РЕШЕНИЕ
по делу № 6-А-11

23 мая 2011 года г. Абакан

Резолютивная часть решения объявлена 13 мая 2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Хакасского УФАС России) в составе:
Председатель комиссии: Гофман Э.Р. - руководитель управления;
Члены комиссии: Андрюшкова И.А. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы (АЗР);
Жукова И.И. - ведущий специалист-эксперт отдела АЗР;
Северина Е.С. – старший специалист 3-го разряда отдела АЗР,
с участием:
- представителя Абаканской базы сжиженного газа – филиала по реализации ОАО «СГ-транс» Рогачевой Л.Ю. (доверенность № 371 от 14.12.2010 г.),
- генерального директора ОАО «Хакасгаз» Головченко О.В.,
- директора ООО «Чистое поле» Лукьянова О.К.,
рассмотрев материалы дела № 6-А-11, возбуждённого в отношении открытого акционерного общества «Хакасгаз» (ул. Итыгина, 17, г. Абакан, Республика Хакасия, 655000) по признакам нарушения статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),
УСТАНОВИЛА:

24 января 2011 года в Хакасское УФАС России поступило коллективное заявление индивидуальных предпринимателей: Артеменко В.И., Сагалакова А.В., Макаренко А.Н., Хлопова М.В., Козлова С.В., Карпова О.И., а также ООО «Союз-Октан», ООО «Леур», ООО «Чистое поле» на действия ОАО «Хакасгаз», выразившиеся в реализации 20.01.2011 через АГЗС балансового сжиженного углеводородного газа (СУГ) по цене 13,00 рублей за 1 литр при условии, что Постановлением Правительства Республики Хакасия от 29.12.2010 №747 установлена розничная цена на СУГ в 2011 году в размере 26,24 руб/кг (не менее 15.61 руб/л).
Аналогичное заявление 09 февраля 2011 года потупило от Абаканской базы сжиженного газа – филиала по реализации ОАО «СГ-транс».
Усмотрев в действиях ОАО «Хакасгаз» признаки нарушения части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, 21 февраля 2011 года Хакасским УФАС России в отношение ОАО «Хакасгаз» было возбуждено дело № 6-А-11.
На заседании комиссии представители заявителей поддержали требования, изложенные в заявлениях, дополнительно пояснив, что после возбуждения настоящего дела ОАО «Хакасгаз» продолжает нецелевую реализацию балансового СУГ. В частности, ОАО «Хакасгаз» продает балансовый СУГ ООО «Хакасгазсерсис», который, в свою очередь реализует СУГ через АГЗС по цене 11 рублей за литр. В подтверждение данного довода в материалы дела представлен кассовый чек от 3 мая 2011 г.
Представитель ОАО «Хакасгаз» с предъявленными требованиям не согласен, считает, что в действиях ОАО «Хакасгаз» отсутствует нарушение антимонопольного законодательства. Представитель ОАО «Хакасгаз» не опровергает, что балансовый СУГ действительно в январе 2011 года реализовывался через АГЗС в г. Абакане, расположенную на улице Итыгина, 17 по цене 13 руб./л. При этом обосновал данный факт недобросовестными действиями бывшего руководства акционерного общества, которое в настоящее время уволено по п.9 ст. 81 Трудового кодекса Российской Федерации (принятия необоснованного решения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями и главным бухгалтером, повлекшего за собой нарушение сохранности имущества, неправомерное его использование или иной ущерб имуществу организации). В настоящее время фактов нецелевой реализации балансового СУГ не имеется.
Заслушав пояснения по делу, оценив представленные в материалы дела документы, Комиссия Хакасского УФАС России установила следующее.
В соответствии с Постановлением Правительства Республики Хакасия 30.12.2005 года № 450 ОАО «Хакасгаз» определено уполномоченной организацией по поставкам в Республику Хакасия сжиженного углеводородного газа для нужд населения.
Продажа СУГ населению для бытовых нужд осуществляется в соответствии с балансовыми заданиями.
Система балансовых заданий, представляет собой административное регулирование поставок сжиженного газа для бытовых нужд, необходима для обеспечения гарантированных поставок сжиженного газа населению.
СУГ в рамках балансовых заданий поставляется по регулируемым ценам, установленным Приказом ФСТ РФ от 02.11.2010 № 276-э/5 «Об утверждении оптовой цены на сжиженный газ для бытовых нужд»: оптовая цена на сжиженный газ для бытовых нужд установлена в размере 7605 руб. за тонну (без НДС).
Розничные цены на СУГ, реализуемый населению для бытовых нужд, в Республике Хакасия устанавливается Правительством Республики Хакасия. Согласно Постановление Правительства Республики Хакасия от 29.12.2010 № 747 «О внесении изменения в пункт 1 Постановления Правительства Республики Хакасия от 22.12.2009 № 607 «О ценах на газ сжиженный, реализуемый населению, а также жилищно-эксплуатационным организациям, организациям, управляющим многоквартирными домами, жилищно-строительным кооперативам и товариществам собственников жилья для бытовых нужд населения (кроме газа для арендаторов нежилых помещений в жилых домах и газа для заправки автотранспортных средств)» была установлена розничная цена за один килограмм сжиженного газа, реализуемого населению для бытовых нужд в следующих размерах (с учетом НДС):
а) реализация сжиженного газа в баллонах без доставки до потребителя - 26,24 рубля за один килограмм;
б) реализация сжиженного газа в баллонах с доставкой до потребителя - 26,52 рубля за один килограмм;
в) реализация сжиженного газа из групповых газовых резервуарных установок - 28,16 рубля за один килограмм.
Методикой организации работы по сбору и обработке информации по учету производства и поставок сжиженных углеводородных газов потребителям Российской Федерации (далее – Методика), утвержденной приказом Минпромэнерго России от 1 февраля 2005 г. № 16 определены цели, на которые может быть израсходован бытовой газ: только на приготовление пищи и на подогрев воды в квартирах.
В соответствии с указанной выше Методикой уполномоченные региональные газораспределительные организации субъектов Российской Федерации (далее - уполномоченные ГРО) представляют в Росэнерго заявки на потребности в сжиженных газах (в соответствии с нормами потребления, установленными действующими нормативными документами) для бытовых нужд населения Российской Федерации.
Согласно заявке ОАО «Хакасгаз» на 2010 год квота по поставке СУГ для бытовых нужд населения РХ составила 8000 тонн, на 2011 год – 10800 тонн.
Органом субъекта Российской Федерации, уполномоченным осуществлять целевую реализацию балансового СУГ (в 2010 году – Государственный комитет по промышленности и экологии Республики Хакасия, в 2011 - Государственный комитет по

промышленности и экологии Республики Хакасия реорганизован путем слияния с Министерство регионального развития Республики Хакасия) в январе 2011 года в целях осуществления контроля за целевым использованием квотированного СУГ для бытовых нужд населения Республики Хакасия была проведена проверка ОАО «Хакасгаз» на предмет поступления и реализации квотируемого СУГ для бытовых нужд населения Республики Хакасия. Согласно Акту проверки № 2011/1 от 03.02.2011 г., Заключению от 03.02.2011 г. Комиссия Госкомитета по промышленности и экологии Республики Хакасия пришла к выводу, что за январь 2011 года ОАО «Хакасгаз» осуществило нецелевую реализацию квотируемого СУГ через АГЗС в объеме 68,93 тн., в том числе через АГЗС в г. Абакане – 65,88 тн., с. Аскизе – 3,05 тн.

Несмотря на вышеуказанную проверку, Комиссия Хакасского УФАС России считает необходимым отметить крайне низкую эффективность действий республиканского уполномоченного органа по контролю за целевой реализацией балансового СУГ в Республике Хакасия. В первую очередь это выражается в отсутствии проверок объемов балансового СУГ исходя из потребностей населения Республики Хакасия в сжиженных газах.

Методикой определено, что уполномоченные ГРО представляют в Росэнерго заявки на потребности в сжиженных газах (в соответствии с нормами потребления, установленными действующими нормативными документами) для бытовых нужд населения Российской Федерации.

Предварительно, в соответствии с Приказом Госкомпрома Хакасии от 11.03.2009 № 7 «О порядке учета и контроля объемов поставки газа для обеспечения бытовых нужд населения Республики Хакасия» уполномоченные ГРО представляют на согласование в уполномоченный орган исполнительной власти Республики Хакасия по осуществлению контроля за целевым использованием квотированного сжиженного углеводородного газа для бытовых нужд населения Республики Хакасия расчеты и заявку о потребности в СУГ для бытовых нужд населения республики в соответствии с нормами потребления. В соответствии с пунктом 3 вышеназванного Приказа уполномоченный орган исполнительной власти осуществляет согласование представленных заявок о потребности в СУГ для бытовых нужд населения республики и направляет сводную заявку в Департамент нефтегазового комплекса Министерства энергетики Российской Федерации.

Проанализировав сложившуюся ситуацию по поставкам населению Республики Хакасия балансового СУГ, Комиссия Хакасского УФАС России пришла к выводу, что объемы балансового СУГ превышают потребности населения республики. Так, начиная с 2007 года и по 2011 год включительно, потребность населения Республики Хакасия в балансовом газе возрастает (в 2007 году составляла 9020 тонн, в 2008 году – 9900 тонн, с 2009 по 2011 гг. - 10800 тонн). При этом, ежегодно число газифицированных домов в республике сокращается (жилые дома переводятся на электрическое или центральное отопление и водоснабжение). Кроме того, учитывая выводы комиссии Госкомитета по промышленности и экологии Республики Хакасия, о нецелевой реализации ОАО «Хакасгаз» балансового СУГ, дефицита балансового газа для населения Республики Хакасия не отмечается. Следовательно, в заявках о потребности в СУГ для бытовых нужд населения республики указаны завышенные показатели.

Из выписки из Единого государственного реестра юридических лиц от 26.11.2010 г. об ОАО «Хакасгаз» следует, что ОАО «Хакасгаз» вправе осуществлять 15 видов экономической деятельности, включая розничные виды торговли:

- моторным топливом,
- бытовым жидким котельным топливом, газом в баллонах, углем.

Розничная торговля моторным топливом является самостоятельным видом деятельности (код вида деятельности по ОКВЭД 50.50). В состав моторного топлива (нефтепродуктов) входят бензины автомобильные (код по ОКП 025110) и дизельное топливо (код по ОКП 025130), которые относятся к одному подклассу продукции по Общероссийскому классификатору продукции (код 025000; нефтепродукты. Альтернативные виды топлива).

Реализация газа допустима только в баллонах.

Таким образом, розничная торговля СУГ через АГЗС не входит в перечень разрешенных видов деятельности для ОАО «Хакасгаз».

Из ответа ОАО «Хакасгаз» от 15.02.2011 г. № 135 следует, что розничная торговля сжиженным СУГ для заправки автомобилей не поводится, так как с 01.11.2010 г. АГЗС в г. Абакане и ГНП в г.Черногорске переданы в аренду ООО «Хакасгазсервис».

Вместе с тем, в материалы дела представлены копии кассовых чеков от 20.01.2011 г., 26.01.2011 г., подтверждающих, что ОАО «Хакасгаз» реализовывало СУГ через АГЗС. То, что представленные кассовые чеки выданы через кассовые аппараты, зарегистрированные на ОАО «Хакасгаз», подтверждается следующими доказательствами: в кассовых чеках от 26.01.2011 г. указано наименование - ОАО «Хакасгаз», в кассовом чеке от 20.01.2011 г. также указано наименование - ОАО «Хакасгаз», номер контрольно-кассовой машины (ККМ) 00344965. Из карточки регистрации контрольно-кассовой техники № 24445 следует, что ККМ «ЭЛВЕС-МИКРО-К», версия: 02 принадлежит ОАО «Хакасгаз» и установлена по адресу: г. Абакан, ул. Итыгина, 17, АГЗС. Согласно отметке о смене организации-владельца ККМ по данным из паспорта версии ККМ «ЭЛВЕС-МИКРО-К», указанная ККМ была перерегистрирована на ООО «Хакасгазсервис» (ИНН 1901096998) 03.02.2011 г.

Вышеперечисленные кассовые чеки подтверждают, что в январе 2011 года ОАО «Хакасгаз» осуществляло розничную реализацию СУГ через АГЗС по цене 13 руб./л.

При этом закупочная рыночная цена СУГ по данным, представленным хозяйствующими субъектами, осуществляющими розничную реализацию СУГ на территории Республики Хакасия, в декабре 2010 – январе 2011 гг. составляла от 18, 00 до 22,20 рублей за килограмм (с НДС 18%). Розничная цена на СУГ – в январе 2011 года составляла 16,00-16,50 руб./л.

Основными поставщиками СУГ по балансовым заданиям для ОАО «Хакасгаз» являются ОАО «НФ «Роснефть» (г.Москва, ул. Софийская набережная, 26/1), ОАО «НОВАТЭК» (Пуровский район, г. Тарко-Сале, ул. Победы, 22А). Указанными лицами поставлялся балансовый СУГ для уполномоченных ГРО по РХ в декабре 2010 г. – январе 2011 г. в среднем 10,45 - рублей за килограмм (с НДС 18%).

Таким образом, разница между оптовой (закупочной) ценой балансового и оптовой (закупочной) ценой коммерческого СУГ составляет в среднем 92%.

Согласно представленной Выписке из Единого государственного реестра юридических лиц ОАО «Хакасгаз» вправе осуществлять оптовую торговлю прочим жидким и газообразным топливом.

Комиссия обосновано считает, что 20 литров СУГ, реализованных через АГЗС (как указано в кассовом чеке от 20.01.2011) не может составлять оптовый объем продажи СУГ.

Из Протокола № 04 заседания Совета директоров ОАО «Хакасгаз» от 31 марта 2011 г. следует, что общество находится в тяжёлом финансовом положении: по итогам 2010 года убытки составили 4266 тыс. рублей, в связи с чем, Комиссия приходит к выводу, что коммерческий СУГ ОАО «Хакасгаз» не приобретается, а цели реализации балансового СУГ не предполагают его оптовую продажу.

Согласно Протоколу № 03 заседания Совета директоров ОАО «Хакасгаз» от 01 марта 2011 г. по решению Совета директоров ОАО «Хакасгаз» от 14.01.2011 г. была создана ревизионная комиссия по проверке финансовых операций по оплате за газ и реализации газа, из отчета которой следует, что ООО «Хакасгазсервис» осуществляет за ОАО «Хакасгаз» расчеты с прочими кредиторами, а ОАО «Хакасгаз», в свою очередь, осуществляет расчеты с ООО «Хакасгазсервис» продукцией (газом).

ООО «Хакасгазсервис» реализует СУГ для заправки автотранспорта через АГЗС в г.Черногорске согласно представленному кассовому чеку (03.05.2011 г.) по цене 11 рублей за литр. Учитывая вышеприведенные данные об оптовой (закупочной) цене СУГ, Комиссия приходит к выводу, что ОАО «Хакасгаз» в расчетах с ООО «Хакасгазсервис» использует балансовый СУГ.

Исследовав материалы дела, Комиссия Хакасского УФАС России пришла к следующим выводам.
Законом о защите конкуренции устанавливаются организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения: монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции. Целями настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (ст. 1 Закона о защите конкуренции).
Статья 14 Закона о защите конкуренции запрещает недобросовестную конкуренцию.
В силу пунктов 7, 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке, недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.
Учитывая правовой смысл и содержание данных понятий, изложенных в названной норме Закона, Комиссия считает, что ОАО «Хакасгаз» нарушен общий запрет, установленный частью 1 статьи 14 в системной взаимосвязи с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции. Действия ОАО «Хакасгаз» направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам. Материалами настоящего дела доказано, что ОАО «Хакасгаз», приобретая СУГ в рамках балансовых заданий по утвержденной Приказом ФСТ РФ цене, являющейся ниже рыночной, реализовывало данный СУГ через АГЗС по цене также значительно сниженной по сравнению со средней розничной ценой на СУГ, сложившейся на тот период в Республике Хакасия. Демпинг цен ОАО «Хакасгаз», по мнению Комиссии, привел к необоснованным конкурентным преимуществам для ответчика. Данные действия совершены ОАО «Хакасгаз» в целях вытеснения конкурентов, возможности быстрого получения необходимых денежных. Для конкурентов - хозяйствующих субъектов – розничных продавцов сжиженного газа, имеющих возможность приобретать СУГ только по рыночным ценам, указанные действия ответчика негативно отразились на их предпринимательской деятельности и выразились в том, что с января 2011 года они понесли убытки в связи с сокращением объемов реализации СУГ.
Учитывая вышеизложенное, Комиссия Хакасского УФАС России считает, что материалами дела в достаточной степени установлены факты совершения ОАО «Хакасгаз» недобросовестной конкуренции.
Руководствуясь статьями 23, 25, частью 1 статьи 39, статьей 41 Закона защите конкуренции, комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать открытое акционерное общество «Хакасгаз» нарушившим статью 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать открытому акционерному обществу «Хакасгаз» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, для чего прекратить реализацию балансового сжиженного углеводородного газа через АГЗС.

Председатель комиссии: Э.Р.Гофман

Члены комиссии: И.А.Андрюшкова

И.И. Жукова

Е.С.Северина

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

ПРЕДПИСАНИЕ
по делу № 6-А-11

23 мая 2011 года г. Абакан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:
Председатель комиссии: Гофман Э.Р. - руководитель управления;
Члены комиссии: Андрюшкова И.А. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы (АЗР);
Жукова И.И. - ведущий специалист-эксперт отдела АЗР;
Северина Е.С. – старший специалист 3-го разряда отдела АЗР,
руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 23 мая 2011 года по делу № 6-А-11 о нарушении открытого акционерного общества «Хакасгаз» (ул. Итыгина, 17, г. Абакан, Республика Хакасия, 655000) статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Открытому акционерному обществу «Хакасгаз» прекратить нарушение статьи 14 Закона о защите конкуренции, для чего не реализовывать балансовый сжиженный углеводородный газ через АГЗС.
2. О выполнении настоящего предписания сообщить в Хакасское УФАС России до 1 июня 2011 года.

Председатель комиссии: Э.Р.Гофман

Члены комиссии: И.А.Андрюшкова

И.И. Жукова

Е.С.Северина

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.
Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.
Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.