

г. Ижевск
дело №СЮ 05-03/2010-94
принято 18 ноября 2010 года
изготовлено 1 декабря 2010 года

Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии <...> – руководитель, члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля естественных монополий и природных ресурсов, <...> – старший государственный инспектор отдела контроля естественных монополий и природных ресурсов, <...> – государственный инспектор отдела контроля естественных монополий и природных ресурсов, рассмотрев дело №СЮ 05-03/2010-94, о нарушении РОАО «Удмуртгаз» (ул. Коммунарков, 357, г. Ижевск, Удмуртская Республика, 426008, ИНН 1826000260) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135–ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»),
16.09.2010г.

в присутствии:

представителя заявителя ООО «Сарапултеплоэнерго» – <...>,
представителя ответчика РОАО «Удмуртгаз» – <...>,
представителя заинтересованного лица ООО «Удмуртские коммунальные системы» - <...>,
21.10.2010г.

в присутствии:

представителя заявителя ООО «Сарапултеплоэнерго» – <...>,
представителя ответчика РОАО «Удмуртгаз» – <...>,
представителя заинтересованного лица ООО «Удмуртрегионгаз» – <...>,

в отсутствии:

представителя заинтересованного лица ООО «Удмуртские коммунальные системы» (информация о надлежащем уведомлении отсутствует),
18.11.2010г.

в присутствии:

представителя заявителя ООО «Сарапултеплоэнерго» – <...>,
представителя ответчика РОАО «Удмуртгаз» – Наговициной Ж.В. (доверенность № 12-09/135 от 25.12.2009г.),
представителя заинтересованного лица ООО «Удмуртрегионгаз» – Антонова А. В.
<...>,

в отсутствии:

представителя заинтересованного лица ООО «Удмуртские коммунальные системы» (надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела №СЮ 05-03/2010-94, о чем свидетельствует почтовое уведомление №42605131136305),

УСТАНОВИЛА:

В Удмуртское УФАС России 24.05.2010г. поступило заявление ООО «Сарапултеплоэнерго» (ул. Гоголя, 78, г. Сарапул, Удмуртская Республика, 427960, ИНН 1827019419) от 21.05.2010г. № 706-юр на действия РОАО «Удмуртгаз» (ул. Коммунарков, 357, г. Ижевск, Удмуртская Республика, 426008, ИНН 1826000260) выразившиеся в отключении от газоснабжения котельных по адресам: г. Сарапул, ул. Дубровская, 15, ул. Гагарина, 15а.

Между ООО «Сарапултеплоэнерго» и РАО «Удмуртгаз» заключен договор транспортировки газа от 22.11.2005г. № 2-03/821.

Согласно актам на отключения от газовых сетей газоиспользующего оборудования и пломбирование запорных устройств от 30.03.2010г. РАО «Удмуртгаз» произведено отключение от газоснабжения котельных ООО «Сарапултеплоэнерго», расположенных по адресу: г. Сарапул, ул. Дубровская, 15, ул. Гагарина, 15а, ул. Раскольниково, 136а.

Согласно справки ООО «Сарапултеплоэнерго» к сетям общества подключены абоненты, не имеющие задолженность за потребленные топливно-энергетические ресурсы.

Согласно пункту 6 постановления Правительства Российской Федерации от 05.01.1998г. №1 «О порядке прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям – потребителям при неоплате поданных им (использованным ими) топливно – энергетических ресурсов», в случаях, когда к сетям, принадлежащим организации - потребителю, подключены абоненты, которые своевременно оплачивают использованные топливно - энергетические ресурсы, организация - потребитель обязана по соглашению с энергоснабжающей или газоснабжающей организацией обеспечить подачу этим абонентам топливно - энергетических ресурсов в необходимых для них объемах.

РАО «Удмуртгаз» оказывает услуги по транспортировке газа.

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» транспортировка газа по трубопроводам относится к сферам деятельности субъектов естественной монополии.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона «О защите конкуренции», доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

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.

Действия РАО «Удмуртгаз» выразившиеся в отключении от газоснабжения котельных по адресам: г. Сарапул, ул. Дубровская, 15, ул. Гагарина, 15а, которые осуществляют теплоснабжения абонентов не имеющих задолженности за потребленные топливно – энергетические ресурсы имеют признаки нарушения части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

В связи с наличием в действиях РАО «Удмуртгаз» признаков нарушения части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», на основании приказа Удмуртского УФАС России от 20.08.2010г. № 377 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства», в соответствии с частью 6 статьи 44 Закона «О защите конкуренции», пункта 3.34 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного Приказом ФАС России от 25.12.2007г. № 447, Удмуртским УФАС России было возбуждено дело №СЮ 05-03/2010-94. Определением от 02.09.2010г. дело назначено к рассмотрению на 16 сентября 2010г. в 09 часов 30 минут.

16 сентября 2010г. в ходе рассмотрения дела Комиссией принято решение о необходимости привлечения к участию в рассмотрении дела в качестве

заинтересованного лица – ООО «Удмуртрегионгаз» – как лица, чьи права и законные интересы затрагиваются в связи с рассмотрением дела, а также необходимости получения дополнительной информации от лиц участвующих в деле.

В соответствии с определением от 16.09.2010г. рассмотрение дела № СЮ 05-03/2010-94 отложено на 09-30 21.10.2010г.

21 октября 2010г. в ходе рассмотрения дела № СЮ 05-03/2010-94, Комиссией установлен факт отсутствия надлежащего уведомления ООО «Удмуртские коммунальные системы» - заинтересованного лица по делу, ввиду необходимости уведомления заинтересованного лица о времени и месте рассмотрения дела № СЮ 05-03/2010-94, определением от 21.10.2010г. рассмотрение дела № СЮ 05-03/2010-94 отложено на 9-30 18.11.2010г.

При рассмотрении дела Комиссией Удмуртского УФАС России 18.11.2010г. представитель заявителя <...> доводы, указанные в заявлении поддержала, пояснила, что 30.03.2010г. РОАО «Удмуртгаз» было произведено незаконное отключение котельных по адресам: г. Сарапул, ул. Дубровская, 15, ул. Гагарина, 15а. В результате указанных действий РОАО «Удмуртгаз», в целях предотвращения негативных последствий для граждан, проживающих в домах, отапливаемых котельными, расположенными по адресам г. Сарапул, ул. Дубровская, 15, ул. Гагарина, 15а., ООО «Сарапултеплоэнерго» пришлось самовольно восстановить подачу газа. Впоследствии, за самовольное подключение к системе газоснабжения, ООО «Сарапултеплоэнерго» было привлечено к административной ответственности.

Представитель РОАО «Удмуртгаз» с доводами представителя ООО «Сарапултеплоэнерго» не согласился, пояснил, что в соответствии со ст. 2 Федерального закона от 31.03.1999 N 69-ФЗ "О газоснабжении в Российской Федерации" газоснабжение - одна из форм энергоснабжения, представляющая собой деятельность по обеспечению потребителей газом, в том числе деятельность по формированию фонда разведанных месторождений газа, добыче, транспортировке, хранению и поставкам газа. По мнению представителя ответчика, на основании данной статьи РОАО «Удмуртгаз» является энергоснабжающей организацией со всеми вытекающими из этого статуса полномочиями. У ООО «Сарапултеплоэнерго» возникла задолженность перед РОАО «Удмуртгаз» по договору транспортировки газа №2-03/821. В связи с чем, 30.03.2010г. в порядке, предусмотренном Постановлением Правительства РФ от 05.01.1998 N 1 "О Порядке прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям - потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов", в отношении ООО «Сарапултеплоэнерго» было введено ограничение подачи газа.

Представитель ООО «Удмуртрегионгаз» не согласился с доводами изложенными ответчиком, пояснил, что между ООО «Удмуртрегионгаз» и ООО «Сарапултеплоэнерго» заключен договор поставки газа № 56-4-0196/09 от 01.11.2008г. Также, указал, что РОАО «Удмуртгаз» является газораспределительной организацией и не является поставщиком газа или энергоснабжающей организацией, таким образом, не имеет права самостоятельно вводить ограничения по отношению к абонентам ООО «Удмуртрегионгаз», указал, что РОАО «Удмуртгаз» не обращалось к поставщику газа для урегулирования сложившейся ситуации.

Рассмотрев представленные сторонами материалы и документы, выслушав доводы сторон, Комиссия установила следующее.

Между ООО «Сарапултеплоэнерго» и РОАО «Удмуртгаз» заключен договор

транспортировки газа от 22.11.2005г. № 2-03/821.

Согласно акту сверки взаимных расчетов за период с 01.01.2010г. по 16.03.2010г. между РАО «Удмуртгаз» и ООО «Сарапултеплоэнерго» по договору № 2-03/821 на 16.03.2010г. задолженность ООО «Сарапултеплоэнерго» составила 2 563 014,76 руб.

17.03.2010г. РАО «Удмуртгаз» в адрес ООО «Сарапултеплоэнерго» направлено письмо, согласно которому, в случае неоплаты услуг по транспортировке газа 23.03.2010г. РАО «Удмуртгаз» прекратит его транспортировку. Письмом от 29.03.2010г. дата отключения перенесена на 30.03.2010г.

Согласно актам на отключения от газовых сетей газоиспользующего оборудования и пломбирование запорных устройств от 30.03.2010г. РАО «Удмуртгаз» произведено отключение от газоснабжения котельных ООО «Сарапултеплоэнерго», расположенных по адресу: г. Сарапул, ул. Дубровская, 15, ул. Гагарина, 15а, ул. Раскольников, 136а.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 31.03.1999 N 69-ФЗ "О газоснабжении в Российской Федерации", газоснабжение - одна из форм энергоснабжения, представляющая собой деятельность по обеспечению потребителей газом, в том числе деятельность по формированию фонда разведанных месторождений газа, добыче, транспортировке, хранению и поставкам газа.

Также, согласно данной статье поставщик (газоснабжающая организация) - собственник газа или уполномоченное им лицо, осуществляющие поставки газа потребителям по договорам.

В соответствии со статьей 25 Федерального закона Российской Федерации от 31.03.1999 N 69-ФЗ "О газоснабжении в Российской Федерации" определено, что при несоблюдении потребителями условий договоров поставщики вправе уменьшить или прекратить поставки газа в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно п. 34 Постановления Правительства РФ от 05.02.1998 N 162 "Об утверждении Правил поставки газа в Российской Федерации", поставщик имеет право уменьшить или полностью прекратить поставку газа покупателям (но не ниже брони газопотребления) в случае неоднократного нарушения сроков оплаты за поставленный газ и (или) за его транспортировку, за исключением потребителей, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации.

Таким образом, законодательством закреплено исключительное право поставщика на введение ограничения или полного прекращения поставки газа.

Доводы представителя РАО «Удмуртгаз» по поводу наличия у общества права на проведение отключения газа в порядке, предусмотренном Постановлением Правительства РФ от 05.01.1998 N 1 "О Порядке прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям - потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов" (далее – «Порядок прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа»), ввиду того, что общество является энергоснабжающей организацией, отклоняются Комиссией по следующим основаниям.

В соответствии с п. 1 «Порядка прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа», настоящий Порядок определяет последовательность действий энергоснабжающей или газоснабжающей организации по прекращению или ограничению подачи топливно - энергетических ресурсов (электрической и тепловой энергии и газа) на основании пункта 5 статьи

486 и пункта 1 статьи 546 Гражданского кодекса Российской Федерации при неоднократном нарушении организацией - потребителем сроков оплаты поданных ей (использованных ею) топливно - энергетических ресурсов (неоплата за два периода платежа, установленных договором).

Согласно п. 5 ст. 486 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) в случаях, когда продавец в соответствии с договором купли-продажи обязан передать покупателю не только товары, которые покупателем не оплачены, но и другие товары, продавец вправе приостановить передачу этих товаров до полной оплаты всех ранее переданных товаров, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором.

В соответствии с п. 1 ст. 546 ГК РФ в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает юридическое лицо, энергоснабжающая организация вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке по основаниям, предусмотренным статьей 523 настоящего Кодекса, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

Статьей 523 ГК РФ установлены основания одностороннего отказа исполнения договора поставки.

Указанные статьи Гражданского Кодекса Российской Федерации регулируют отношения, возникающие при заключении, исполнении и расторжении договоров, отнесенных законодателем к главе 30 ГК РФ купля – продажа.

Таким образом, последовательность действий, установленная Постановлением Правительства РФ от 05.01.1998 N 1 "О Порядке прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям - потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов" распространяется исключительно на отношения связанные с исполнением договора купли – продажи.

Как следует из материалов дела между ООО «Сарапултеплоэнерго» и РОАО «Удмуртгаз» заключен договор транспортировки газа от 22.11.2005г. № 2-03/821.

В соответствии с п. 2.1. предметом данного договора является следующее:

ГРО обязуется оказать Потребителю услуги транспортировки природного газа по распределительным газопроводам, находящимся в ведении ГРО, от выхода ГРС до газовых сетей Потребителя в порядке и на условиях, предусмотренным настоящим договором.

Согласно ст. 779 ГК РФ по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Предметом рассматриваемого договора явилась транспортировка газа, то есть возмездное оказание услуг. Элементы купли-продажи, поставки товара (газа) в данном случае в договоре отсутствуют, следовательно, отсутствуют основания для применения норм регулирующих, порядок введения ограничения, прекращения поставки газа.

Таким образом, у РОАО «Удмуртгаз» отсутствовало законное право на проведение самостоятельного отключения газа в отношении ООО «Сарапултеплоэнерго», так как договор транспортировки газа от 22.11.2005г. № 2-03/821 не является договором энергоснабжения и не влечет за собой правовых последствий, установленных главой 30 ГК РФ и «Порядка прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа».

Кроме того, в результате действий РОАО «Удмуртгаз» стало невозможным исполнение договора поставки газа № 56-4-0196/09 от 01.11.2008г., заключенного между ООО «Удмуртрегионгаз» и ООО «Сарапултеплоэнерго».

Согласно статье 4 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон «О естественных монополиях») услуги по транспортировке газа по трубопроводам относятся к сферам деятельности субъектов естественных монополий.

РОАО «Удмуртгаз» оказывает ООО «Сарапултеплоэнерго» услуги по транспортировке природного газа, соответственно является субъектом естественной монополии.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона «О защите конкуренции», доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В силу части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «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.

Действия РОАО «Удмуртгаз», выразившиеся в отключении от газовых сетей газоиспользующего оборудования ООО «Сарапултеплоэнерго», являются нарушением пункта 4 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», в части совершения действий занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, результатом которых является ущемление интересов ООО «Сарапултеплоэнерго», направленных на получение газа.

На основании вышеизложенного, Комиссией было установлено нарушение РОАО «Удмуртгаз» пункта 4 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Закона «О защите конкуренции», пунктами 3.40, 3.43, 3.44 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного Приказом ФАС России от 25.12.2007г. № 447 Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать РОАО «Удмуртгаз» нарушившим пункт 4 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» в части осуществления действий занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, выразившихся в экономически или технологически необоснованном отключении от газовых сетей газоиспользующего оборудования ООО «Сарапултеплоэнерго», результатом которых явилось ущемление интересов ООО «Сарапултеплоэнерго» направленных на получение газа для оказания коммунальных услуг потребителям.

2. Выдать РОАО «Удмуртгаз» предписание о совершении действий, направленных на восстановление положения, существовавшего до нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела в отношении РОАО «Удмуртгаз» и виновного должностного лица, уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения производства по ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение и предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня

его принятия.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>