

РЕШЕНИЕ

Дело №47

Резолютивная часть решения оглашена 21.07.2015 года

Решение изготовлено в полном объеме 24.07.2015 года

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Сапунов Д.Н. – председатель Комиссии, заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю;

Члены Комиссии:

Пашкова Н.Н. – заместитель начальника отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю;

Колесникова Ж.В.- старший государственный инспектор отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело №47 возбужденное в отношении ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» (ул. Доваторцев, 42 а, г. Ставрополь, 355037) по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135 –ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю поступило из Прокуратуры г. Пятигорска и отдела МВД России по городу Пятигорску обращение ООО «Энергетик» на действия ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» по факту ограничения поставки природного газа ООО «Энергетик» г. Пятигорск.

Ставропольским УФАС России проведено антимонопольное расследование, по результатам которого установлено, что в действиях ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» по прекращению поставки газа на объект ООО «Энергетик» осуществляющего снабжение горячей водой добросовестных плательщиков, имеются признаки нарушения п.4 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного и было возбуждено дело в отношении ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».

При рассмотрении дела представитель ООО «Энергетик» поддержал доводы, изложенные в заявлении. Просит принять меры антимонопольного реагирования.

При рассмотрении дела представитель ООО «Газпром межрегионгаз

Ставрополь» пояснил следующее - между ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» и ООО «Энергетик» заключен договор поставки газа от 23.10.2012 №32-1-0982/13 (далее - договор).

Согласно договора ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» обязуется поставлять природный газ, а ООО «Энергетик» обязуется принимать и оплачивать газ. Точка подключения (местонахождения объекта) - котельная, г. Пятигорск, юго-восточный склон горы Машук.

ООО «Энергетик» злостно и систематически нарушает обязательства по оплате за потребленный газ.

По состоянию на 16 июля 2015 года сумма задолженности не изменилась и составила 20,834 млн.руб., в том числе 9,197 млн.руб. (март - сентябрь, ноябрь-декабрь 2014г.), 11,637 млн.руб. (январь-июнь 2015г.).

Таким образом, ООО «Энергетик» условия договора надлежащим образом не исполняло, на момент введения ограничений (19.05.2015 и 27.05.2015) имело задолженность в размере более 20 миллионов рублей за период поставки природного газа с марта 2014 года по апрель 2015 года (более двух периодов платежей).

В соответствии с пунктом 3.3 договора «поставщик имеет право ограничить и/или полностью прекратить поставку газа Покупателю и не несет за это ответственность в следующих случаях:

- неоднократного (два и более периода платежа) нарушения сроков оплаты за поставляемый газ (под нарушением сроков оплаты Стороны понимают полное или частичное отсутствие оплаты за газ в сроки, указанные в пункте 5.5 настоящего Договора);

При этом поддержание необходимых параметров теплоносителя для теплоснабжения и горячего водоснабжения населения, объектов социального назначения, собственных технологических нужд Покупатель обеспечивает за счет использования альтернативных газу видов топлива, если использование альтернативных видов топлива предусмотрено установленным топливным режимом Покупателя.

Решение об ограничении или прекращении поставки газа принимается Поставщиком в одностороннем порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и действует до устранения обстоятельств, явившихся основанием для его принятия».

Возможность прекращения или ограничения подачи энергии (поставки газа) юридическому лицу, являющемуся абонентом по договору энергоснабжения или покупателем по договору поставки, не выполняющему обязанности по оплате, предусмотрена статьей 546 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьей 25 Федерального закона от 31.03.1999 №69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации», пунктом 34 Правил поставки газа в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 №162.

Порядок реализации указанного права определен в постановлении

Правительства Российской Федерации от 05.01.1998 №1 «О порядке прекращения или ограничения подачи электрической энергии и газа организациям-потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов».

Согласно пунктам 1 и 2 Постановления от 05.01.1998 №1 утвержденный им Порядок определяет последовательность действий энергоснабжающей или газоснабжающей организации по прекращению или ограничению подачи топливно-энергетических ресурсов (электрической энергии и газа) является льготным, распространяя свое действие на организации-потребители, прекращение или ограничение подачи ресурсов которым может привести к опасности для жизни людей и тяжелым экологическим последствиям, а также, в частности, на объекты жилищно-коммунального хозяйства.

В соответствии с пунктом 6 Порядка, ограничения (прекращения) подачи энергоресурсов 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.

ООО «Энергетик» не предпринимало мер по заключению вышеупомянутого соглашения для обеспечения бесперебойного поступления тепловой энергии потребителям, не имеющим задолженности.

Между тем, ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» направляло ООО «Энергетик» письмо от 24.04.2015 №07-02-1496 с предложением определить объем природного газа, необходимого для выработки тепловой энергии абонентам, добросовестно осуществляющих обязательства по оплате теплоэнергии, в целях заключения соответствующего соглашения.

ООО «Энергетик» информацию для заключения соглашения не представило.

ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» ввиду отсутствия информации о необходимом объеме природного газа для выработки тепловой энергии добросовестным плательщикам лишено возможности обратиться в суд о понуждении заключить соглашение ввиду невозможности определения существенных условий соглашения (Объем поставляемого газа).

Ввиду изложенного ООО «Газпром межрегионгаз Старополь» не могло быть инициатором такого соглашения ввиду отсутствия данных об абонентах ООО «Энергетик».

В силу специфики правоотношений только ООО «Энергетик» располагает сведениями о добросовестных абонентах и их количестве.

Между тем, ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» запрашивало у ООО «Энергетик» информацию о добросовестных потребителях с целью определения лимита газа, необходимого для производства тепловой энергии для таких абонентов.

По данному предприятию регулярно ведется претензионно-исковая работа.

Платежи в текущем году осуществляются исключительно по исполнительным листам.

При таких обстоятельствах, в виду пассивного поведения ООО «Энергетик», а также в связи с неисполнением ООО «Энергетик» условий договора поставки газа в части оплаты, введение ограничения поставки природного газа было вынужденной мерой.

ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» 19.05.2015 ввело 50% ограничение поставки газа на котельную, расположенную: г. Пятигорск, юго-восточный склон горы Машук. 27.05.2015 введено 100% ограничение указанной котельной.

Введение ограничений поставки природного газа в отношении ООО «Энергетик» было осуществлено в соответствии с пунктами 3, 4 Порядка прекращения или ограничения подачи электрической энергии и газа организациям-потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.01.1998 №1.

О предстоящем 19.05.2015 ограничении поставки природного газа ООО «Энергетик» было уведомлено не менее чем за сутки письмом от 12.05.2015 №07-02-1686. О введении 27.05.2015 ограничения поставки природного газа ООО «Энергетик» было уведомлено за сутки письмом от 25.05.2015 №07-02-1964.

Таким образом, ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» ввело ограничение поставки природного газа ООО «Энергетик» в рамках заключенного между сторонами договора поставки природного газа, а также в соответствии с действующим законодательством.

Актом б/н о восстановлении поставки газа от 29.05.2015 ООО «Энергетик» был зафиксирован факт возобновления поставки газа на 50%.

На основании вышеизложенного ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» считает, что своими действиями не нарушил антимонопольное законодательство, а поэтому возбужденное дело №47 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» подлежит прекращению.

Рассмотрев и проанализировав представленные материалы дела, заслушав доводы, разъяснения и возражения сторон, Комиссия Ставропольского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства отмечает следующие обстоятельства:

ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» (ИНН - 2635048440) осуществляет поставку и реализацию природного газа на территории Ставропольского края.

Услуги по поставке и реализации природного газа не могут быть заменены в потреблении другими товарами (услугами).

Поскольку ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» является единственным поставщиком природного газа на территории Ставропольского края, предприятие занимает доминирующее положение и включено в реестр хозяйствующих субъектов, ведение которого предусмотрено пунктом 8 части 1 статьи 23

Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - реестр), по позиции «поставка и реализация природного газа» с долей на рынке > 50 % в географических границах Ставропольского края. В соответствии с п. 3.11 административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного - приказом ФАС России от 25.05.2012 №345, определение признаков наличия доминирующего положения хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) не требуется, в случае если соблюдаются в совокупности, следующие условия:

- хозяйствующий субъект включен в реестр;
- хозяйствующий субъект включен в реестр с долей более пятидесяти процентов;
- доминирующее положение включенного в реестр хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого он был включен в реестр.

Между ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» и ООО «Энергетик» заключен договор поставки газа от 23.10.2012 №32-1-0982/13 (далее - договор).

В соответствии с пунктом 3.3 договора «поставщик имеет право ограничить и/или полностью прекратить поставку газа Покупателю и не несет за это ответственность в следующих случаях:

- неоднократного (два и более периода платежа) нарушения сроков оплаты за поставляемый газ (под нарушением сроков оплаты Стороны понимают полное или частичное отсутствие оплаты за газ в сроки, указанные в пункте 5.5 настоящего Договора);

При этом поддержание необходимых параметров теплоносителя для теплоснабжения и горячего водоснабжения населения, объектов социального назначения, собственных технологических нужд Покупатель обеспечивает за счет использования альтернативных газу видов топлива, если использование альтернативных видов топлива предусмотрено установленным топливным режимом Покупателя.

Решение об ограничении или прекращении поставки газа принимается Поставщиком в одностороннем порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и действует до устранения обстоятельств, явившихся основанием для его принятия».

По состоянию на 16 июля 2015 года сумма задолженности ООО «Энергетик» не изменилась и составила 20,834 млн. руб., в том числе 9,197 млн.руб. (март - сентябрь, ноябрь-декабрь 2014г.), 11,637 млн.руб. (январь-июнь 2015г.).

ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» письмом «Об ограничении поставки природного газа» от 12.05.2015 года №07-02-1686 уведомило ООО «Энергетик» о прекращении поставки газа в размере 50 %.

Письмо ООО «Энергетик» было получено 13.05.2015 года.

Актом б/н об ограничении (прекращении) поставки газа от 19.05.2015 ООО «Энергетик» был зафиксирован факт произведенного 50 % ограничения прекращения поставки газа.

ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» письмом «Об ограничении поставки природного газа» от 25.05.2015 года №07-02-1964 уведомило ООО «Энергетик» о прекращении поставки газа в размере 100 %.

Письмо ООО «Энергетик» было получено 26.05.2015 года, за вх. 98.

Актом б/н об ограничении (прекращении) поставки газа от 27.05.2015 был зафиксирован факт произведенного 100 % ограничения прекращения поставки газа ООО «Энергетик».

Актом б/н о восстановлении поставки газа от 29.05.2015 ООО «Энергетик» был зафиксирован факт возобновления поставки газа на 50%.

Следовательно, с 27.05.2015 года по 29.05.2015 года поставка газа на объект ООО «Энергетик» не осуществлялась.

В соответствии со ст. 26 Федерального закона от 31.03.1999 №69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» (далее Закон №69-ФЗ) организациям - собственникам систем газоснабжения, поставщикам газа или уполномоченным ими организациям запрещается совершать действия, нарушающие антимонопольное законодательство, в том числе такие действия, как: навязывание потребителям газа условий договоров, не относящихся к предмету договоров; включение в договоры условий, которые ставят одного потребителя в неравное положение по сравнению с другими потребителями; нарушение установленного нормативными актами порядка ценообразования; необоснованные отказы от заключения договоров с отдельными потребителями при наличии ресурсов газа и возможностей его транспортировки; создание препятствий независимым организациям для доступа на рынок газа; сокращение объема добычи и поставок газа в целях поддержания монопольно высоких цен.

В соответствии со ст. 29 Закона №69-ФЗ в целях обеспечения надежного функционирования системы газоснабжения и работающих на газовом топливе организаций системы электро- и теплоснабжения осуществляются меры по координации взаимодействия указанных систем, в том числе: организация - собственник системы газоснабжения и организация - собственник системы электро- и теплоснабжения заключают долгосрочный договор поставки электрической и тепловой энергии для объектов системы газоснабжения и газа для объектов системы электро- и теплогазоснабжения с указанием особых условий таких поставок и оплаты за поставляемые газ, электрическую и тепловую энергию.

Согласно п. 2 ст. 548 Гражданского кодекса Российской Федерации к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью и нефтепродуктами, водой и другими товарами, правила о договоре энергоснабжения (ст. 539 - 547) применяются, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

Пунктом 5 Правил поставки газа в РФ, утв. постановлением Правительства РФ от

05.02.1998 г. №162 определено, что поставка газа производится на основании договора между поставщиком и покупателем, заключаемого в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, федеральных законов, настоящих Правил и иных нормативных правовых актов.

Пунктом 2 ст. 546 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии допускаются по соглашению сторон, за исключением случаев, когда удостоверенное органом государственного энергетического надзора неудовлетворительное состояние энергетических установок абонента угрожает аварией или создает угрозу жизни и безопасности граждан. О перерыве в подаче, прекращении или об ограничении подачи энергии энергоснабжающая организация должна предупредить абонента. Прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом - юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии.

Согласно ст. 25 Закона №69-ФЗ на основе договоров поставки газа и договоров об оказании услуг по его транспортировке потребители обязаны оплатить поставки газа и оказанные услуги. При несоблюдении потребителями условий договоров поставщики вправе уменьшить или прекратить поставки газа в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с п. 34 Правил поставки газа в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 №162, 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.

В такой перечень в силу Постановления Правительства Российской Федерации от 29.05.2002 №364 входят финансируемые за счет средств федерального бюджета организации, обеспечивающие безопасность государства.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.01.1998 №1 утвержден Порядок прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям-потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов (далее - Порядок №1), который 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).

В пункте 6 Порядка №1 предусмотрено, что 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.

По смыслу указанного положения организация-потребитель обязана обеспечить подачу абонентам, подключенным к ее сетям, которые своевременно оплачивают использованные топливно-энергетические ресурсы, этих ресурсов в необходимых для них объемах. При этом отношения по поводу поставок необходимых в такой ситуации объемов топливно-энергетических ресурсов должны быть урегулированы на основании соответствующих соглашений между ресурсоснабжающими организациями и организациями-потребителями.

Учитывая, что обязанность по заключению таких соглашений носит взаимный характер, газоснабжающие организации при поступлении соответствующей информации и предложений со стороны контрагентов обязаны принимать меры к согласованию лимитов поставки энергоресурсов, обеспечивая тем самым исполнение теплоснабжающими организациями своих обязательств перед конечными потребителями, не имеющими задолженности по оплате оказанных услуг.

Как указал Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в решении от 12.09.2012 №ВАС-9586/12 наличие соглашения между ресурсоснабжающими организациями и организациями-потребителями является обязательным и должно предшествовать прекращению ресурсоснабжающими организациями подачи газа организациям-потребителям во избежание нарушения прав указанных абонентов, в частности, на получение коммунальных услуг.

В ходе анализа документов управлением не установлено наличие соглашения между ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» и ООО «Энергетик» г. Пятигорск, до прекращения поставки газа, но в рассматриваемом случае факт прекращения поставки газа имеет место.

ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» запрашивало у ООО «Энергетик» информацию о добросовестных потребителях с целью определения лимита газа, необходимого для производства тепловой энергии для таких абонентов.

Согласно письма от 24.04.2015 №07-02-1496 ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» просило предоставить информацию до 05.05.2015 года. Письмо было направлено 28.04.2015 года, согласно списка внутренних почтовых отправлений. Но доказательств получения ООО «Энергетик» письма ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» о заключении соглашения в материалы дела не представлено, как пояснил представитель ООО «Энергетик» письмо им было получено лишь 28.05.2015 года. На тот момент поставка газа была прекращена в полном объеме. Следовательно, существенное условие для введения ограничения режима потребления природного газа, а именно наличие соглашения между сторонами отсутствует.

Пунктом 4 части 4 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135 – ФЗ «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, в том числе следующие действия

(бездействие): экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Таким образом, в действиях ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» по факту прекращения поставки природного газа ООО «Энергетик» с 27 мая 2015 года, установлено нарушение п. 4 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

В материалах дела имеется Акт б/н о восстановлении поставки газа от 29.05.2015 ООО «Энергетик», которым был зафиксирован факт возобновления поставки газа, что служит доказательством устранения нарушения до принятия решения комиссии по данному делу. Как установлено в ходе рассмотрения дела у ООО «Энергетик» установлено два котла, один связан с выработкой тепловой энергии направленную на отопление, который на момент прекращения поставки газа не участвовал в технологическом процессе деятельности общества, второй на подогрев и подачу горячей воды, который и был отключен. Факт возобновления поставки природного газа подтвержден представителем ООО «Энергетик». Основания для выдачи предписания отсутствуют.

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135 – ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать ООО «Газпром межрегионгаз Ставрополь» (ул. Доваторцев, 42 а, г. Ставрополь, 355037) нарушившим пункт 4 часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135 – ФЗ «О защите конкуренции» по факту прекращения поставки природного газа ООО «Энергетик» с 27 мая 2015 года.

Предписание не выдавать.