

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-6/1-9-2017

Резолютивная часть решения оглашена 06 августа 2018 года
г. Тверь

В полном объеме решение изготовлено 09 августа 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

- Посохова Л.В. – заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

- Иванов С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля;

- Жаркова Т.Ю. – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля;

- Киртоакэ И.В. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля;

в присутствии на заседании представителей:

- ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» - <***> , по доверенности;

- ООО «Вышневолоцкая ТГК» – <***> , по доверенности;

в отсутствии на заседании представителей АО «Газпром газораспределение Тверь», надлежащим образом извещенных о месте и времени рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 03-6/1-9-2017 по признакам нарушения ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено в связи с поступлением в Тверское УФАС России 11.08.2017 из прокуратуры Тверской области заявления ООО

«Вышневолоцкая ТГК» о действиях ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» в части ограничения подачи (поставки) газа 17.07.2017.

Полное ограничение поставки газа произведено ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» 17.07.2017 на основании уведомления от 17.07.2017 № МК-04-0961 в связи с тем, что ООО «Вышневолоцкая ТГК» не погасило имеющуюся задолженность, а также в связи с перерасходом объема установленного потребления в июле 2017 года. Ранее ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» направляло в адрес ООО «Вышневолоцкая ТГК» уведомления о частичном ограничении поставки газа: от 02.03.2017 № МК-04-0303, от 28.03.2017 № МК-04-0443, в которых содержалась информация о наличии задолженности.

ООО «Вышневолоцкая ТГК» указывает, что ограничение поставки газа влечет прекращение подачи тепловой энергии добросовестным потребителям, своевременно оплачивающим тепловую энергию, которыми, в числе прочих, являются объекты жилого фонда, детские сады, учреждения образования.

ООО «Вышневолоцкая ТГК» письмами от 30.06.2017 № 001-1208 (в ответ на уведомление об объеме потребления газа на июль 2017) и от 18.07.2017 № 001-1705 (в ответ на уведомление от 17.07.2017 МК-04-0961 о введении полного ограничения поставки газа) уведомляло ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» о том, что техническая возможность обеспечить ограничение поставки тепловой энергии и теплоносителя в горячей воде только в отношении неплательщиков без одновременного ограничения потребителей, добросовестно оплачивающих тепловую энергию, отсутствует, при этом, задолженности не имеют 89% юридических лиц и 93% населения. Однако 17.07.2017 было введено полное ограничение поставки газа и поставка газа возобновлена только 27.07.2017.

ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» полагает, что его действия не противоречат Правилам поставки газа в Российской Федерации, утв. постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 № 162, (далее - Правила поставки газа), согласно пункту 34 которых допускается уменьшение или полное прекращение поставки газа покупателям (но не ниже брони газопотребления) в случае неоднократного нарушения сроков оплаты за поставленный газ и (или) его транспортировку, а процедура ограничения поставки газа соответствует требованиям Правил ограничения подачи (поставки) и отбора газа, утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2016 № 1245 (далее – Правила № 1245).

Согласно позиции ООО «Газпром межрегионгаз Тверь», поскольку ООО «Вышневолоцкая ТГК» не погасило имеющуюся задолженность, о наличии которой в его адрес направлялись уведомления от 02.03.2017 № МК-04-0303, от 28.03.2017 № МК-04-0443, от 30.06.2017 № 001-1208, и не выполнило требования пунктов 11-12 Правил № 1245 по обеспечению ресурсоснабжения подключенных к нему абонентов, не имеющих задолженности, действия ООО

«Газпром межрегионгаз Тверь» совершены в соответствии с требованиями Правил поставки газа и Правил № 1245.

ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» полагает, что в его действиях отсутствует нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции учитывая следующее:

- отсутствует факт злоупотребления ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» доминирующим положением на товарном рынке поставки газа;
- ООО «Вышневолоцкая ТГК» имело экономическую и технологическую возможность закупить газ как на Санкт-Петербургской международной товарно-сырьевой бирже, так и у иных поставщиков, и тем самым не допустить остановку выработки горячей воды для населения пос.Элеватор г.Твери;
- при проведении Тверским УФАС России анализа состояния конкуренции на оптовом рынке поставки природного газа прочим потребителям (без населения) по системам газоснабжения и присоединенным к ним системам газораспределения в Тверской области ошибочно определены географические границы рынка в пределах Тверской области; по мнению ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» географические границы оптового рынка поставки газа прочим потребителям (без населения) должны быть определены как территория Российской Федерации в границах Единой системы газоснабжения.

Комиссией в ходе рассмотрения дела установлено следующее

Основным видом деятельности ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» (ИНН 6905062685, ОГРН 1026900536101) является распределение газообразного топлива по газораспределительным сетям (код ОКВЭД 35.22).

В рамках рассмотрения настоящего дела, на основании Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утв. приказом ФАС России от 25.05.2012 №345, и в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утв. приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок), проведен анализ состояния конкуренции на оптовом рынке поставки природного газа прочим потребителям (без населения) по системам газоснабжения и присоединенным к ним системам газораспределения в Тверской области (далее – оптовый рынок поставки природного газа) в целях установления доминирующего положения ООО «Газпром межрегионгаз Тверь», согласно которому ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» в составе группы лиц ПАО «Газпром» (образуя группу лиц с ООО «Газпром Межрегионгаз») в 2016г. –

2017г. занимало доминирующее положение на оптовом рынке поставки природного газа прочим потребителям (без населения) по системам газоснабжения и присоединенным к ним системам газораспределения в Тверской области в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции.

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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного [круга](#) потребителей.

Из взаимосвязанных положений [пункта 1 части 1 статьи 1](#), [части 7 статьи 4](#) Закона о защите конкуренции следует, что предусмотренные [Законом](#) о защите конкуренции меры предупреждения и пресечения монополистической деятельности установлены в публичном интересе - они направлены на исключение ситуаций, при которых один или несколько хозяйствующих субъектов обладают возможностью своими действиями в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке. В той мере, в какой данные меры позволяют исключить монополизацию рынка, в том числе устранить воздействие лиц, занимающих доминирующее положение, антимонопольное законодательство также служит цели защиты прав и законных интересов иных лиц, включая потребителей.

В силу [части 1 статьи 5](#) Закона о защите конкуренции признание хозяйствующего субъекта доминирующим на товарном рынке означает, что влияние такого лица на общие условия обращения товара является решающим.

Согласно правовой позиции Высшего арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее – Постановление № 30) перечень действий, которые могут быть сочтены в качестве злоупотребления доминирующим положением, является открытым. Помимо прямо перечисленных в [части 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции, злоупотреблением доминирующим положением могут быть признаны и иные действия, если такие действия влекут или могут повлечь последствия, указанные в [части 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции, а именно, ущемление интересов неопределенного круга потребителей

С учетом положений [части 1 статьи 2](#) Закона о защите конкуренции, [пунктов 3 - 4 статьи 1](#), [абзаца второго пункта 1 статьи 10](#) Гражданского кодекса

Российской Федерации это означает, что на хозяйствующие субъекты, занимающие доминирующее положение, возлагается общая обязанность воздерживаться от такого использования своей рыночной силы, которое бы приводило как к негативным последствиям для конкуренции, так и к ущемление интересов неопределенного круга лиц.

Согласно правовой позиции Высшего арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в [пункте 4](#) Постановления № 30, оценка добросовестности поведения доминирующего хозяйствующего субъекта производится с позиций разумности и обоснованности применения им рыночной силы при использовании гражданских прав.

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, содержащейся в Определении Верховного Суда РФ от 20.12.2017 № 310-КГ17-12130, для целей применения [части 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции понятие неопределенного круга потребителей используется не в значении невозможности установить число таких лиц на заданный момент времени, а в контексте множественности (не единичности) числа потребителей, чьи права и законные интересы могут быть затронуты действиями лица, занимающего доминирующее положение, исходя из характера допущенного данным лицом злоупотребления имеющейся у него рыночной властью и последствий таких нарушений.

В соответствии с пунктами 5 и 12 Правил поставки газа 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. Поставщик обязан поставлять, а покупатель отбирать газ в количестве, определенном в договоре поставки газа.

Между ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» и ООО «Вышневолоцкая ТГК» заключен договор на поставку газа от 25.10.2012 № 52-4-6633/13 (далее – Договор), точкой поставки определена Вышневолоцкая ТЭЦ, вырабатывающая и предоставляющая тепловую энергию в виде горячего водоснабжения.

ООО «Вышневолоцкая ТГК» постановлением Мэра г.Вышний Волочек Тверской области от 21.04.2014 № 64 определена гарантирующей теплоснабжающей организацией для объектов, подключенных к системе централизованного отопления и горячего водоснабжения на территории МО «Город Вышний Волочек» с установленной зоной деятельности – часть территории МО согласно перечня объектов, снабжаемых тепловой энергией (жилой фонд, административные здания, больницы, детские сады, магазины и прочее, в т.ч., 2 тепловых пункта). При этом, точкой поставки по вышеуказанному договору является Вышневолоцкая ТЭЦ, вырабатывающая и предоставляющая тепловую энергию в виде горячего водоснабжения на объекты жилого фонда г.В.Волочек Тверской области.

Получение многими потребителями (физическим и юридическими лицами) на территории г.Вышний Волочек тепловой энергии и теплоносителя в горячей воде возможно исключительно от Вышневолоцкий ТЭЦ, к которой эти потребители подключены.

29.06.2017 ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» направило в адрес ООО «Вышневолоцкая ТГК» уведомление № МК-04-0871, в котором сообщается о наличии задолженности по Договору и определен объем поставки газа в июле 2017 года, исходя из фактической оплаты объемов газа за 12 месяцев, начиная с июня 2016 года, на основании уведомления от 02.03.2017 № МК-04-0303 о частичном ограничении поставки газа, согласно абз.1 пункта 13 Правил.

17.07.2017 ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» направило в адрес ООО «Вышневолоцкая ТГК» уведомление № МК-04-0961 (отметка по получении 17.07.2017), в котором сообщается о наличии задолженности по Договору и ООО «Вышневолоцкая ТГК» уведомляется о полном ограничении поставки газа 17.07.2017 в соответствии с пунктом 13 Правил и в связи с неприятием мер по погашению задолженности, а также перерасхода объема установленного потребления в июле 2017 года.

ООО «Вышневолоцкая ТГК» письмами от 30.06.2017 № 001-1208 (в ответ на уведомление об объеме потребления газа на июль 2017) и от 18.07.2017 № 001-1705 (в ответ на уведомление от 17.07.2017 МК-04-0961 о введении полного ограничения поставки газа) уведомляло ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» о том, что техническая возможность обеспечить ограничение поставки тепловой энергии и теплоносителя в горячей воде только в отношении неплательщиков без одновременного ограничения потребителей, добросовестно оплачивающих тепловую энергию, отсутствует, при этом, задолженности не имеют 89% юридических лиц и 93% населения..

Поставка газа ООО «Вышневолоцкая ТГК» была полностью ограничена 17.07.2017 в 16.30 силами АО «Газпром газораспределение Тверь», что подтверждается нарядом-допуском на производство газоопасных работ от 17.07.2017 № 198, выданным АО «Газпром газораспределение Тверь», актом ограничения поставки газа от 17.07.2017 б/н, подписанным ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» и АО «Газпром газораспределение Тверь».

При этом, АО «Газпром газораспределение Тверь» действовало в соответствии с заключенным с ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» договором о порядке взаимодействия при проведении работ по принудительному ограничению (отключению) и возобновлению подачи газа покупателям и расчетов за оказанные услуги от 17.02.2017 № 52-6-0097, пунктом 2.1. которого определено, что ГРО (АО «Газпром газораспределение Тверь») производит ограничение (отключение), возобновление подачи газа покупателей на сетях газораспределения, принадлежащих ему на праве собственности или иных законных основаниях,

на основании письменного обращения поставщика (ООО «Газпром межрегионгаз Тверь»), подписанным руководителем или иным уполномоченным лицом.

Поставка газа на объекты ООО «Вышневолоцкая ТГК» возобновлена лишь 27.07.2017, что подтверждается письмом ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» от 26.07.2017 № 04-0265 и актом возобновления поставки газа от 27.07.2017 б/н, подписанным ООО «Газпром межрегионгаз Тверь», АО «Газпром газораспределение Тверь» и ООО «Вышневолоцкая ТГК».

Вступившим в силу решением Вышневолоцкого городского суда от 28.08.2017 (с учетом дополнительного решения Вышневолоцкого городского суда Тверской области от 26.12.2017) действия ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» по ограничению с 17.07.2017 в полном объеме поставки природного газа для ООО «Вышневолоцкая ТГК» в рамках договора поставки газа 25.10.2012 № 52-4-6633/13, признаны незаконными.

Как следует из судебного решения, действия ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» по прекращению поставки газа ООО «Вышневолоцкая ТГК» привело к нарушению прав на получение коммунальной услуги по горячему водоснабжению неопределённого круга лиц, к которым отнесены жители многоквартирных жилых домов в г.Вышний Волочек, а также лица, находящиеся и посещающие объекты социальной сферы г.Вышний Волочек.

ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» не предприняло все предусмотренные законом меры по взысканию с ООО «Вышневолоцкая ТГК» задолженности и прекратило поставку газа, что привело к нарушению прав на получение коммунальной услуги по горячему водоснабжению неопределённого круга лиц, к которым отнесены жители многоквартирных жилых домов в г.Вышний Волочек, а также лица, находящиеся и посещающие объекты социальной сферы г.Вышний Волочек.

Позиция ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» о правомерности действий по полному ограничению поставки газа ООО «Вышневолоцкая ТГК», мотивированная положениями Правил поставки газа и Правил № 1245, не опровергает вышеуказанных выводов о недопустимости действий, повлекших ущемление интересов неопределенного круга лиц, в т.ч., установленных вступившим в силу судебным решением.

Относительно утверждения ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» о неверном определении географических границ товарного рынка Комиссия отмечает следующее.

В соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), 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.

Согласно п.4.1. Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утв. приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок), географическими границами товарного рынка признаются границы территории, на которой приобретатель (приобретатели) приобретает или имеет экономическую, техническую или иную возможность приобрести товар и не имеет такой возможности за ее пределами.

В соответствии с пунктом 4.5 Порядка определение географических границ товарного рынка осуществляется следующими методами:

- методом «тест гипотетического монополиста», который проводится в соответствии с [пунктом 4.6](#) настоящего Порядка;
- методом установления фактических районов продаж (местоположения приобретателей), хозяйствующих субъектов (продавцов), осуществляющих продажи

на рассматриваемом товарном рынке (в предварительно определенных географических границах);

- сочетанием указанных методов либо иным методом, который позволит выявить продавцов товара (исходя из предварительно определенных продавцов), однозначно установить географическое расположение районов продаж, в которых продавцы конкурируют друг с другом при осуществлении продаж товара предварительно определенным приобретателям.

Географические границы оптового рынка поставки природного газа прочим потребителям (без населения) по системам газоснабжения и присоединенным к ним системам в рамках настоящего дела определены по результатам опроса потребителей природного газа с использованием «теста гипотетического монополиста», с учетом метода установления фактических районов продаж (местоположения приобретателей) и целесообразности приобретения товара, и установлены в границах территории Тверской области.

Учитывая вышеизложенное позиция ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» о неверном определении географических границ товарного рынка не может опровергнуть результаты анализа товарного рынка.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частями 1 и 2 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» (ИНН 6905062685, ОГРН 1026900536101), выразившиеся в полном ограничении поставки газа на объекты ООО «Вышневолоцкая ТГК» в соответствии с уведомлением от 17.07.2017 № МК-04-0961, повлекшие нарушение прав на получение коммунальной услуги по горячему водоснабжению неопределённого круга лиц.

2. Основания для выдачи предписания отсутствуют.

Председатель Комиссии	_____	Л.В.Посохова
Члены Комиссии:	_____	С.Е. Иванов
	_____	Т.Ю.Жаркова
	_____	И.В.Киртоакэ

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду. Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.