

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ

29 июня 2009 года

РЕШЕНИЕ
АМЗ - 49/2009

г. Калининград

Решение изготовлено в полном объеме 03 июля 2009 года.

Резолютивная часть решения была оглашена на заседании комиссии 29 июня 2009 года.

Комиссия Калининградского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

Бобровой О.А. – заместителя руководителя Калининградского УФАС России,

Членов Комиссии:

Мельникова М.В. - главного государственного инспектора отдела контроля органов власти, размещения заказов и рекламы Калининградского УФАС России,

Сидоровой Ю.А. - ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России,

Черных Т.В. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, размещения заказов и рекламы Калининградского УФАС России,

в присутствии представителя ответчика:

Е.А. Кобылина — директора филиала ЗАО «Петербургрегионгаз» в Калининграде;

в отсутствие заявителя и представителя заявителя Шабанова Р.А., надлежаще извещенных о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело № АМЗ - 49/2009 по признакам нарушения ЗАО «Петербургрегионгаз» (190000, г. Санкт-Петербург, ул. Галерная, д. 20-22, литер А, ИНН 7838016481, КПП 997250001; далее — ответчик) пункта 3 части 1 статьи 10, Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон),

УСТАНОВИЛА:

В Калининградское УФАС России поступила жалоба Шабанова А.Р. на действия Филиала ЗАО «Петербургрегионгаз» в Калининградской области в части навязывания условий договора невыгодных для него и прямо не предусмотренных законодательством. По данному факту приказом антимонопольного органа от 26.05.2009 № 146 «О возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» возбуждено дело № АМЗ - 49/2009 по признакам нарушения ответчиком пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

1. Представитель заявителя в заседаниях комиссии поддержал его требования к ЗАО «Петербургрегионгаз» и пояснил следующее:

Шабанов Р.А. Является собственником нежилого здания — промышленного магазина, расположенного по адресу: г. Калининград, ул. Димитрова, 3. Для осуществления газоснабжения данного объекта там установлен газовый котел «Юнекрс». Также был заключен договор № 301-03 от 25.09.2003 на подачу природного газа, техническое и аварийное обслуживание объекта газоснабжения коммунальных потребителей с ФГУП «Калининградгазификация». Согласно п. 1.1. Договора Шабанов Р.А., как потребитель газа, оплачивал полученный газ в объеме от фактического потребления, но не более 2 7 тыс. м. куб и в течение всего промежутка времени исправно платил за потребленный газ. П. 7.1. и п. 7.2. договора № 301-03 от 25.09.2003 предусмотрено, что договор заключен на один год и считается пролонгированным на тот же срок и на тех же условиях, если ни одна из сторон не заявит о его расторжении за 10 дней до окончания срока его действия. В сентябре месяце 2008 г. Шабанов Р.А. не получал от ФГУП «Калининградгазификация» уведомления о расторжении данного договора. В начале февраля 2009 года Шабанов Р.А. получил сопроводительное письмо исх. № 04-05/166 от 27.01.09 и с ним два экземпляра проекта договора поставки газа № Б-1-16-5-1153/09 от 21.01.09 от филиала ЗАО «Петербургрегионгаз» в Калининградской области. В проекте договора поставки газа № Б-1 6-5-1 1153/09 от 21.01.09 г. Шабанова Р.А. смутил п. 2.1., где уже расписаны большие объемы уже якобы потребленного газа и п. 5.3. проекта договора поставки газа № Б-1-16-5-1153/09 от 21.01.09 г., где указано, что должны оплачиваться объемы из п. 2.1., фактически не потребленные, но еще и со 100 % предоплатой. Также в п. 5. 8. проекта договора поставки газа № Б-1-16-5-1153/09 от 21.01.09, где указано, что в случае не поступления авансового платежа - поставка газа либо вовсе прекращается, либо газ не начинает поставляться. Шабанов Р.А. направил сопроводительное

письмо в филиал ЗАО «Петербургрегионгаз» в Калининградской области от 17.02.2009 и к нему два экземпляра проекта протокола разногласий к договору поставки газа № Б-1-16-5-1153/09 от 21.01.09. В середине марта 2009 года Шабанов Р.А. получил ответ на протокол разногласий исх. № 04-05/ 397 от 10.03.09, где уже письменно содержались угроза об отключении объекта от газа, если не будет подписан договор в редакции филиала ЗАО «Петербургрегионгаз» в Калининградской области, а проект протокола разногласий отвергнут в полном объеме.

15.04.09 Шабановым Р.А. получено письмо исх. № 04-05/871 от 10.04.09 от филиала ЗАО «Петербургрегионгаз» в Калининградской области, в котором выставлена сумма 4 475, 10 рублей за потребленный газ. Более того в данном письме содержится угроза об отключении газа до тех пор, пока не будет подписан их вариант договора. Действия филиала ЗАО «Петербургрегионгаз» в Калининградской области Шабанов Р.А. считает злоупотреблением доминирующим положением.

2. Представители ответчика в ходе проведения заседания Комиссии, а так же в предоставленных объяснениях по делу № АМЗ - 49/2009 пояснили следующее.

ЗАО «Петербургрегионгаз» является поставщиком природного газа, добываемого ОАО «Газпром» и его аффилированными лицами. Филиал ЗАО «Петербургрегионгаз» в Калининградской области осуществляет газоснабжение потребителей Калининградской области и действует от имени и в пределах, обозначенных Уставом Общества и положением о Филиале.

По взаимному согласию сторон ЗАО «Петербургрегионгаз» с 01 января 2009 года прекратило поставку газа ФГУП «Калининградгазификация» для дальнейшей его реализации промышленным потребителям региона (мелкий комбыт). В целях обеспечения газом указанной категории потребителей в 2009 году, филиал ЗАО «Петербургрегионгаз» в Калининградской области с августа 2008 года начал договорную кампанию. С этой целью в адрес всех потребителей природного газа было направлено совместное письмо-обращение ЗАО «Петербургрегионгаз» и ФГУП «Калининградгазификация» о смене поставщика газа с 01.01.2009 г. Кроме того, информация о смене поставщика была неоднократно опубликована в СМИ, на информационных сайтах в Интернете, озвучена в новостных выпусках НТРК «Каскад».

Со стороны ФГУП «Калининградгазификация» в адрес всех потребителей были подготовлены и направлены уведомления о прекращении с 01.01.2009 действия договоров поставки газа, заключенных ранее с ФГУП «Калининградгазификация». Указанное уведомление о расторжении договора № 301-03 от 25 сентября 2003 года в части поставки и транспортировки газа, было направлено в адрес гр. Шабанова Р.А. 10.12.2008, о чем имеется отметка, произведенная арендатором помещения, находящегося по адресу: г. Калининград, пр. Советский - ул. Брамса - ул. Репина.

По состоянию на 31.12.2008 ЗАО «Петербургрегионгаз» заключило договоры поставки газа со всеми, (около 900), потребителями Калининградской области, за исключением гр. Шабанова Р.А. После неоднократных напоминаний о недопустимости поставки газа без оформления договорных отношений, гр. Шабанов Р.А. обратился в ЗАО «Петербургрегионгаз» с заявлением о заключении договора только 21.01.2009. Проект договора поставки был представлен к рассмотрению гр. Шабанову Р.А. 02.02.2009 и до настоящего времени в адрес поставщика не возвращен.

Договор, направленный в адрес гр. Шабанова Р.А., является типовым договором поставки газа. В соответствии с порядком, существующим в ОАО «Газпром», все потребители, за исключением населения, социально значимых объектов и потребителей, финансируемых из бюджетов различных уровней, производят оплату природного газа с применением авансовых платежей, что не противоречит постановлению Правительства РФ от 04.04.2000 № 294 «Об утверждении порядка расчетов за электрическую, тепловую энергию и природный газ».

Объемы газа, планируемые к поставке в 2009 году и указанные в договоре, соответствуют фактическому потреблению газа на объекте гр. Шабанова Р.А. за предыдущие несколько лет. Несмотря на то, что договорные отношения до настоящего момента не оформлены, отбор газа на объекте с 01 января 2009 года по 31 марта 2009 года был фактически произведен в количестве 1 430 куб.м. на сумму 4 475,10 рублей, которая по состоянию на 20 апреля 2009 года не оплачена. Расчет за потребленный газ производится по ценам, формируемым на основании регулируемой оптовой цены на газ, платы за снабженческо-сбытовые услуги и тарифа за услуги по транспортировке газа, установленные в порядке, определяемом органами Федеральной исполнительной власти.

12 марта 2009 года в адрес гр. Шабанова Р.А. было направлено письмо о несоблюдении гражданско-правовой процедуры оформления договорных отношений. В соответствии с п. 5 Правил поставки газа в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 05.02.98. № 162, поставка газа производится на основании договора между поставщиком и покупателем, заключенного в соответствии с требованиями ГК РФ, федеральных законов, Правил и иных нормативных правовых актов. Согласно п. 30 Правил, поставка и отбор газа осуществляется

исключительно на возмездной основе в соответствии с заключенным договором между поставщиком и покупателем. Отсутствие данного договора дает Поставщику основание к приостановке исполнения обязательств по поставке газа.

10 апреля 2009 года в адрес гр. Шабанова Р.А. через представителя_арендатора было направлено уведомление о прекращении газоснабжения объекта до подписания Договора и оплаты потребленного газа. Однако, несмотря на предупреждение о дате и времени отключения, гр. Шабанов Р.А. на объекте не присутствовал, в связи с чем процедура отключения была приостановлена.

На основании изложенного, ЗАО «Петербургрегионгаз» считает жалобу гр. Шабанова Р.А. необоснованной.

3. Обстоятельства дела, установленные Комиссией:

3.1. В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В силу статьи 3 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» субъект естественной монополии – хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Услуги по транспортировке газа по трубопроводам являются сферой деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

Таким образом, положение ЗАО «Петербургрегионгаз» на рынке транспортировки газа по трубопроводам является доминирующим.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Часть 4 статьи 4 Закона устанавливает понятие товарного рынка: сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, 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.

ЗАО ««Петербургрегионгаз» является поставщиком природного газа, добываемого ОАО «Газпром» и его аффилированными лицами. Согласно списку аффилированных лиц от 11 января 2009 года указанное предприятие принадлежит группе лиц ОАО «Газпром» с 26.12.2005 (запись № 531).

С 31 декабря 2008 года по взаимному согласию сторон, ЗАО ««Петербургрегионгаз» прекратило поставку газа ФГУП «Калининградгазификация» для дальнейшей его реализации потребителям региона. С 01 января 2009 года поставщиком природного газа для всех категорий потребителей является ЗАО «Петербургрегионгаз». Филиал ЗАО «Петербургрегионгаз» в Калининградской области осуществляет газоснабжение граждан и промышленных потребителей Калининградской области и действует от имени и в пределах, обозначенных Уставом Общества. Информация о смене поставщика была опубликована в СМИ, размещена в интернете, озвучена в новостях по телевидению, а так же распространена письмами-уведомлениями в адреса предприятий - потребителей природного газа.

3.2. ФГУП «Калининградгазификация» в адрес потребителей направило уведомления о прекращении с 01.01.2009 действия договоров поставки газа, заключенных ранее с ФГУП «Калининградгазификация». Указанное уведомление о расторжении договора № 301-03 от 25 сентября 2003 года в части поставки и транспортировки газа, было направлено в адрес магазина гр. Шабанова Р.А. расположенного по адресу г. Калининград ул. Дмитрова, 3 10.12.2009 и вручено под роспись арендатору данного магазина, который не является законным представителем Шабанова Р.А. Так как Шабанов А.Р. не получал данного уведомления, он считал договор № 301-03 от 25.09.2003 с ФГУП «Калининградгазификация» действующим. Данный факт подтверждает его обращение ФГУП «Калининградгазификация» (вход. № 1593/н от 06.04.2009) за выставлением счета за потребленный газ на объекте по адресу г. Калининград ул. Дмитрова, 3. В ответ на обращение ФГУП «Калининградгазификация» (исх. № 252/4 от 10.04.2009) информировало, что все расчеты за потребленный газ должны производиться только с ЗАО «Петербургрегионгаз».

3.3. 27.01.2009 года ЗАО ««Петербургрегионгаз» в адрес Шабанова Р.А. направило проект Договора поставки газа на 2009 год № Б-1-16-5-1153/09 от 21.01.2009. В преамбуле данного договора «Покупателем» указан Шабанов Р.А., т. е. физическое лицо, при этом в п. 2.1 данного договора предусмотрен 100 % авансовый платеж. Согласно порядку расчетов за электрическую, тепловую

энергию и природный газ, утвержденному Постановлением Правительства РФ от 04.04.2000 № 294, оплата потребителями (**юридическими лицами**) электрической, тепловой энергии и природного газа на территории Российской Федерации осуществляется с применением авансовых платежей или расчетов по аккредитиву в порядке, устанавливаемом соглашением между потребителем и энергоснабжающей организацией, если иное не установлено соглашением сторон. Таким образом, данный порядок распространяется только на взаимоотношения продавца газа и юридических лиц и, следовательно, к физическим лицам применен быть не может. Расчет с физическими лицами в данном случае должен осуществляться в соответствии со статьей 544 Гражданского кодекса РФ.

В ходе заседания Комиссии и из представленных документов было выяснено, что Шабанов Р.А. зарегистрирован в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей и имеет на праве собственности магазин. Основным видом деятельности ИП Шабанова Р.А. является сдача в наем собственного нежилого имущества (код по ОКВЭД 70.20.2), на основании выше изложенного к Шабанову Р.А. может быть применен порядок расчета за электрическую, тепловую энергию и природный газ, утвержденный постановлением Правительства РФ от 04.04.2000 № 294, с использованием авансовых платежей или расчетов по аккредитиву.

3.4. В п. 2.1. договора № Б-1-16-5-1153/09 от 21.01.2009 указаны объемы поставки газа ежемесячно и в целом по году, что не противоречит Правилам поставки газа в РФ, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 05 февраля 1998 № 162. В письме № 11/04 от 22.04.2009 филиал ЗАО «Петербургрегионгаз» в Калининградской области сообщил, что объемы, планируемые к поставке Шабанову Р.А. в 2009 году, рассчитывались на основании фактически потребленных объемов газа за предыдущие годы. ФГУП «Калининградгазификация» представило объемы газа потребленные газовыми приборами Шабанова Р.А. за 2006, 2007, 2008 годы. Данные объемы не соответствует предложенным ЗАО «Петербургрегионгаз» заявителю объемам поставки газа. Договор на поставку газа не содержит положений о возможности изменения указанных ЗАО «Петербургрегионгаз» в п. 2.1. объемов поставляемого газа при заключении договора. Так же информация о возможности изменения, при заключении договора, предложенных объемов поставки газа не была доведена до потребителей иными возможными способами.

В п. 5.3. договора поставки газа № Б-1-16-5-1153/09 от 21.01.2009 предусматривает оплату за объемы указанные в п. 2.1 и 100 % авансовый платеж. В п. 5.8. указано, что в случае не поступления авансового платежа поставка газа прекращается, либо уменьшается объем поставляемого газа до количества, оплаченного авансовым платежом. 17 февраля 2009 г. Шабанов Р.А. направил протокол разногласий в адрес филиала в Калининградской области ЗАО «Петербургрегионгаз», который 10 марта 2009 года был отклонен ЗАО «Петербургрегионгаз» в полном объеме. В адрес Шабанова А.Р. были направлены уведомления о том, что в связи с отсутствием договорных отношений газоснабжение магазина, находящегося по адресу г. Калининград, ул. Димитрова, 3, будет прекращено (исх. № 04-05/871 от 10.04.2009, № 04-05/916 от 15.04.2009).

Согласно ст. 544 Гражданского кодекса РФ оплата энергии производится за фактически принятое количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон. Порядок расчетов за электрическую, тепловую энергию и природный газ, утвержденный постановлением Правительства РФ от 04.04.2000 № 294, определяет, что оплата потребителями электрической, тепловой энергии и природного газа на территории Российской Федерации осуществляется с применением авансовых платежей или расчетов по аккредитиву **в порядке, устанавливаемом соглашением между потребителем и энергоснабжающей организацией**, если иное не установлено соглашением сторон. Применение авансовых платежей в размере 100 % по договору не является обязательным и соглашением сторон может быть определен иной размер авансовых платежей и определена иная форма оплаты за фактически потребленную энергию.

Так как согласования между Заявителем и Ответчиком по данному вопросу не производилось, действия ответчика, по принуждению Шабанова А.Р. к заключению договора, на невыгодных для него и прямо не предусмотренных законодательством условиях, могут быть квалифицированы как злоупотребление доминирующим положением на рынке газоснабжения Калининградской области, так как данные действия ущемляют интересы Заявителя.

Указанные действия Ответчика являются нарушением пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», запрещающего действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, выразившиеся в навязывании условий договора, невыгодных его контрагенту и прямо не предусмотренных законодательством, результатом которых является ущемление интересов других лиц.

3.5. В заседании комиссии 17.06.2009 представители ЗАО «Петербургрегионгаз» и представитель

Шабанова Р.А. по доверенности заявили ходатайство об отложении срока рассмотрения дела № АМЗ- 49/2009 на неделю, для урегулирования вопроса и предоставления доказательств заключения договора на поставку газа антимонопольному органу. В адрес Калининградского УФАС России 23.06.2009 со стороны ЗАО «Петербургрегионгаз» поступила копия договора поставки газа № Б-1-16-5-1153/09 от 21.01.2009 заключенного с Шабановым Р.А. и копия заявления Шабанова Р.А. от 18.06.2009. Объемы газа, указанные в представленном договоре, соответствуют заявлению Шабанова Р.А. от 18.06.2009. Расчеты за поставленный газ в соответствии с п. 5.3 Договора будут производиться до 10 числа месяца, следующим за отчетным на основании счет-фактуры и акта поданного-принятого газа. Авансовых платежей договор не предусматривает.

26.06.2009 в антимонопольный орган Шабановым Р.А. представлено ходатайство о прекращении дела в связи с тем, что все спорные условия договора ЗАО «Петербургрегионгаз» изменены добровольно. Таким образом, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства ЗАО «Петербургрегионгаз», дело о нарушении антимонопольного законодательства № АМЗ-49/2009 подлежит прекращению.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 48, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции",

РЕШИЛА:

1. Признать ЗАО «Петербургрегионгаз» (190000, г. Санкт-Петербург, ул. Галерная, д. 20-22, литер А, ИНН 7838016481, КПП 997250001) нарушившим пункт 3 часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

2. Прекратить рассмотрения дела № АМЗ-49/2009 по признакам нарушения ЗАО «Петербургрегионгаз» (190000, г. Санкт-Петербург, ул. Галерная, д. 20-22, литер А, ИНН 7838016481, КПП 997250001) пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" в связи с добровольным устранением нарушения.

3. Передать материалы дела № АМЗ — 49/2009 должностному лицу Калининградского УФАС России для решения вопроса о привлечении ЗАО «Петербургрегионгаз» к административной ответственности.

Председатель комиссии

О.А. Боброва

Члены комиссии:

М.В. Мельников
Т.В. Черных
Ю.А. Сидорова

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.