Р Е Ш Е Н И Е

по делу № 141 - 10/02 АЗ

г. Орел

Резолютивная часть решения оглашена 24 февраля 2011 г.

Решение в полном объеме изготовлено 10 марта 2011 г.

Комиссия Орловского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии - <...>,

члены Комиссии <...>,

рассмотрев дело № 141-10/02 АЗ, возбужденное по признакам нарушения ООО «Орелрегионгаз» (с 22.12.2010 г. переименовано в ООО «Газпром межрегионгаз Орел», 302028, г. Орел, ул. Ленина, 30) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при участии заместителя прокурора Железнодорожного района города Орла <...>, представителя ООО «Газпром межрегионгаз Орел» <...> (доверенность № 04-39/11 от 17.01.2011 г.), в отсутствие представителей Управления по тарифам Орловской области и ООО «Орелтеплоцентр» (уведомлены о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом), **установила**:

Дело № 141-10/02 АЗ было возбуждено на основании обращения прокуратуры Железнодорожного района города Орла, направленного в Орловское УФАС России письмом № 243ж-2010 от 10.08.2010 г., в соответствии с приказом Орловского УФАС России от 16.09.2010 г. № 429.

В обращении прокуратуры Железнодорожного района г. Орла сообщалось следующее. Прокуратурой района была проведена проверка обоснованности применения цены на газ, поставляемый в дома с локальными котельными как для промышленных предприятий. Было установлено, что граждане 02.12.2008 г. заключили договоры с ООО «Орелтеплоцентр» на теплоснабжение. По условиям указанных договоров Общество обязуется обеспечить потребителю круглосуточное отопление в течение отопительного сезона и горячее водоснабжение. В силу п. 3.1 данного договора, отпущенную тепловую энергию Потребитель оплачивает теплоснабжающей организации по тарифам на теплоснабжение, для домов, теплоснабжение которых осуществляется от локальных котельных, установленным на текущий год.

Согласно договору № 4-2866 от 31.12.2008 г., заключенному между ООО «Орелтеплоцентр» и ООО «Орелрегионгаз» (далее применяется новое наименование - ООО «Газпром межрегионгаз Орел»), поставщик обязуется поставлять газ покупателю до выхода из газораспределительной станции ООО «Газпромрегионгаз Москва», а покупатель обязуется получать газ для конечных потребителей, имеющих точку подключения к сетям ГРО, на условиях, определенных договором, и выплачивать поставщику стоимость газа и плату за снабженческо-сбытовые услуги. Исходя из буквального толкования данного договора, конечными потребителями являются дома, жители которых обратились в прокуратуру. В силу п. 5.1 данного договора, цена на газ на границе раздела газораспределительных сетей и сетей конечного потребителя формируется из регулируемых оптовой цены на газ, платы за снабженческо-сбытовые услуги, установленных в порядке, определенном Правительством РФ. При расчете стоимости за газ ООО «Газпром межрегионгаз Орел» применяло тарифы для иных (кроме населения) категорий потребителей.

25.06.2010 г. Железнодорожным районным судом г. Орла было вынесено решение по делу № 2-545/2010 по иску прокурора Железнодорожного района г. Орла в интересах неопределенного круга лиц к ООО «Газпром межрегионгаз Орел» и ООО «Орелтеплоцентр». Данным решением признаны незаконными действия: ООО «Газпром межрегионгаз Орел», выразившиеся в поставке газа для домов с локальными котельными по тарифу для иных потребителей; ООО «Орелтеплоцентр», выразившиеся во взимании с жителей, проживающих в домах с локальными котельными, платы за отопление и подогрев воды, исходя из расчета цены на поставленный газ по тарифу для иных потребителей.

Суд обязал:

ООО «Газпром межрегионгаз Орел» поставлять газ для локальных котельных по розничным ценам на газ, установленным для населения;

ООО «Орелтеплоцентр» производить расчет стоимости отопления и подогрева воды для жителей домов с локальными котельными по розничным ценам на газ, установленным для населения.

Определением судебной коллегии по гражданским делам Орловского областного суда от 28.07.2010 г. указанное решение оставлено без изменения и вступило в законную силу.

По мнению прокуратуры Железнодорожного района г. Орла, в действиях ООО «Газпром межрегионгаз Орел» усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Как следует из письменных пояснений ООО «Газпром межрегионгаз Орел» и объяснений его представителя, которые были даны в ходе заседаний Комиссии, данный хозяйствующий субъект не признает свою вину в совершении действий по взиманию платы за газ, поставляемый для локальных котельных, по тарифам, установленным для прочих потребителей. Данную позицию ООО «Газпром межрегионгаз Орел» мотивирует тем, что указанные действия совершались в соответствии с Методическим указаниями по регулированию розничных цен на газ, реализуемый населению, которые утверждены приказом Федеральной службы по тарифам от 23.11.2004 г. № 194-э/12.

В соответствии с п. 26 Положения об Управлении по тарифам Орловской области, утвержденного постановлением Правительства Орловской области от 30.04.2009 г. № 27, Управление утверждает розничные цены на газ, реализуемый населению, а также жилищно-эксплуатационным организациям, организациям, управляющим многоквартирными домами, жилищно-строительным кооперативам, и ТСЖ для бытовых нужд населения (кроме газа для арендаторов нежилых помещений в жилых домах и газа для заправки автотранспортных средств).

Определением от 13.10.2010 г. рассмотрение дела № 141-10/02 АЗ было отложено в связи с привлечением к участию в рассмотрении дела в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, Управления по тарифам Орловской области. У данного уполномоченного органа были запрошены пояснения по вопросу применения розничных цен на газ, поставляемый для локальных котельных, находящихся в общей долевой собственности граждан. Письмом от 01.11.2010 г. № 01-10/2894 Управление по тарифам представило письменные пояснения по указанному вопросу, выразив мнение о том, что подача газа в котельную, которая не является жилым помещением, не может рассматриваться в качестве коммунальной услуги газоснабжения, так как в данном случае газ используется для предоставления иной коммунальной услуги – теплоснабжение. При этом в данном письме указывается на то, что согласно решению Железнодорожного районного суда г. Орла, которое вступило в законную силу, газ для локальных котельных необходимо поставлять по розничным ценам, установленным для населения, и данное решение является обязательным для всех органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, других физических и юридических лиц.

Письмом от 27.10.2010 г. № 04/2238 ООО «Газпром межрегионгаз Орел» представило пояснения по делу, в которых сообщило, что исполнило решение Железнодорожного районного суда г. Орла, заключило с ООО «Орелтеплоцентр» дополнительное соглашение к договору поставки газа, в котором были разделены объемы газа, поставляемые на крышные котельные для отопления нежилых помещений и отопления и горячего водоснабжения жилых помещений, и с 1 августа 2010 г. применяет цены на газ, установленные для населения к объемам газа, которые необходимы для отопления и горячего водоснабжения жильцов многоквартирных домов, указанных в решении суда.

В связи с необходимостью получения экспертного заключения ФАС России по вопросам, рассматриваемым в настоящем деле, в том числе о возможности признания действий ООО «Газпром межрегионгаз Орел» по применению цен на газ, поставляемый для крышных (локальных) котельных, виновными и противоправными с точки зрения норм антимонопольного законодательства, рассмотрение дела было приостановлено определением от 09.11.2010 г.

В ответ на поставленные управлением вопросы по обстоятельствам, рассматриваемым в настоящем деле, ФАС России письмом от 01.12.2010 г. № ИА/42529 сообщила, что позиция федерального антимонопольного органа по вопросу применения тарифов в отношении объемов газа, приобретаемого для выработки тепловой энергии крышными котельными, была доведена до Орловского УФАС России в письме от 22.06.2010 № АК/19303. Указанное письмо было получено в ходе рассмотрения другого дела о нарушении антимонопольного законодательства № 031-09/02 АЗ. Копия указанного выше письма была приобщена к материалам настоящего дела. В данном письме говорится, что ФАС России придерживается правовой позиции, выработанной

Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации, согласно которой к объемам газа, который приобретается товариществами собственников жилья, жилищно-строительными кооперативами и иными подобными организациями для выработки тепловой энергии крышными котельными на коммунально-бытовые нужды граждан, должны применяться розничные цены для населения. Кроме того, в этом письме поясняется, что в случае нарушения поставщиком газа пункта 10 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» в отношении данного хозяйствующего субъекта следует возбудить дело об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Определением от 26.01.2011 г. рассмотрение дела было возобновлено. На заседании Комиссии 24.02.2011 г. представитель ООО «Газпром межрегионгаз Орел» Столярова О.В. заявила письменное ходатайство, из которого следует, что в соответствии с решением внеочередного общего собрания участников Общества от 22.12.2010 г. № 29 ООО «Орелрегионгаз» с 13 января 2011 г. переименовано в ООО «Газпром межрегионгаз Орел», и просит считать данное Общество стороной по делу № 141-10/02 АЗ. В подтверждение данной информации к ходатайству приложена копия свидетельства о внесении записи об ООО «Газпром межрегионгаз Орел» в ЕГРЮЛ, выданного ИФНС по Советскому району г. Орла 13.01.2011 г., и копия Устава ООО «Газпром межрегионгаз Орел», утвержденного решением общего собрания участников ООО «Газпром межрегионгаз Орел» от 22.12.2010 г.

Изучив представленные лицами, участвующими в рассмотрении дела, письменные объяснения, документы, информацию и заключение ФАС России, заслушав устные объяснения, Комиссия пришла к следующим выводам.

ООО «Газпром межрегионгаз Орел» занимает доминирующее положение на товарном рынке поставки природного сетевого газа в Орловской области, имея долю на этом рынке, превышающую 50 процентов. На основании приказа Управления от 24.07.2002 г. № 117 ООО «Газпром межрегионгаз Орел» находится в Реестре хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов.

Между ООО «Газпром межрегионгаз Орел» и ООО «Орелтеплоцентр» заключен договор поставки газа № 4-2866 от 31.12.2008 г., срок действия которого был продлен на 2010 г. дополнительным соглашением от 30.12.2009 г. Согласно этому договору точками поставки газа являются котельные жилых домов, расположенные по адресам: Карачевское шоссе, 15; ул. Планерная, 50, 52, 54, 56; ул. Латышских стрелков, 52; ул. Пятой Орловской стрелковой дивизии, 4, 6; Наугорское шоссе, 74, 76, S6, 88, 90; ул. Картукова, 2, 4, 6, 7, 9, 10, 11; ул. I Приборостроительная, 45, 47; ул. Раздольная, 41 б; ул. Рощинская, 41; ул. Комсомольская, 267; ул. Пролетарская гора, 11; ул. Октябрьская, 75, 77, 79; ул. Приборостроительная, 45, 47, 55, 57, 59; ул. Радзевич-Белевич, 21; ул. Металлургов, 19 б; ул. Орелстроевская, 1; ул. Алроса, 5,7.

Как было установлено, ООО «Орелтеплоцентр» не использует поставляемый газ в коммерческих целях. На основании договоров с управляющими организациями указанных многоквартирных домов - ООО «Эксплуатация жилья», ОАО «Орелжилэксплуатация» и ООО «Орелжилцентр», ООО «Орелтеплоцентр» осуществляет техническое обслуживание встроено-пристроенных индивидуальных котельных, и обеспечивает поставку тепловой энергии в эти дома. На основании пункта 18 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства РФ от 23 мая 2006 г. № 307, ООО «Орелтеплоцентр» осуществляет расчет размера платы за отопление и горячее водоснабжение, исходя из тарифов на газ, используемый для производства тепловой энергии.

Фактически потребителями газа в данном случае выступают собственники автономных систем отопления, использующие общее имущество жилого дома (в том числе автономные котельные) и приобретающие газ для обеспечения собственных бытовых нужд теплоснабжения.

Согласно части 4 статьи 154 и части 2 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее – ЖК РФ) размер платы за коммунальные услуги (холодное и горячее водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение, отопление) рассчитывается по тарифам, установленным органами государственной власти субъектов Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 15 апреля 1995 года № 332 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен на газ и сырье для его производства» розничные цены на газ, 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), утверждаются органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 3 Методических указаний по регулированию розничных цен на газ, реализуемый населению, утвержденных Приказом ФСТ России от 23 ноября 2004 года № 194-э/12 (далее - Методические указания) розничные цены, устанавливаемые в соответствии с данными Методическими указаниями, применяются на объемы газа, реализуемые населению, а также жилищно-строительным кооперативам, товариществам собственников жилья и другим подобным организациям для потребления с использованием местных бытовых приборов, за исключением объемов газа, используемых для центрального отопления и на коммерческие цели. Пунктом 4 Методических указаний определено, что в случае если поставка газа населению осуществляется в том числе для центрального отопления, включая потребление газа крышными и иными котельными, розничные цены применяются только на цели, указанные в пункте 3 при условии наличия раздельного учета газа, используемого для центрального отопления.

Согласно пункту 18 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам при производстве тепловой энергии для отопления многоквартирного дома с использованием автономной системы отопления, входящей в состав общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме (при отсутствии централизованного отопления), размер платы за отопление рассчитывается исходя из показаний приборов учета и соответствующих тарифов на топливо, используемое для производства тепловой энергии. Как следует из этого пункта, автономная система отопления не относится к централизованному отоплению. Как было установлено, котельные, обслуживаемые ООО «Орелтеплоцентр», предназначены для отопления одного дома и являются автономными источниками тепловой энергии, то есть не могут быть отнесены к объектам систем центрального отопления. Кроме того, пункты 3, 4 Методических указаний должны толковаться в совокупности с пунктом 6

данных Методических указаний, согласно которым розничные цены могут устанавливаться отдельно по следующим направлениям потребления газа:

- на приготовление пищи и горячее водоснабжение (подогрев воды при отсутствии централизованного горячего водоснабжения);

- на отопление жилых помещений, потребление газа при наличии приборов учета расхода газа;

- прочие цели.

Следовательно, на объемы газа, потребляемые локальными котельными, распространяются положения пункта 3 Методических указаний о применении розничных цен на газ, реализуемый населению.

По условиям договора поставки газа № 4-2866, заключенного ООО «Орелтеплоцентр» с ООО «Газпром межрегионгаз Орел», расчеты за поставляемый газ осуществлялись исходя из регулируемых оптовых цен на газ, реализуемый потребителям Орловской области (кроме населения), и платы за снабженческо-сбытовые услуги.

Вышеизложенное свидетельствует о том, что ООО «Газпром межрегионгаз Орел» нарушило порядок ценообразования, установленный частью 2 статьи 157 ЖК РФ и Методическими указаниями по регулированию розничных цен на газ, реализуемый населению, утвержденными приказом ФСТ России от 23 ноября 2004 года № 194-э/12, в части применения к объемам газа, поставляемым автономным котельным, которые принадлежат гражданам на праве общей долевой собственности, для отопления и горячего водоснабжения, то есть для личных целей граждан, тарифа на газ, который установлен ФСТ России для потребителей Орловской области (кроме населения), вместо розничных цен на природный газ, реализуемый населению, а также жилищно-эксплуатационным организациям, организациям, управляющим многоквартирными домами, жилищно-строительным кооперативам и товариществам собственников жилья, установленных регулирующим органом Орловской области (управлением по тарифам Орловской области).

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования. В силу статьи 26 Закона «О газоснабжении» поставщикам газа или уполномоченным ими организациям запрещается совершать действия, нарушающие антимонопольное законодательство, в том числе такие действия, как нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

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», Комиссия **РЕШИЛА:**

1 . Признать факт нарушения ООО «Газпром межрегионгаз Орел» пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при расчете размера платы за газ, реализуемый по договорам с ООО «Орелтеплоцентр».

2. Выдать ООО «Газпром межрегионгаз Орел» предписание об устранении последствий нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», для чего совершить следующие действия:

- продолжить в 2011 г. исполнение решения Железнодорожного районного суда г. Орла от 25 июня 2010 г. по делу № 2-545/2010 г. с учетом дополнения, внесенного кассационным определением судебной коллегии по гражданским делам Орловского областного суда от 28 июля 2010 г. путем внесения соответствующих изменений в договор поставки газа, заключенный с ООО «Орелтеплоцентр» на 2011 г., и применения розничных цен на газ, установленных для населения, к объемам газа, поставляемым по данному договору для отопления и горячего водоснабжения жилых помещений многоквартирных домов.

3. Осуществить во втором полугодии 2011 г. проверку соблюдения ООО «Орелтеплоцентр» требований антимонопольного законодательства при осуществлении хозяйственной деятельности, в том числе при расчете платы за оказываемые услуги и поставляемые ресурсы.

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

или в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.