

РЕШЕНИЕ № 23

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в присутствии представителей ОАО «Хабаровсккрайгаз», <...> рассмотрев дело № 3-1/169 по признакам нарушения ОАО «Хабаровсккрайгаз» части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило заявление ООО «Фирма «Сталкер» на действия Комсомольского филиала ОАО «Хабаровсккрайгаз» по направлению в адрес ООО «Фирма «Сталкер» письма № 05-05/1723 от 24.05.2012, а также направлению для подписания акта выполненных работ за 1 квартал 2013 года в рамках рассмотрения проекта договора № 45 «на техническое обслуживание, текущий ремонт наружного газопровода и ГРПШ по объекту «Перевод котельной с дизельного топлива на природный газ ООО «Фирма «Сталкер»».

Письмом № 05-05/1723 от 24.05.2012 ОАО «Хабаровсккрайгаз» в лице Комсомольского филиала доводит до сведения ООО «Фирма «Сталкер», «что в связи с невыполнением Вами обязательств, предусмотренных пунктом 2.2.12 «договора купли-продажи природного газа» от 01.01.2012, поставщик в лице ОАО «Хабаровсккрайгаз» имеет право прекратить поставку газа, если в течение семи дней Ваша организация не предоставит в Комсомольский филиал ОАО «Хабаровсккрайгаз» договор на техническое обслуживание, текущий ремонт газопровода со сторонней организацией, имеющей лицензию на проведение данных работ или документы о наличии собственной службы, имеющей разрешение на проведение данных работ».

Однако, договор № 11-05/12 поставки природного газа коммерческим потребителям от 01.01.2012, заключенный между ОАО «Хабаровсккрайгаз» и ООО «Фирма «Сталкер», не содержит пункт 2.2.12, на который ссылается ОАО «Хабаровсккрайгаз» в письме № 05-05/1723 от 24.05.2012.

Кроме того, в декабре 2012 года Комсомольский филиал ОАО «Хабаровсккрайгаз» направил в адрес ООО «Фирма «Сталкер» для рассмотрения проект договора № 45 «на техническое обслуживание, текущий ремонт наружного газопровода и ГРПШ по объекту «Перевод котельной с дизельного топлива на природный газ ООО «Фирма «Сталкер»» от 01.01.2013 (далее проект договора № 45). Указанный проект договора № 45 на момент обращения ООО «Фирма «Сталкер» в Хабаровское УФАС России не был подписан ООО «Фирма «Сталкер», однако ОАО «Хабаровсккрайгаз» направило в адрес ООО «Фирма «Сталкер» для подписания Акт выполненных работ за 1 квартал 2013 года, хотя фактически никакого обслуживания не производилось.

Не согласившись с действиями Комсомольского отделения ОАО

«Хабаровсккрайгаз» по направлению письма № 05-05/1723 от 24.05.2012 и направлению Акта о приемке выполненных работ, ООО «Фирма «Сталкер» обратилось в Хабаровское УФАС России.

В результате рассмотрения заявления и приложенных к нему документов Хабаровским УФАС России установлено следующее.

В соответствии со статьей 55 Гражданского Кодекса Российской Федерации филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства. Представительства и филиалы не являются юридическими лицами.

Следовательно, в рамках рассматриваемого дела № 3-1/169 в качестве ответчика выступает юридическое лицо – ОАО «Хабаровсккрайгаз».

Приказом Хабаровского УФАС России № 5-П от 26.01.2000 ОАО «Хабаровсккрайгаз» включено в «Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 % или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов» (далее Реестр), по услуге по снабжению газом, имея долю > 65% в географических границах Хабаровского края.

Частью 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на совершение действий (бездействие) занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Как установлено Комиссией, между ООО «Фирма «Сталкер» и ОАО «Хабаровсккрайгаз» в настоящее время действует договор № 11-05/12 поставки природного газа коммерческим потребителям от 10.12.2012. В течение 2012 года взаимоотношения между ОАО «Хабаровсккрайгаз» и ООО «Фирма «Сталкер» регулировались договором купли-продажи природного газа № 391-14/10-11 от 01.01.2010 (далее договор № 391-14/10-11 от 01.01.2010).

24.05.2012 Комсомольским филиалом ОАО «Хабаровсккрайгаз» в адрес ООО «Фирма «Сталкер» направлено письмо № 05-05/1723 (вх. № 60 от 25.05.2012), которым Комсомольский филиал ОАО «Хабаровсккрайгаз» довел до сведения ООО «Фирма «Сталкер», что «в связи с невыполнением Вами обязательств, предусмотренных пунктом 2.2.12. «договора купли-продажи природного газа от 01.01.2012» поставщик в лице ОАО «Хабаровсккрайгаз» имеет право прекратить поставку газа, если в течение семи дней Ваша организация не предоставит в Комсомольский филиал ОАО «Хабаровсккрайгаз» договор на техническое обслуживание, текущий ремонт газопровода со сторонней организацией, имеющей лицензию на проведение данных работ или документы о наличии собственной службы, имеющей разрешение на проведение данных работ».

По результатам рассмотрения письма № 05-05/1723 от 24.05.2012 Комиссией установлено, что договор № 391-14/10-11 от 01.01.2010, заключенный с ОАО

«Хабаровсккрайгаз», не содержит пункта 2.2.12, следовательно, у ООО «Фирма «Сталкер» отсутствуют обязательства, установленные данным пунктом, а у ОАО «Хабаровсккрайгаз» - основания для направления в адрес ООО «Фирма «Сталкер» письма № 05-05/1723 от 24.05.2012 об имеющемся праве ОАО «Хабаровсккрайгаз», как поставщика газа, прекратить поставку газа в случае непредставления ООО «Фирма «Сталкер» Комсомольскому филиалу ОАО «Хабаровсккрайгаз» договора на техническое обслуживание, текущий ремонт газопровода со сторонней организацией, имеющей лицензию на проведение данных работ или документы о наличии собственной службы, имеющей разрешение на проведение данных работ.

Комиссией по рассмотрению дела № 3-1/169 о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее.

В соответствии со статьей 209 Гражданского Кодекса Российской Федерации, собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом, собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц.

Согласно статьи 210 Гражданского Кодекса Российской Федерации, собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором.

Отношения между поставщиками и покупателями газа, в том числе газотранспортными организациями и газораспределительными организациями определяются «Правилами поставки газа в Российской Федерации», утвержденным постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 №162 (далее Правила поставки газа), обязательными для всех юридических лиц, участвующих в отношениях поставки газа через трубопроводные сети.

Согласно пункту 5 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. Договор поставки газа должен соответствовать требованиям параграфа 3 главы 30 Гражданского Кодекса Российской Федерации. Разделом III Правил поставки газа определен порядок заключения договоров на поставку газа, при этом указанный раздел Правил поставки газа не содержит обязательства покупателя при заключении договора на поставку газа каким-либо образом информировать поставщика о наличии (отсутствии) договора на техническое обслуживание и ремонт принадлежащего ему объекта газоснабжения.

В соответствии со статьей 523 Гражданского Кодекса Российской Федерации, односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон, нарушение договора поставки покупателем предполагается существенным в случаях неоднократного нарушения сроков оплаты товаров или неоднократной невыборки товаров.

Право прекращения поставки газа покупателю (ООО «Фирма «Сталкер»)

возникает у поставщика в силу пункта 34 Правил поставки газа, согласно которому 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 РФ. Решение о прекращении поставки газа действует до устранения обстоятельств, явившихся основанием для принятия такого решения.

Кроме того, в соответствии с пунктом 33 Правил поставки газа, по представлению органов контроля за безопасностью использования газа поставка газа должна быть немедленно прекращена без предварительного предупреждения в случаях неудовлетворительного состояния газоиспользующих установок покупателей, создающих аварийную ситуацию и угрозу для жизни обслуживающего персонала и населения.

Таким образом, Правилами поставки газа установлен исчерпывающий перечень случаев, в которых возможно прекращение поставки газа покупателям. ОАО «Хабаровсккрайгаз» не представлены и Комиссией не установлено сведений об имеющихся фактах нарушений сроков оплаты ООО «Фирма «Сталкер» за поставленный газ, равно как и о представлениях органов контроля за безопасностью использования газа о неудовлетворительном состоянии установок, эксплуатируемых ООО «Фирма «Сталкер».

В ответе на соответствующий по запрос Хабаровского УФАС России ОАО «Хабаровсккрайгаз» поясняет, что «при направлении письма № 05-05/1723 в адрес ООО «Фирма «Сталкер» допущена техническая описка и сделана ссылка на пункт 2.2.12 договора купли-продажи, в то время как необходимо было сделать ссылку на п. 8.1 и п. 8.2 договора купли-продажи природного газа № 391-14/10-11 от 01.01.2010».

Пунктом 8.1 договора № 391-14/10-11 от 01.01.2010 установлено, что покупатель обязан представить продавцу, в том числе, лицензию на эксплуатацию взрывопожарного производственного объекта либо договор на эксплуатацию взрывопожарного производственного объекта со специализированной организацией, имеющей соответствующую лицензию.

В соответствии с пунктом 8.2 договора № 391-14/10-11 от 01.01.2010, покупатель обеспечивает, в том числе, безопасность эксплуатации газового оборудования и сетей, находящихся в его ведении, их техническое обслуживание и ремонт, а также сохранность приборов учета расхода газа и пломб на них, сохранность пломб на закрытых байпасных линиях и других трубопроводах до узлов учета, пломбируемых продавцом.

Как установлено Комиссией, указанные пункты договора № 391-14/10-11 от 01.01.2010 не содержат прямой обязанности покупателя предоставлять продавцу договор на техническое обслуживание и текущий ремонт, заключенный с соответствующей организацией.

Кроме того, как следует из представленной ОАО «Хабаровсккрайгаз» Хабаровскому УФАС России переписки с ООО «Фирма «Сталкер», направлению письма № 05-05/1723 от 24.05.2012 предшествовало письмо от 21.05.2012 № 05-05/1701, в котором содержится перечень документов, необходимых для

заключения договора на техническое обслуживание, текущий ремонт газопровода с ОАО «Хабаровсккрайгаз», а также указание на то, что «в случае не заключения договора КФ ОАО «Хабаровсккрайгаз» остановит поставку газа».

Письмом от 28.08.2013 № 07-20/4109 ОАО «Хабаровсккрайгаз» поясняет факт направления письма № 05-05/1701 от 21.05.2012 ОАО «Хабаровсккрайгаз» тем, что «согласно раздела 8 договора купли-продажи №391-14/10-11 от 01.01.2010, заключенного между ОАО «Хабаровсккрайгаз» и ООО «Фирма «Сталкер», обязательными техническими условиями для исполнения данного договора Поставщиком является наличие у Покупателя лицензии на эксплуатацию взрывопожароопасного производственного объекта либо договора на эксплуатацию взрывопожароопасного производственного объекта со специализированной организацией, имеющей соответствующую лицензию. На основании изложенного, Обществом было направлено письмо от 21.05.2012 № 05-05/1701, с описанием возможных негативных для Покупателя последствий в случае невыполнения требований раздела 8 договора № 391-14/10-11 от 01.01.2010, который действовал в период с 01.01.12 по 01.12.2012».

Письмом от 07.10.2013 ОАО «Хабаровсккрайгаз» также пояснило Комиссии, что письма от 21.05.2012 № 05-05/1701 и от 24.05.2012 № 05-05/1723 содержат описание возможных негативных для покупателя последствий в случае невыполнения раздела 8 договора № 391-14/10-11 от 01.01.2010.

Факт направления письма № 05-05/1723 от 24.05.2012 ОАО «Хабаровсккрайгаз» также поясняет тем, что пунктом 49 «Правил пользования газом и предоставления услуг по газоснабжению в Российской Федерации», утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.05.2002 № 317 (далее Правила пользования газом), установлены обязанности организаций, эксплуатирующих газоиспользующее оборудование, в том числе:

- а) соблюдать требования законодательства Российской Федерации в области газоснабжения и энергосбережения;
- б) содержать в исправном техническом состоянии газоиспользующее и вспомогательное оборудование, приборы учета расхода газа, средства автоматики и контрольно - измерительные приборы;
- в) обеспечивать обслуживание газоиспользующего оборудования персоналом, подготовленным в соответствии с законодательством Российской Федерации и настоящими Правилами;
- з) обеспечивать техническое обслуживание и ремонт газоиспользующего оборудования в соответствии с законодательством Российской Федерации и настоящими Правилами;
- л) выполнять иные правила и требования, установленные законодательством Российской Федерации.

Как установлено Комиссией, при этом пунктом 51 Правил пользования газом определено, что основания и порядок полного или частичного отключения газоиспользующего оборудования при нарушении организациями настоящих Правил устанавливаются Министерством энергетики Российской Федерации.

Приложением № 5 к приказу Министерства энергетики Российской Федерации от 16.12.2002 № 448 является «Положение об отключении газоиспользующего оборудования» (далее Положение об отключении), которое содержит основания и порядок полного или частичного отключения газоиспользующего оборудования при нарушении организациями Правил пользования газом и предоставления услуг по газоснабжению в Российской Федерации.

В соответствии с Положением об отключении право принимать решение о полном или частичном отключении газоиспользующего оборудования в установленных Положением об отключении случаях предоставляется только главному, старшим и государственным инспекторам государственного энергетического надзора Российской Федерации.

Пунктом 1 Положения об отключении определено, что главному, старшим и государственным инспекторам государственного энергетического надзора Российской Федерации предоставляется право принимать решение о полном или частичном отключении газоиспользующего оборудования в случаях:

1.1. пуска газа на оборудование без разрешения органов государственного энергетического надзора в субъектах Российской Федерации;

1.2. при выявлении неудовлетворительного технического состояния оборудования из-за:

- несвоевременного или некачественного проведения режимно-наладочных работ на газоиспользующем оборудовании;

- эксплуатации газоиспользующих установок без режимных карт или со значительными отступлениями от них;

- эксплуатации газоиспользующего оборудования без предусмотренных проектом приборов учета расхода газа, средств автоматического регулирования процессов горения, приборов контроля тепловых процессов и теплоутилизирующего оборудования;

- неподготовленности к работе на резервных видах топлива, если работа на резервных видах топлива предусмотрена топливным режимом.

Согласно пункту 2 Положения об отключении, отключение газоиспользующего оборудования от газовых сетей проводится на основании предписания, выдаваемого руководству организации государственным инспектором государственного энергетического надзора в субъектах Российской Федерации, путем перекрытия запорной арматуры на ответвлении газопровода к отключаемому оборудованию.

Вместе с тем, ОАО «Хабаровсккрайгаз» Комиссии Хабаровского УФАС России не представлено сведений о фактах выдачи уполномоченным органом предписаний руководству ООО «Фирма «Сталкер» о полном или частичном отключении газоиспользующего оборудования ООО «Фирма «Сталкер» в порядке, предусмотренном приложением № 5 к приказу Министерства энергетики Российской Федерации от 16.12.2002 № 448, в период существования договорных отношений с ООО «Фирма «Сталкер», в том числе в период направления писем № 05-05/1701 от 21.05.2012 и № 05-05/1723 от 24.05.2012.

ОАО «Хабаровсккрайгаз» Комиссии письмом от 07.10.2013 (исх. № 07-20/4675) представлена информация об обращении в Дальневосточное управление Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору (Ростехнадзор) от 13.09.2013 (т.е. только в период рассмотрения дела № 3-1/169), в котором ОАО «Хабаровсккрайгаз» просит провести проверку законности деятельности ООО «Фирма «Сталкер» по эксплуатации взрывопожарного объекта и при выявлении нарушений требований промышленной безопасности приостановить газоснабжение ООО «Фирма «Сталкер», руководствуясь нормами Положения об отключении.

Дальневосточное управление Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору (Ростехнадзор) письмом от 20.09.2013 № 04-34/7201 разъяснило ОАО «Хабаровсккрайгаз», что внеплановые проверки надзорным органом проводятся на основании статьи 10 Федерального закона от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля», внеплановая проверка по обращению юридического лица может быть проведена после согласования с органом прокуратуры по месту осуществления деятельности юридического лица по основаниям, указанным в пп. а) и б) пункта 2 части 2 статьи 10 вышеуказанного закона; для проведения органом Ростехнадзора проверки незаконной деятельности ООО «Фирма «Сталкер» по основаниям, указанном в вышеназванном законе, Дальневосточное управление Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору рекомендовало ОАО «Хабаровсккрайгаз» обратиться в орган прокуратуры.

Таким образом, Комиссия не располагает сведениями об имеющихся фактах выдачи уполномоченным органом предписаний ООО «Фирма «Сталкер» или принятия уполномоченным органом решений о полном или частичном отключении газоиспользующего оборудования ООО «Фирма «Сталкер» в порядке, предусмотренном приложением № 5 к приказу Министерства энергетики Российской Федерации от 16.12.2002 № 448.

Вместе с тем, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии со статьей 210 Гражданского Кодекса Российской Федерации, собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором.

Как указывалось ранее, пунктом 49 Правил пользования газом установлены обязанности организаций, использующих газоиспользующее оборудование, в том числе, содержать в исправном техническом состоянии газоиспользующее и вспомогательное оборудование, приборы учета расхода газа, средства автоматики и контрольно-измерительные приборы.

Таким образом, именно на ООО «Фирма «Сталкер» лежит ответственность за исправное техническое состояние принадлежащего ООО «Фирма «Сталкер» газоиспользующего и вспомогательного оборудования.

При этом, в случае, если ОАО «Хабаровсккрайгаз» располагает сведениями о ненадлежащем исполнении ООО «Фирма «Сталкер» указанной выше обязанности, за ОАО «Хабаровсккрайгаз» сохраняется право на обращение в уполномоченный государственный орган с соответствующим заявлением.

По состоянию на момент рассмотрения дела № 3-1/169 ОАО «Хабаровсккрайгаз» Комиссии не представлены сведения об обращениях ОАО «Хабаровсккрайгаз» в уполномоченный государственный орган с подобным заявлением (в том числе в период до направления в адрес ООО «Фирма «Сталкер» писем 21.05.2012 № 05-05/1701 и от 24.05.2012 №05-05/1723 или после направления указанных писем).

Кроме того, ОАО «Хабаровсккрайгаз» письмом от 27.05.2013 (исх. №07-21/2750) пояснило Хабаровскому УФАС России (по соответствующему запросу), что необходимость заключения договора на техническое обслуживание и текущий ремонт обусловлена пунктом 5.1.1 «Правил безопасности систем газораспределения и газопотребления», утвержденных постановлением Федерального горного и промышленного надзора России от 18.03.2003 № 9, согласно которому организация, эксплуатирующая опасные производственные объекты систем газораспределения и газопотребления, обязана соблюдать положения Федерального закона от 21.07.1997 № 116-ФЗ «О промышленной безопасности опасных производственных объектов», других федеральных законов, иных нормативных правовых актов и нормативных технических документов в области промышленной безопасности, а также, в том числе, иметь (при необходимости) договоры с организациями, выполняющими работы по техническому обслуживанию и ремонту газопроводов и технических устройств, в которых должны быть определены объемы работ по техническому обслуживанию и ремонту, регламентированы обязательства в обеспечении условий безопасной и надежной эксплуатации опасных производственных объектов. Пунктом 5.1.3 настоящих Правил предусмотрено, что порядок организации и проведения работ по техническому обслуживанию и ремонту газового хозяйства определяется настоящими Правилами (пункт 5.2), а также нормативными техническими документами, учитывающими условия и требования эксплуатации, согласованными Госгортехнадзором России, инструкциями заводов-изготовителей.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что, как следует из анализа положений вышеприведенных нормативных правовых актов, заключение договора на техническое обслуживание и текущий ремонт газопроводов не ставится в какую-либо зависимость от заключения договора на куплю-продажу (поставку) газа, ОАО «Хабаровсккрайгаз», как организация, осуществляющая поставку газа потребителям (покупателям), наделена правом прекращать поставку газа только в случае неоднократного нарушения покупателем сроков оплаты за поставленный газ и (или) за его транспортировку.

Как установлено Комиссией, действующим законодательством Российской Федерации не предусмотрено право поставщика газа прекращать поставку газа в случае отсутствия у покупателя договора на техническое обслуживание и текущий ремонт.

Кроме того, факт направления в адрес ООО «Фирма «Сталкер» письма от 25.05.2012 № 05-05/1701 (в котором содержится перечень документов, необходимых для заключения договора на техническое обслуживание, текущий ремонт газопровода с ОАО «Хабаровсккрайгаз», а также сведения о том, что в случае не заключения договора, КФ ОАО «Хабаровсккрайгаз» остановит поставку газа) ОАО «Хабаровсккрайгаз» поясняет (письмо от 28.08.2013 № 07-20/4109) тем, что указанное письмо направлено «с описанием возможных негативных для

Покупателя – ООО «Фирма «Сталкер» последствий в случае невыполнения требований раздела 8 договора № 391-14/1011 от 01.01.2010, который действовал в период с 01.01.2012 по 01.12.2012».

Письмом от 07.10.2013 (исх. № 07-20/4675) ОАО «Хабаровсккрайгаз» также поясняет, что «несмотря на то, что принимать решение о полном или частичном отключении газоиспользующего оборудования предоставляется только главному, старшему государственному инспекторам Государственного энергетического надзора РФ, тем не менее Общество имеет право инициировать проведение процедуры отключения перед органами государственного энергетического надзора».

При этом, как следует из пояснений представителей ОАО «Хабаровсккрайгаз» в заседаниях Комиссии, под возможными негативными последствиями понимается возможность выдачи уполномоченным органом предписания о полном или частичном отключении газоиспользующего оборудования ООО «Фирма «Сталкер» в порядке, предусмотренном приложением № 5 к приказу Министерства энергетики Российской Федерации от 16.12.2002 № 448, после соответствующего обращения ОАО «Хабаровсккрайгаз».

Однако Комиссия считает, что письма ОАО «Хабаровсккрайгаз» от 21.05.2012 № 05-05/1701 и от 24.05.2012 № 05-05/1723 не содержат каких-либо разъяснений о возможности выдачи уполномоченным государственным органом предписания об отключении газоиспользующего оборудования ООО «Фирма «Сталкер» в порядке, предусмотренном приложением № 5 к приказу Министерства энергетики Российской Федерации от 16.12.2002 № 448, либо о намерении ОАО «Хабаровсккрайгаз» обратиться в уполномоченный государственный орган для принятия им соответствующих решений, а содержат конкретную угрозу остановки подачи газа КФ ОАО «Хабаровсккрайгаз» в случае не заключения ООО «Фирма «Сталкер» договора на техническое обслуживание, текущий ремонт газопровода с ОАО «Хабаровсккрайгаз».

Учитывая изложенное выше, Комиссия приходит к выводу о том, что действия ОАО «Хабаровсккрайгаз» по направлению в адрес ООО «Фирма «Сталкер» писем № 05-05/1701 от 21.04.2012 и № 05-05/1723 от 24.05.2012 могли привести к ущемлению интересов ООО «Фирма «Сталкер», что выразилось в угрозе прекращения поставки газа, содержащейся в указанных письмах.

Кроме того, в декабре 2012 года Комсомольский филиал ОАО «Хабаровсккрайгаз» направил в адрес ООО «Фирма «Сталкер» для рассмотрения проект договора № 45 на техническое обслуживание, текущий ремонт наружного газопровода и ГРПШ по объекту «Перевод котельной с дизельного топлива на природный газ ООО «Фирма «Сталкер» от 01.01.2013 (далее проект договора № 45). Предметом проекта договора № 45 является обязанность Исполнителя (ОАО «Хабаровсккрайгаз») по поручению Заказчика (ООО «Фирма «Сталкер») производить техническое обслуживание, текущий ремонт по объекту «Перевод котельной с дизельного топлива на природный газ ООО «Фирма «Сталкер», находящегося по адресу г. Комсомольск-на-Амуре, ул. Водонасосная, 1, в объеме согласно сметы стоимости услуг.

В соответствии с пунктом 4.3 проекта договора № 45, 25 (двадцать пятого) числа последнего месяца квартала Исполнитель приглашает Заказчика для составления

и подписания актов выполненных работ в двух экземплярах. В случае не обеспечения Заказчиком приемки этапа работ в течение двух дней после получения уведомления, Исполнитель вправе составить односторонний акт, который будет являться основанием для оплаты.

Согласно пункту 4.4 проекта договора № 45, стоимость работ на период действия договора определяется сметой стоимости услуг и составляет 52447,79 руб.

На момент обращения ООО «Фирма «Сталкер» в Хабаровское УФАС России, а также на момент рассмотрения дела № 3-1/169, ООО «Фирма «Сталкер» договор № 45 не подписан.

Вместе с тем, Комсомольским филиалом ОАО «Хабаровсккрайгаз» в адрес ООО «Фирма «Сталкер» направлен для подписания Акт приемки выполненных работ за 1 квартал 2013 года, стоимость оказанных услуг составила 4416,28 руб.

Как следует из заявления ООО «Фирма «Сталкер» и не отрицается ОАО «Хабаровсккрайгаз», ОАО «Хабаровсккрайгаз» не выполнялись какие-либо мероприятия по выполнению работ в рамках договора № 45.

ОАО «Хабаровсккрайгаз» письмом № 07-21/2750 от 27.05.2013 пояснило Хабаровскому УФАС России (по соответствующему запросу), что «Акт приемки выполненных работ за 1 квартал 2013 года направлен в ООО «Фирма «Сталкер» вышедшим с отпуска мастером ошибочно. С сотрудника взята объяснительная и наложено дисциплинарное взыскание в виде замечания за халатное выполнение своих должностных обязанностей».

Таким образом, в действиях ОАО «Хабаровсккрайгаз» по направлению в адрес ООО «Фирма «Сталкер» писем № 05-05/1701 от 21.05.2012 и № 05-05/1723 от 24.05.2012 Комиссией Хабаровского УФАС России установлено нарушение части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Вышеперечисленное свидетельствует о том, что хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на товарном рынке услуг по услуге по снабжению газом - ОАО «Хабаровсккрайгаз» - имел возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых действующим законодательством предусмотрена ответственность, но не принял все зависящие от него меры по их соблюдению.

На основании изложенного, Комиссией Хабаровского УФАС России установлено наличие вины в вышеуказанных действиях ОАО «Хабаровсккрайгаз».

При этом, согласно пункту 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского Кодекса РФ и статей 3 и 10 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц. Также антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие),

кроме установленных частью 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

В ходе рассмотрения дела № 3-1/169 о нарушении антимонопольного законодательства ОАО «Хабаровсккрайгаз» не были представлены доказательства того, что его действия могут быть признаны допустимыми в соответствии с требованиями части 1 статьи 13 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссией обстоятельств, свидетельствующих о допустимости вышеуказанных действий ОАО «Хабаровсккрайгаз», также установлено не было.

Учитывая изложенное, в целях пресечения и предупреждения монополистической деятельности, Комиссией сделан вывод о наличии оснований для выдачи ОАО «Хабаровсккрайгаз» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем отзыва направленных в адрес ООО «Фирма «Сталкер» письма от 21.05.2012 № 1701 и от 24.05.2012 № 1723.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2007 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Хабаровсккрайгаз» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в совершении действий по направлению в адрес ООО «Фирма «Сталкер» писем № 05-05/1701 от 21.05.2012 и № 05-05/1723 от 24.05.2012.
2. Выдать ОАО «Хабаровсккрайгаз» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.