФСТ России, предложено в размере 24%;

- в случае оплаты до 25 числа текущего месяца поставки газа, превышение от регулируемой цены, установленной ФСТ России, предложено в размере 15 %;

- в случае предоплаты газа до 25 числа месяца, предшествующего месяцу поставки газа, превышение от регулируемой цены, установленной ФСТ России, предложено в размере 5%.

Принимая во внимание негативные последствия финансового кризиса: низкий уровень оплаты и значительные просрочки при оплате за газ, возросшее количество банкротств покупателей газа, невозможность получения ЗАО "Уралсевергаз" банковских кредитов для ликвидации кассовых разрывов; стремление Поставщика стимулировать предварительную оплату газа покупателями, сократить критическую величину дебиторской задолженности, уменьшить задолженность ЗАО "Уралсевергаз" за поставленный газ; а также принимая во внимание сопоставимость роста регулируемой оптовой цены на газ и нерегулируемых цен на газ, поставляемый ЗАО "Уралсевергаз" на нужды промышленного потребления в 2008 году, Комиссия считает, что отсутствие у потребителя задолженности за ранее поставленный газ и осуществление им 100% предварительной оплаты (в текущем или предыдущем месяце поставки) не являются критериями установления различных цен на газ, а соответствуют условиям, при соблюдении которых потребителям ЗАО "Уралсевергаз" предоставляются скидки при оплате за газ, поставляемый на нужды промышленного потребления.

В IV квартале 2008 года для потребителей, работающих по системе предоплаты, скидка к цене на газ составила 2% и 4 % соответственно месяцу оплаты. В I квартале 2009 года - 2% и 5 %. Цена на газ при этом возросла в связи с дополнительными расходами компании на транспортировку газа по газопроводам ОАО "Газпром". С апреля 2009 года скидки к цене на газ для потребителей, работающих по системе предоплаты, составили 9% и 19%. В результате во II квартале 2009 года в результате увеличения скидок значительно снизился уровень цен на газ в сравнении с предыдущим периодом.

Система скидок ЗАО "Уралсевергаз" применяется в настоящее время в равной мере ко всем контрагентам Общества.

При этом вопрос о получении таких скидок к цене на газ решается потребителями в добровольном порядке.

Следовательно, установление ЗАО "Уралсевергаз" в Договоре скидок к цене на газ, поставляемый на нужды промышленного потребления, не противоречит антимонопольному законодательству, поскольку не является критерием установления различных цен на один и тот же товар.

Таким образом, Комиссия считает, что изложенные факты свидетельствуют об отсутствии в действиях ЗАО "Уралсевергаз" признаков нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела № 1 10/143-09 прекратить в связи с отсутствием в рассмотренных действиях ЗАО "Уралсевергаз" нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Председатель Комиссии А.Н. Голомолзин

Члены Комиссии: Е.И. Котелкина

И.Н. Павлова

М.Ю. Башкина

С.В. Зиновьев

М.А. Дегтярев

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.