РЕШЕНИЕ
По делу № 11-01-10-04/233
о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть оглашена 29 июля 2011 г. г. Волгоград
Решение в полном объеме изготовлено 01 августа 2011 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, утвержденная Приказом руководителя Волгоградского УФАС от 26.04.2011 года № 262, в составе:
Косяк Т.В. – председателя комиссии, заместителя руководителя Управления ФАС России по Волгоградской области,
Гаджиевой А.В. – члена комиссии, заместителя начальника отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления ФАС России по Волгоградской области,
Удовик К.А. – члена комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления ФАС России по Волгоградской области,
Кочетова Г.В. - члена комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления ФАС России по Волгоградской области,
Дудина Е.В. – члена комиссии, главного государственного инспектора отдела экономического анализа,
рассмотрев материалы дела №11-01-10-04/233 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ОАО «Волгоградгоргаз» (адрес: 400005, Волгоградская область, г. Волгоград, ул. Коммунистическая, 38 ИНН 3434000560), части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ "О защите конкуренции",
УСТАНОВИЛА:
В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее Управление) ООО «Гиппократ» была подана жалоба (вх. №1468 от 23.03.2009 г.) на неправомерные действия со стороны ОАО «Волгоградгоргаз», выразившихся в неправомерном взимании платы за выдачу технических условий.
28 марта 2008 года к ОАО «Волгоградгоргаз» обратилось ООО «Гиппократ» с просьбой выдать технические условия на газоснабжение аптеки по ул. М.Еременко, 15 Б, Краснооктябрьского района г.Волгограда.
2 июля 2008 года ООО «Гиппократ» были выданы технические условия на газоснабжение аптеки, в которых предусматривалось подключение к стальному газопроводу среднего давления диаметром 350 мм по ул. М. Еременко.
20 мая 2009 года Управлением в адрес ОАО «Волгоградгоргаз» был направлен запрос (исх. № 04-16/2535), в котором указывалось на необходимость представить информацию об основании взимания платы за выдачу технических условий на газоснабжение объектов капитального строительства.
ОАО «Волгоградгоргаз» в письме № 2070 от 29.05.2009 года сообщило, что ООО «Гиппократ» были выданы технические условия для присоединения и императивные нормы о выдаче такой категории технических условий без платы отсутствуют, в связи с чем ОАО «Волгоградгоргаз» выдает технические условия на присоединение юридическим и физическим лицам, согласно утвержденным Обществом тарифам за плату. Стоимость услуг по выдаче технических условий на

проектирование газораспределительной системы предприятия, согласно выписке из тарифов на услуги газового хозяйства ОАО «Волгоградгоргаз», составляет 10625,43 руб.
Приказом №262 от 26.04.2011 г. было возбуждено дело № 11-01-10-04/233 по признакам нарушения ОАО «Волгоградгоргаз» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».
В письме №АП-07/8738 от 23.05.2011 г. (вх. УФАС №3651 от 23.05.2011 г.) по факту возбуждения дела №11-01-10-04/233 ОАО «Волгоградгоргаз» пояснило, что 06.09.2010 г. ООО «Гиппократ» обратилось в Арбитражный суд по Волгоградской области с исковым заявлением о взыскании денежных средств, оплаченных Обществом за выдачу справки согласия на газоснабжение. Определением от 20.10.2010 г. производство по делу №А12-17601/2010 прекращено в связи с отказом истца (ООО «Гиппократ») от исковых требований в полном объеме. Оплата ООО «Гиппократ» справки-согласия для технического перевооружения системы газопотребления аптеки по ул. М. Еременко, 15б Краснооктябрьского района г. Волгограда была осуществлена 04.04.2008г. В соответствии со ст. 41.1 и ст.48 ФЗ «О защите конкуренции» необходимо прекратить рассмотрение дела №11-01-10-04/233 о нарушении антимонопольного законодательства.
В соответствии с Приказами УФАС по Волгоградской области от 28 июня 2011 г. № 400, от 11 июля 2011 года № 450 была проведена внеплановая проверка в отношении Открытого акционерного общества «Волгоградгоргаз» (Волгоградская область, г. Волгоград, ул. Коммунистическая, 38).
Инспекцией установлено, что в период с июля 2008 года по июнь 2011 года ОАО «Волгоградгоргаз» взимало плату за выдачу технических условий, что подтверждается платежными документами № 262 от 19.05.2011 года, № 9 от 18.07.2008 года, № 788 от 23.09.2008 года, № 435 от 20.07.2009 года, № 723 от 01.06.2010 года, № 351 от 07.02.2011 года.
В рамках рассмотрения дела №11-01-10-04/233 Управлением направлены запросы ряду лиц, которым были выданы технические условия на газоснабжение со стороны ОАО «Волгоградгоргаз» в период 2009-2010 гг.
Согласно полученным документам, Комиссия установила, что ОАО «Волгоградгоргаз» взимало плату:
- за выдачу технических условий на газоснабжение №95 от 30.03.2009 г.. с ЗАО «Трансстрой», что подтверждается счетом №870 от 18.03.2009 г. и платежным поручением №75 от 19.03.2009 г.;
- за выдачу технических условий на газоснабжение №222 от 18.06.2010 г. с ООО «ИнвестСтрой», что подтверждается платежным поручением №164 от 30.06.2010 г.;
- за выдачу технических условий на газоснабжение №225 от 23.06.2010 г. с ООО «Максимка», что подтверждается счетом №2211 от 23.06.2010 г. и платежным поручением №20 от 28.06.2010 г.;
- за выдачу технических условий на газоснабжение №437 от 23.11.2010 г. с ООО «Север», что подтверждается счетом №4620 от 23.11.2010 г. и платежным поручением №429 от 25.11.2010 г.
Рассмотрев доводы сторон, и ознакомившись с представленными документами, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.
Для признания лица, нарушившим требования статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», необходимо установить, что данное лицо является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на соответствующем товарном рынке.
Согласно п.1 ч.1 ст. 5 ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим положением

признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.
Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):
1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;
2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.
Таким образом, установление доминирующего положения хозяйствующего субъекта производится с учетом его доли на рынке определенного товара. Если доля лица на рынке определенного товара превышает 50 процентов, то в силу пункта 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции положение такого лица признается доминирующим, если не доказано иное.
В соответствии с п. 3.7. 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 и в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС РФ от 28.04.2010 года № 220, в рамках рассмотрения дела Управлением был подготовлен аналитический отчет № 491 от 04.07.2011 года по результатам проведения анализа состояния конкуренции на рынке технической эксплуатации газораспределительных сетей (участков сетей) на территории г.Волгограда в 2008-2010 гг.
На заседаниях Комиссии представитель ОАО «Волгоградгоргаз» пояснил, что Общество осуществляет техническую эксплуатацию газораспределительных сетей (участков сетей) на территории г. Волгограда, но в границах г.Волгограда не может занимать доминирующее положение, т.к. существует ряд хозяйствующих субъектов, которым также принадлежат газопроводы.
Однако, ОАО «Волгоградгоргаз» не верно указывает границы рассматриваемого товарного рынка, т.к. географические границы товарного рынка совпадают с месторасположением эксплуатируемой ОАО «Волгоградгоргаз» газораспределительной сети и её участников в административных границах г.Волгограда. Единственным участником на товарном рынке технической эксплуатации газораспределительных сетей (участков сетей), фактически осуществляющим техническую эксплуатацию газораспределительных сетей, является ОАО «Волгоградгоргаз».

На основании выводов аналитического отчета № 491 от 04 июля 2011 года в совокупности с материалами настоящего дела Комиссия определила, что доля ОАО «Волгоградгоргаз» на рынке технической эксплуатации газораспределительных сетей (участков сетей) на территории г. Волгограда в 2008-2010 г. составляет 100 %. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции положение ОАО «Волгоградгоргаз» на рынке технической эксплуатации газораспределительных сетей (участков сетей) на территории г.Волгограда Комиссия признает доминирующим.

Согласно пункту 7 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации РФ от 29.12.2004 №190-ФЗ (принят ГД ФС РФ 22.12.2004 г.) (далее ГрК РФ) технические условия, предусматривающие максимальную нагрузку и сроки подключения объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, срок действия технических условий, а также информация о плате за подключение предоставляется организациями, осуществляющими эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, выдаются без взимания платы в течение 14 дней по запросам органов местного самоуправления или правообладателей земельных участков.

Пунктом 10 ст. 48 ГрК РФ установлено, что порядок определения и предоставления технических условий и определения платы за подключение, а также порядок подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения может устанавливаться Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 №83 утверждены Правила определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (далее Правила определения и предоставления технических условий.

Согласно 6 Правил определения и предоставления технических условий в случае если правообладатель земельного участка намерен осуществить реконструкцию объекта капитального строительства или подключение построенного объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и если технические условия для его подключения отсутствовали либо истек срок их действия, а также если истек срок действия технических условий, выданных органом местного самоуправления в составе документов о предоставлении земельного участка, правообладатель в целях определения необходимой ему подключаемой нагрузки обращается в организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, к которым планируется подключение реконструированного (построенного) объекта капитального строительства, для получения технических условий.

Организация, осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, обязана в течение 14 рабочих дней с даты получения указанного в пункте 8 Правил запроса определить и предоставить технические условия или информацию о плате за подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения либо предоставить мотивированный отказ в выдаче указанных условий при отсутствии возможности подключения строящегося (реконструируемого) объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения.

Выдача технических условий или информации о плате за подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения осуществляется без взимания платы (пункт 9 Правил определения и предоставления технических условий).

Пунктом 10 Правил определения и предоставления технических условий предусмотрено, что технические условия должны в обязательном порядке содержать следующие данные: максимальная нагрузка в возможных точках подключения; срок подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, определяемый в том числе в зависимости от сроков реализации инвестиционных программ; срок действия технических условий, но не менее 2 лет с даты их выдачи.
Кроме того, согласно пунктов 2.1.11, 2.1.12 Правил безопасности систем газораспределения и газопотребления, утвержденных постановлением Госгортехнадзора России от 18.03.2003 № 9 (далее - Правила безопасности систем газораспределения и газопотребления), установлено, что для проектирования системы газораспределения и газопотребления необходимы технические условия, которые включают сведения о точке подключения на газораспределительной сети с указанием месторасположения ее в плане, давлении газа в точке подключения, диаметре и материале труб, средствах электрохимической защиты (для стального газопровода), а также данные о коррозионной агрессивности грунтов и наличии источников блуждающих токов.
Правилами безопасности систем газораспределения и газопотребления установлен закрытый перечень технических данных, включаемых в технические условия, которые необходимы для разработки проектной документации на присоединение к газораспределительной сети.
По своему содержанию выданные ОАО «Волгоградгоргаз» за плату документы, названные обществом «Технические условия на газоснабжение» включают в себя сведения, которые в силу п. 7 ст. 48 ГрК РФ и п. 9 Правил определения и предоставления технических условий должны выдаваться бесплатно: сведения о максимальной нагрузке в возможных точках подключения, срок действия технических условий.
Следовательно, технические условия, которые подлежат выдаче на безвозмездной основе, ОАО «Волгоградгоргаз» выдает за плату, чем ущемляет интересы лиц, обратившихся за выдачей технических условий на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения.
Факт нарушения Обществом требований п. 7 ст. 48 ГрК РФ и п. 9 Правил определения и предоставления технических условий, подтвержден собранными Комиссией в ходе рассмотрения дела №11-01-10-04/233 документами.
Так, факты взимания ОАО «Волгоградгоргаз» платы за выдачу технических условий подтверждается следующими имеющимися в материалах дела №11-01-10-04/233 документами: техническими условиями на газоснабжение №95 от 30.03.2009 г. с ЗАО «Трансстрой», счетом №870 от 18.03.2009 г. и платежным поручением №75 от 19.03.2009 г.; техническими условиями на газоснабжение №222 от 18.06.2010 г. с ООО «ИнвестСтрой», платежным поручением №164 от 30.06.2010 г.; техническими условиями на газоснабжение №225 от 23.06.2010 г. с ООО «Максимка», счетом №2211 от 23.06.2010 г. и платежным поручением №20 от 28.06.2010 г.; техническими условиями на газоснабжение №437 от 23.11.2010 г. с ООО «Север», счетом №4620 от 23.11.2010 г. и платежным поручением №429 от 25.11.2010 г.
Таким образом, ОАО «Волгоградгоргаз», как организация, осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, нарушило п. 7 ст. 48 ГрК РФ и п. 9 Правил определения и предоставления технических условий.
Статьей 10 Закона о защите конкуренции запрещены действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

С учетом вышеизложенного в действиях ОАО «Волгоградгоргаз» имеется факт нарушения ч. 1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции», а именно злоупотребление доминирующим положением хозяйствующего субъекта, результатом которого является ущемление интересов других лиц.
Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции",

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Волгоградгоргаз» нарушившим ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать ОАО «Волгоградгоргаз» предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением.
3. Передать материалы дела №11-01-10-04/233 соответствующему должностному лицу для решения вопроса о возбуждении в отношении ОАО «Волгоградгоргаз» дела об административном правонарушении по ст. 14.31 КоАП РФ.