

РЕШЕНИЕ

по делу №1420-ФАС52-03/15

о нарушении антимонопольного законодательства

03 ноября 2016 года

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 27 октября 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела №1420-ФАС52-03/15 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – комиссия) в следующем составе:

«...» председатель комиссии,
исполняющий обязанности заместителя руководителя
управления;

«...» член комиссии, начальник отдела
контроля естественных монополий;

«...» член комиссии, главный специалист-
эксперт отдела контроля естественных монополий,-

в присутствии на заседании комиссии:

представителя ООО «Газэнергосеть - Нижний Новгород»
веренность от 09.02.2016 по доверенности от 09.02.2016
(1/02/2016),-

рассмотрев в открытом заседании комиссии с объявлением резолютивной части решения дело №1420-ФАС52-03/15 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Газэнергосеть-Нижний Новгород» (607655, Нижегородская область, город Кстово-13, Промзона; ИНН 5250037524) (далее – ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород», ООО «ГЭС-НН», газораспределительная организация, ответчик) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А :

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступили коллективные обращения жителей, проживающих в Арзамасском, Ветлужском, Краснобаковском, Шахунском районах Нижегородской области (далее также – жители Нижегородской области), на действия общества с ограниченной ответственностью «Газэнергосеть-Нижний Новгород», выразившиеся в отказе обеспечения жителей Нижегородской области сжиженным углеводородным газом в баллонах по причине истечения сроков их эксплуатации.

По итогам рассмотрения указанных заявлений Нижегородским УФАС России возбуждено дело №1420-ФАС52-03/15 в отношении ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» по части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Нижегородского УФАС России от 28.09.2015 №363).

Определением от 01.10.2015 (исх.№ЮГ-03/4535) рассмотрение дела №1420-ФАС52-03/15 о нарушении антимонопольного законодательства назначено на 17 ноября 2015 года в 10 часов 30 минут.

На заседании комиссии, состоявшемся 17.11.2015, «...» поддержал доводы, изложенные в обращении, а также сообщил о том, что, ссылаясь на приказ Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 25.03.2014 №116 «Об утверждении Федеральных норм и правил в области промышленной безопасности «Правила промышленной безопасности опасных производственных объектов, на которых используется оборудование, работающее под избыточным давлением», представители газораспределительной организации и по состоянию на 17.11.2015 отказывают в обеспечении заявителя сжиженным углеводородным газом в баллонах; указал на отсутствие в абонентской книжке записи, подтверждающей, что именно у первоначально приобретенного им баллона, а не у баллона, переданного газораспределительной организацией, истек срок эксплуатации.

Кроме того, «...» пояснил, что на протяжении всего времени пользования потребителем газом в баллонах газораспределительной организацией осуществляется доставка «старых» баллонов.

Представители «...», обратившейся в Нижегородское УФАС России от лица жителей деревни Большая Свеча города Шахуньи Нижегородской области, сообщили о том, что начиная с марта 2015 года баллоны у жителей не принимаются; аналогичная ситуация имеет место и при обмене баллонов иными жителями деревни Большая Свеча города Шахуньи Нижегородской области.

«...», обратившаяся в Нижегородское УФАС России от лица жителей деревни Галкино Ветлужского района Нижегородской области, на заседание комиссии не явилась, о времени и месте рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства извещена надлежащим образом (подтверждено почтовым уведомлением о вручении корреспонденции

№603000 91 09546 9 от 09.10.2015).

В свою очередь, представитель ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» «...» факт нарушения антимонопольного законодательства не признал по основаниям, изложенным в письменных пояснениях по делу о нарушении антимонопольного законодательства от 13.11.2015 (вх.№7376).

Рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства №1420-ФАС52-03/15 комиссией Нижегородского УФАС России откладывалось в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, а также в иных предусмотренных главой 9 Федерального закона «О защите конкуренции» случаях (определения от 11.12.2015 исх.№ЮГ-03/5986, от 29.01.2016 исх.№ЮГ-03/422), о чем лица, участвующие в деле извещались надлежащим образом.

16.02.2016, изучив обстоятельства дела, комиссия Нижегородского УФАС России установила, что в Ветлужском районном суде Нижегородской области рассматривается дело **№2-352/2015** по заявлению прокурора Ветлужского района Нижегородской области о признании отказа ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» в предоставлении потребителям сжиженного углеводородного газа в баллонах незаконным, а также об обязанности газораспределительной организации обеспечить обмен потребителям газовых баллонов, которые ранее предоставлены по заявкам потребителей независимо от срока их эксплуатации.

В частности, установлено, что 18.12.2015 прокурор Ветлужского района Нижегородской области обратился в Ветлужский районный суд Нижегородской области с заявлением об изменении исковых требований (исх.№6-3-2015), изложив их следующим образом:

1) признать пункт 3.1 приказа ООО «ГЭС-НН» от 23.12.2014 №483 «Об изъятии из оборота газовых баллонов, не соответствующих требованиям законодательства в области промышленной безопасности», нарушающим права потребителей на территории Ветлужского муниципального района Нижегородской области;

2) обязать генерального директора ООО «ГЭС-НН» отменить пункт 3.1 вышеуказанного приказа в части распространения его действия на потребителей - физических лиц на территории Ветлужского муниципального района Нижегородской области;

3) признать незаконными действия газораспределительной организации по продаже потребителям – физическим лицам бытовых газовых баллонов под условием приобретения других газовых баллонов взамен баллонов с истекшим сроком эксплуатации;

4) обязать ООО «ГЭС-НН» прекратить действия по продаже потребителям - физическим лицам бытовых газовых баллонов под условием приобретения других бытовых газовых баллонов взамен баллонов с истекшим сроком

эксплуатации;

5) обязать ООО «ГЭС-НН» обеспечить обмен потребителям – физическим лицам ранее приобретенных жителями Ветлужского муниципального района Нижегородской области газовых баллонов независимо от срока эксплуатации;

6) обязать газораспределительную организацию предоставлять потребителям кассовые и товарные чеки, в которых помимо обязательных сведений указывать: номер газового баллона, массу газа в баллоне, стоимость товара, дату продажи, подпись лица, осуществляющего продажу.

Проанализировав иски, заявленные прокурором Ветлужского района Нижегородской области, комиссия Нижегородского УФАС России, полагая, что принятое Ветлужским районным судом Нижегородской области решение по данному делу имеет существенное значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к выводу о необходимости приостановления рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №1420-ФАС52-03/15 до вступления в законную силу решения Ветлужского районного суда Нижегородской области по делу **№2-352/2015** (определение от 18.02.2016 исх.№ЮГ-03/816).

Определением от 24.08.2016 (исх.№МВ-03/5259) рассмотрение дела №1420-ФАС52-03/15 возобновлено.

Рассмотрев дело после возобновления, комиссия Нижегородского УФАС России, руководствуясь частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, приняла заключение об обстоятельствах дела, и отложило рассмотрение дела до 27.10.2016.

На заседании комиссии, состоявшемся 27.10.2016, представитель ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» поддержал позицию, изложенную в письменных пояснениях по делу, а также представил возражения на заключение об обстоятельствах дела от 27.10.2016 вх.№7041.

Заявители, извещенные надлежащим образом о дате и времени рассмотрения дела, явку на заседание комиссии, в котором рассмотрение дела по существу завершено, не обеспечили.

Заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, исследовав материалы дела в их взаимосвязи и достаточности для принятия решения, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующему.

Как установлено, в соответствии с распоряжением Правительства Нижегородской области от 26.04.2006 №285-Р (ред. от 25.02.2013 №389-Р) «Об утверждении уполномоченных газораспределительных организаций по поставке сжиженных углеводородных газов для бытовых нужд населения Нижегородской области» ООО «Газэнергосеть - Нижний Новгород» на территории Нижегородской области, а именно: Ардатовском, Арзамасском,

Балахнинском, Большеболдинском, Вадском, Варнавинском, Вачском, Ветлужском, Володарском, Воротынском, Воскресенском, Гагинском, Городецком, Дивеевском, Дальнеконстантиновском, Княгининском, Ковернинском, Краснобаковском, Кстовском, Кулебакском, Лукояновском, Лысковском, Навашином, Павловском, Починковском, Сосновском, Спасском, Тонкинском, Тоншаевском, Уренском, Чкаловском, Шарангском, Шатковском муниципальных районах Нижегородской области, городских округах город Арзамас, город Дзержинск, город Нижний Новгород, город Первомайск, город Шахунья, является уполномоченной газораспределительной организацией по поставке сжиженных углеводородных газов для бытовых нужд населения.

Исходя из данного распоряжения ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» осуществляет розничную реализацию сжиженного углеводородного газа в баллонах для бытовых нужд населения по регулируемым ценам.

На территории Нижегородской области розничные цены на сжиженный газ, реализуемый населению для бытовых нужд, утверждаются региональной службой по тарифам по Нижегородской области.

Так, решением РСТ по Нижегородской области от 31.10.2014 №45/2 утверждены розничные цены на сжиженный газ, реализуемый населению Нижегородской области для бытовых нужд обществом с ограниченной ответственностью «Газэнергосеть-Нижний Новгород», г. Кстово Нижегородской области.

В соответствии с указанным решением ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» утверждены розничные цены на сжиженный газ в баллонах (в том числе с учетом транспортных расходов, связанных с доставкой и разгрузкой газа потребителям), в следующих размерах:

- с 1 января по 30 июня 2015 года включительно – 29,42 руб./кг;

- с 1 июля по 31 декабря 2015 года включительно – 33,72 руб./кг.

Из указанного решения также следует, что ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород», г. Кстово Нижегородской области, не вправе устанавливать какие-либо надбавки (в том числе связанные с доставкой и разгрузкой) к розничным ценам на сжиженный газ, кроме установленных настоящим решением.

Приказом Ростехнадзора от 25.03.2014 №116 во исполнение Федерального закона «О промышленной безопасности опасных производственных объектов» от 21.07.1997 №116-ФЗ утверждены Федеральные нормы и правила в области промышленной безопасности «Правила промышленной безопасности опасных производственных объектов, на которых используется оборудование, работающее под избыточным давлением» (далее - Правила), которыми установлены требования к техническому состоянию баллонов. Данные Правила вступили в силу 22.12.2014 и распространяются на все

организации независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности, осуществляющие деятельность в области промышленной безопасности опасных производственных объектов на территории Российской Федерации.

Так, согласно пункту 485 Правил срок службы баллонов определяет организация-изготовитель; в случае отсутствия таких сведений срок службы баллона считается равным 20 лет. Экспертизу промышленной безопасности в целях продления срока службы баллонов массового применения, объём которых менее 50 литров, не производят, их эксплуатация за пределами назначенного срока службы не допускается, за исключением баллонов специального назначения, конструкция которых определена индивидуальным проектом и не отвечает типовым конструкциям баллонов и экспертизу (техническое диагностирование) которых проводят по истечении срока службы, а также в случаях, установленных руководством (инструкцией) по эксплуатации оборудования, в составе которого они используются.

Исключение составляют баллоны, изготовленные до 01.02.2014 по ГОСТ 15860 «Баллоны стальные сварные для сжиженных углеводородных газов на давление до 1,6 МПа».

В соответствии с согласованной Ростехнадзором (письмо от 10.01.2006 №09-03/3) Методикой технического освидетельствования стальных сварных баллонов для сжиженных углеводородных газов на давление до 1,6 МПа, изготовленных по ГОСТ 15860 (МТО 14-ЗР-004-2005), установлен срок службы не более 40 лет при условии проведения технического освидетельствования не реже 1 раза в пять лет (письмо Ростехнадзора от 12.03.2015 №09-03-0512-38).

23.12.2014 в целях соблюдения требований вышеназванных Правил генеральным директором ООО «ГЭС-НН» издан приказ №483 «Об изъятии из оборота газовых баллонов, не соответствующих требованиям законодательства в области промышленной безопасности».

Пунктом 3.1 приказа определено не производить с 23.12.2014 обмен газовых баллонов в случае, если клиент представляет на обмен газовые баллоны, не соответствующие установленным Правилами срокам службы (баллоны, изготовленные по ГОСТ 15860, со сроком службы более 40 лет, и баллоны, изготовленные по ТУ 02-235-88 или ТУ-51-02-252-88 со сроком службы более 20 лет).

Таким образом, ООО «ГЭС-НН» определило, что баллоны, изготовленные по техническим условиям со сроком службы более 20 лет, и баллоны, изготовленные по ГОСТу со сроком службы более 40 лет (т.е. дата изготовления до 1975 года), обмену не подлежат.

Приказом от 15.04.2015 №127 «О действиях персонала при замене газовых баллонов у населения» генеральный директор ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» утвердил временный порядок обмена газовых баллонов у населения, согласно которому при наличии у гражданина нового баллона

(изготовленного после 01.02.2014), он подлежит замене на новый баллон.

Баллоны, дата выпуска которых позднее 1976 года, но ранее 01.02.2014, расцениваются ООО «ГЭС-НН» как «старые» и подлежат обмену на аналогичные баллоны с действующим сроком эксплуатации (баллоны, бывшие в употреблении любой период времени в течение срока их эксплуатации).

При этом ООО «ГЭС-НН» производит обмен населению баллонов следующих категорий.

Категория	Требования к баллонам	Срок эксплуатации с даты выпуска (лет)
1 категория	ТУ 02-235-88 или ТУ-51-02-252-88 или ГОСТ 15860	до 20 лет
2 категория	ГОСТ 15860	от 20 до 40
3 категория (баллоны, выводимые из обращения)	ТУ 02-235-88 или ТУ-51-02-252-88	свыше 20 лет
	ГОСТ 15860	40 лет и более

Из приложения №1 к письменным пояснениям, направленным газораспределительной организацией в адрес Нижегородского УФАС России 20.07.2015 (исх.№1019), следует, что **с апреля 2015 года** общество прекращает обмен бытовых газовых баллонов с истекшим сроком эксплуатации (баллоны, изготовленные в 1975 году и ранее).

Письмом ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» обратилось в администрацию городского округа города Шахунья Нижегородской области с целью информирования населения, пользующегося сжиженным углеводородным газом в баллонах, что обмен и наполнение баллонов с истекшим сроком службы (20 лет) производиться обществом не будет (письмо исх.№207 от 16.02.2015).

Обращаясь в антимонопольный орган, заявители указывали на то, что гражданам, имеющим баллоны, срок эксплуатации которых, по мнению ООО «ГЭС-НН», истек, поставляется сжиженный газ при условии приобретения нового газового баллона по цене 1700 рублей (стоимость газа в цену не включена).

При этом из анализа представленных в материалы дела №1420-ФАС52-03/15 документов, а также пояснений заявителей, следует, что в ведомостях, абонентских книжках, оформленных ООО «ГЭС-НН», в период с января по март 2015 года отсутствовали записи о продаже гражданам сжиженного газа с указанием **года выпуска газового баллона**, что в свою очередь не исключало выдачи газораспределительной организацией потребителю газового баллона с иным сроком эксплуатации, нежели у предоставленного для обмена.

Период времени в течение, которого обмен газовых баллонов был обезличен, установлен с учетом представленных в материалы дела газораспределительной организацией ведомостей, абонентских книжек, а также выводов, изложенных в решении Ветлужского районного суда Нижегородской области по делу №2-5/2016.

Так, в ходе рассмотрения дела, как «...», так и представители «...», обратившейся в Нижегородское УФАС России от лица жителей деревни Большая Свеча города Шахуны Нижегородской области, сообщили о том, что начиная с января 2015 года баллоны у жителей Нижегородской области не принимаются.

К примеру, «...», проживающей по улице Центральная деревни Большая Свеча города Шахуны Нижегородской области, приобретен новый баллон в 2005 году; в результате неоднократного обмена баллонов газораспределительной организацией «...» переданы баллоны, в приеме которых в последующем общество отказало.

Представитель одного из заявителей («...») «...» которая проживает по улице Молодежная деревни Большая Свеча города Шахуны Нижегородской области, представила на обозрение комиссии абонентскую книжку.

Из записей в подразделе «отметки о замене газовых баллонов» указанной абонентской книжки антимонопольный орган установил, что 27.01.2015 газораспределительной организацией «...» доставлен баллон №134448. 10.09.2015 газораспределительной организацией сделана запись в абонентской книжке, согласно которой в приеме баллона №134448 «...» **отказано в связи с истечением срока эксплуатации баллона.**

Как следует из записи в абонентской книжке, газораспределительной организацией «...» 27.01.2015 доставлен баллон 1972 года выпуска, **следовательно, срок эксплуатации указанного баллона истек в 2012 году.**

При этом установлено, что обмен газовых баллонов потребителю производится неоднократно в течение года.

Таким образом, ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород», являясь на территории Арзамасского, Ветлужского, Краснобаковского, Шахунского районах Нижегородской области уполномоченной газораспределительной организацией, осуществляющей поставку сжиженного углеводородного газа в баллонах в период с января по март 2015 года, производило обмен жителям Нижегородской области газовых баллонов ёмкостью 50 литров, **без учета срока эксплуатации баллона конкретного потребителя.**

Согласно статье 492 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с

предпринимательской деятельностью.

При этом договор розничной купли-продажи является публичным договором ([часть 2 статьи 492](#)).

В соответствии со статьей 426 Гражданского кодекса Российской Федерации публичным договором признается договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается.

Пунктом 4 статьи 154 Жилищного кодекса Российской Федерации предусмотрено, что плата за коммунальные услуги включает в себя плату за горячее водоснабжение, холодное водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение (**в том числе поставки бытового газа в баллонах**), отопление (теплоснабжение, в том числе поставки твердого топлива при наличии печного отопления).

В соответствии со статьей 157 Жилищного кодекса Российской Федерации Правительство Российской Федерации постановлением от 6 мая 2011 года №354 утвердило Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домах (далее – Правила).

Правила регулируют отношения по предоставлению коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах, собственникам и пользователям жилых домов, в том числе отношения между исполнителями и потребителями коммунальных услуг, устанавливают их права и обязанности, порядок заключения договора, содержащего положения о предоставлении коммунальных услуг, а также порядок контроля качества предоставления коммунальных услуг, порядок определения размера платы за коммунальные услуги с использованием приборов учета и при их отсутствии, порядок перерасчета размера платы за отдельные виды коммунальных услуг в период временного отсутствия граждан в занимаемом жилом помещении, порядок изменения размера платы за коммунальные услуги при предоставлении коммунальных услуг ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность, определяют основания и порядок приостановления или ограничения предоставления коммунальных услуг, а также регламентируют вопросы, связанные с наступлением ответственности

исполнителей и потребителей коммунальных услуг.

В пункте 2 вышеназванных Правил приведены следующие дефиниции:

- потребитель - лицо, пользующееся на праве собственности или ином законном основании помещением в многоквартирном доме, жилым домом, домовладением, потребляющее коммунальные услуги;

- исполнитель - юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы или индивидуальный предприниматель, предоставляющие потребителю коммунальные услуги;

- ресурсоснабжающая организация - юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, осуществляющие продажу коммунальных ресурсов;

- коммунальные услуги - осуществление деятельности исполнителя по подаче потребителям любого коммунального ресурса в отдельности или 2 и более из них в любом сочетании с целью обеспечения благоприятных и безопасных условий использования жилых, нежилых помещений, общего имущества в многоквартирном доме, а также земельных участков и расположенных на них жилых домов (домовладений);

- коммунальные ресурсы - холодная вода, горячая вода, электрическая энергия, газ, тепловая энергия, теплоноситель в виде горячей воды в открытых системах теплоснабжения (горячего водоснабжения), **бытовой газ в баллонах**, твердое топливо при наличии печного отопления, используемые для предоставления коммунальных услуг.

Из указанного пункта Правил, а также пункта 4 статьи 154 Жилищного кодекса Российской Федерации, следует, что *бытовой газ в баллонах* является коммунальным ресурсом.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 31 Правил исполнитель обязан предоставлять потребителю коммунальные услуги в необходимых для него объемах и надлежащего качества в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, настоящими Правилами и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг.

Из подпункта «д» пункта 4 указанных Правил следует, что потребителю могут быть предоставлены коммунальные услуги, в том числе и услуга газоснабжения, то есть снабжение газом, подаваемым по централизованным сетям газоснабжения и внутридомовым инженерным системам в жилой дом (домовладение), в жилые и нежилые помещения в многоквартирном доме, в помещения, входящие в состав общего имущества в многоквартирном доме, *а также продажа бытового газа в баллонах*.

При этом условия предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям жилых домов (домовладений) согласно пункту 10 Правил определяются, в том числе в договорах *газоснабжения (поставки бытового*

газа в баллонах), заключаемых собственником жилого дома (домовладения) с соответствующей ресурсоснабжающей организацией.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» является коммерческой организацией, основным видом экономической деятельности которой является розничная торговля газом в баллонах.

В рассматриваемой ситуации между жителями Арзамасского, Ветлужского, Краснобаковского, Шахунского районов Нижегородской области и уполномоченной газораспределительной организацией - ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» возникли правоотношения по поводу оказания потребителям услуг по газоснабжению, представляемых при розничной продаже бытового газа в баллонах, а также совершении обмена газовых баллонов.

Управлением на примере типового договора купли-продажи сжиженного углеводородного газа населению в баллонах для бытовых нужд, заключенного между ООО «ГЭС-НН» и «...», установлено, что согласно предмету договора общество с ограниченной ответственностью «Газэнергосеть-Нижний Новгород» обязуется передать потребителю сжиженный углеводородный газ пропан-бутан, соответствующий ГОСТ 20448-90 «Газы углеводородные сжиженные для коммунально-бытового потребления», ГОСТ Р 52087-2003 «Газы углеводородные сжиженные топливные», а потребитель обязуется принимать и оплачивать сжиженный углеводородный газ.

Согласно пункту 3.5 договора потребитель до момента передачи ему баллонов со сжиженным углеводородным газом (или одновременно с ним) обязан передать продавцу порожние баллоны, соответствующие требованиям пункта 1.3 настоящего договора, в количестве, равном количеству приобретаемых им баллонов со сжиженным углеводородным газом; продавец вправе отказать покупателю в приеме баллонов, имеющих механические повреждения и/или измененную геометрию формы баллоны.

Пунктом 1.3 указанного договора предусмотрено, что сжиженный углеводородный газ отпускается потребителю в баллонах, маркированных продавцом путем указания на пластине, прикрепленной к баллону (клейме), шифров, зарегистрированных в органах Ростехнадзора.

Исходя из подпункта «б» пункта 2 Правил предоставления коммунальных услуг, Правила, утверждённые постановлением Правительства Российской Федерации №354 от 06.05.2011, не применяются к отношениям, которые возникают при поставке газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан и регулирование которых осуществляется в соответствии с Правилами поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан, утверждёнными постановлением Правительства Российской Федерации от 21.07.2008 №549.

Вместе с тем, их действие распространяется на отношения, касающиеся продажи бытового газа в баллонах, особенности которой изложены в пунктах 135-140 раздела XIV Правил.

Согласно пункту 135 Правил продаже подлежат наполненные сжиженным углеводородным газом баллоны, прошедшие предварительное техническое освидетельствование и находящиеся в исправном состоянии.

Как следует, из указанной правовой нормы, продаже подлежит не сжиженный газ, а наполненные сжиженным углеводородным газом баллоны.

Из содержания пункта 140 Правил следует, что вместе с газовым баллоном продавец обязан передать потребителю кассовый и товарный чеки, в которых помимо обязательных сведений указываются номер газового баллона, масса газа в баллоне, цена товара и дата продажи, товарный чек также должен содержать подпись лица, непосредственно осуществляющего продажу. Одновременно с товаром потребителю передается текст правил по безопасному пользованию газом в быту.

Таким образом, действующим законодательством определено, что при реализации сжиженного углеводородного газа в баллонах газоснабжающей организацией должны быть обеспечены условия, позволяющие осуществлять учет баллонов, передаваемых населению.

Однако установлено, что при реализации ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» газа в баллонах жителям Нижегородской области товарный чек с указанием номера газового баллона, массы газа в баллоне, цены товара, даты продажи, подписи лица, осуществляющего продажу, потребителям не выдавался.

Согласно пояснениям представителя ответчика, общество реализует населению только газ, поэтому в товарном чеке отражается информация только о его стоимости.

В то же время из положений пункта 138 Правил следует, что информация о газе и газовых баллонах должна содержать сведения о марке газа и его физико-химических показателях, о техническом состоянии газового баллона (номер баллона, масса порошного баллона, дата его изготовления и дата очередного технического освидетельствования, рабочее и пробное давление, вместимость). Такие сведения указываются на поверхности баллона или на прикрепленной к нему пластине.

Как сообщили в ходе рассмотрения дела заявителя, большинство отпускаемых ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» баллонов не имеют маркировки либо имеют повреждённую маркировку, в связи с чем достоверно установить факт передачи потребителю газового баллона газораспределительной организацией соответствующего года выпуска невозможно.

Иные документы, которые подтверждали бы факт передачи потребителю баллона и позволяли определить его номер <...> дату изготовления и дату очередного освидетельствования, вплоть до марта 2015 года ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» не оформлялись.

Таким образом, в результате неисполнения ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» требований законодательства о надлежащем учете обмениваемых баллонов, обмен газовых баллонов в период с января по март 2015 года был обезличен и не исключал выдачу потребителю газового баллона с истекшим сроком эксплуатации.

Также, в связи с тем, что надлежащий учет баллонов не осуществлялся и до января 2015 года, возникали ситуации, при которых на момент издания приказа ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» от 23.12.2014 №483 «Об изъятии из оборота газовых баллонов, не соответствующих требованиям законодательства в области промышленной безопасности» у потребителей, приобретших до этой даты новые газовые баллоны, в результате их обмена газоснабжающей организацией оказались баллоны с истекшим сроком эксплуатации.

На основании изложенного комиссия Нижегородского УФАС России считает несостоятельным довод ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» об отсутствии у газораспределительной организации после 22.12.2014 обязанности в обеспечении потребителей сжиженным углеводородным газом в баллонах по причине истечения сроков их эксплуатации (обязанности по обмену баллонов с истекшим сроком эксплуатации на баллоны, соответствующие требованиям Ростехнадзора).

Применительно к частной ситуации аналогичные выводы изложил в решении Краснобаковский районный суд Нижегородской области по делу №2-717/2015, в ходе которого оценке подлежали действия ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород», выразившиеся в отказе в предоставлении «...» (заявителю по делу о нарушении антимонопольного законодательства) сжиженного газа в баллонах.

Во вступившем в законную силу ином судебном акте (решении Ветлужского районного суда Нижегородской области по делу №2-352/2015), которое в силу положений статьи 13 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, является обязательным для антимонопольного органа, установлено следующее.

Доля находящихся в обороте газовых баллонов со сроком эксплуатации более 20 лет составляет около 96%; общее количество газовых баллонов емкостью 50 литров, находящихся у потребителей Нижегородской области, составляет не менее 30 тысяч штук.

Согласно акту ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» от 30.12.2014 «Об утилизации газовых баллонов с истекшим сроком эксплуатации», на момент вступления в силу приказа Ростехнадзора от 25.03.2014 №116 ООО «ГЭС-НН»

утилизировано лишь 34 газовых баллона емкостью 50 литров из 30 тысяч штук, находящихся у потребителей Нижегородской области. При этом отсутствуют сведения об утилизации ООО «ГЭС-НН» газовых баллонов с истекшим сроком эксплуатации в 2015 году.

При этом суд в указанном судебном акте пришел также к выводу о том, что обмен газовых баллонов населению Ветлужского района Нижегородской области **до 31 марта 2015 года** по причине несоблюдения ООО «ГЭС-НН» требований законодательства был обезличен и не исключал выдачу потребителю газоснабжающей организацией газового баллона с истекшим сроком эксплуатации.

Решением от 10.03.2016 (вступило в законную силу 09.08.2016) Ветлужский районный суд Нижегородской области признал незаконными действия ООО «Газэнергосеть - Нижний Новгород» по продаже потребителям-физическим лицам сжиженного газа в баллонах под условием приобретения новых газовых баллонов взамен баллонов с истекшим сроком эксплуатации и обязал ООО «Газэнергосеть- Нижний Новгород»:

- прекратить действия по продаже потребителям-физическим лицам сжиженного газа в баллонах под условием приобретения новых газовых баллонов взамен баллонов с истекшим сроком эксплуатации;

- в течение года со дня вступления решения суда в законную силу обеспечить возможность обмена потребителями- физическими лицами приобретенных жителями Ветлужского муниципального района в ООО «Газэнергосеть- Нижний Новгород» в срок до 31 марта 2015 года газовых баллонов независимо от срока их эксплуатации;

- при продаже бытового газа в баллонах предоставлять потребителю кассовый и товарный чеки, в которых помимо обязательных сведений, должно быть указано: номер газового баллона, масса газа в баллоне, цена товара, дата продажи, подпись лица, осуществившего продажу.

Доводы представителя ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» о том, что суд пришел к выводу об отсутствии оснований для отмены приказа ООО «ГЭС-НН» от 23.12.2014 №483 «Об изъятии из оборота газовых баллонов, не соответствующих требованиям законодательства в области промышленной безопасности», не свидетельствуют о соответствии рассматриваемых действий газораспределительной организации действующему законодательству.

Таким образом, резюмируя вышеизложенное, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к итоговому выводу о том, что общество с ограниченной ответственностью «Газэнергосеть-Нижний Новгород» в нарушение действующего законодательства, осуществляло продажу потребителям сжиженного углеводородного газа в баллонах под условием приобретения новых газовых баллонов взамен ранее выданных газораспределительной организацией баллонов с истекшим сроком

эксплуатации.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» **установлен запрет действий** (бездействий) 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**.

При этом необходимо отметить, что в контексте части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» под злоупотреблением доминирующим положением понимаются не только действия, результатом которых явилось ограничение (устранение, недопущение) конкуренции или ущемлении интересов иных лиц, но и угроза наступления указанных негативных последствий.

В частности Пленумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 4 постановления от 30 июня 2008 года №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» прямо разъяснено, что исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации и статей 3 и 10 Федерального закона «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.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта, 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.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольным органом проведено исследование товарных рынков, в ходе которого установлено следующее.

ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» занимает доминирующее положение на рынке розничной реализации сжиженного углеводородного газа в баллонах емкостью 5,27,50 литров на 33 локальных рынках, а именно на территории: Ардатовского, Арзамасского, Большеболдинского, Вадского, Варнавинского, Вачского, Ветлужского, Воротынского, Воскресенского, Гагинского, Городецкого, Д.Константиновского, Дивеевского, Княгининского, Ковернинского, Краснобаковского, Кулебакского, Лукояновского,

Лысковского, Навашинского, Павловского, Починковского, Сосновского, Спасского, Тонкинского, Тоншаевского, Уренского, Чкаловского, Шарангского, Шатковского районах Нижегородской области, города Дзержинск, города Первомайск, города Нижний Новгород, города Шахунья для бытовых нужд граждан с долей более 50 процентов. Обстоятельств, свидетельствующих об обратном, не установлено.

По результатам проведенного исследования установлено, что рынок розничной реализации сжиженного углеводородного газа в баллонах характеризуется неразвитой конкурентной средой, уровень концентрации товарного рынка высокий.

В качестве продуктовых границ товарного рынка определен сжиженный углеводородный газ, соответствующий требованиям ГОСТ 20448-90 «Газы углеводородные сжиженные топливные для коммунально-бытового потребления», реализуемый в баллонах емкостью 5,12,27,50 литров.

При этом антимонопольный орган пришел к выводу о невзаимозаменяемости сравниваемых товаров – газовых баллонов емкостью 5 литров и 27 литров, 50 литров.

Географические границы искомого товарного рынка совпадают с административными границами муниципальных районов и городских округов субъекта Российской Федерации – Нижегородской области.

Установлено, что на территории Ардатовского, Арзамасского, Большеболдинского, Вадского, Варнавинского, Вачского, Ветлужского, Воротынского, Воскресенского, Гагинского, Городецкого, Д.Константиновского, Дивеевского, Княгининского, Ковернинского, Краснобаковского, Кулебакского, Лукояновского, Лысковского, Навашинского, Павловского, Починковского, Сосновского, Спасского, Тонкинского, Тоншаевского, Уренского, Чкаловского, Шарангского, Шатковского районах Нижегородской области, города Дзержинск, города Первомайск, города Нижний Новгород, города Шахунья ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород», является основным продавцом бытового газа в баллонах.

При этом необходимо учитывать, что ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» в соответствии с распоряжением Правительства Нижегородской области от 26.04.2006 №258-р наделено статусом уполномоченной газораспределительной организации по поставке сжиженных углеводородных газов для бытовых нужд населения.

Иные продавцы, действующие на указанном рынке, подобными преимуществами не обладают.

Таким образом, принимая во внимание результаты анализа товарного рынка, а именно: размер доли, занимаемый ответчиком, относительно долей иных участников рынка, неизменность доли в течение длительного периода

времени, возможность Общества оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на рынке, - комиссия приходит к выводу о том, что ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» занимает доминирующее положение.

Полученные в ходе проведения исследования товарных рынков результаты отражены в Аналитическом отчете, приобщенном к материалам дела.

В ходе рассмотрения дела установлено, что ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» отказывало в реализации сжиженного углеводородного газа в баллонах при наличии у потребителя баллона с истекшим сроком эксплуатации применительно ко всем районам осуществления своей деятельности. Так, в частности, приказ ООО «ГЭС-НН» от 23.12.2014 №483 распространяет свое действие на всех сотрудников общества без привязки к месту совершения обмена газовых баллонов.

При установленных обстоятельствах Управление также приходит к выводу о том, что вышеуказанные действия газораспределительной организации привели к ущемлению прав и законных интересов **неопределенного круга потребителей**, использующих баллоны со сжиженным углеводородным газом в качестве коммунальной услуги по газоснабжению.

По правилам части 1 статьи 50 Федерального закона «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия Управления разрешает вопрос о выдаче предписания ответчику по делу.

В данном случае, с учетом всех установленных обстоятельств, комиссия Нижегородского УФАС России полагает необходимым выдать ООО «Газэнергосеть-Нижний Новгород» **предписания** «О прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции» и «О недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению, конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства».

В частности, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что на момент принятия настоящего решения сохраняется угроза ущемления интересов потребителей, получивших от ООО «ГЭС-НН» с истекшим сроком эксплуатации баллоны в период, когда их обмен был обезличен.

С другой стороны, в целях недопущения нарушения антимонопольного законодательства и предупреждения ущемления интересов потребителей ООО «ГЭС-НН» должно быть обеспечено ведение надлежащего учета обмениваемых баллонов.

На основании изложенного, комиссия, руководствуясь статьями 23, 41, 49, 50

Федерального закона «О защите конкуренции»,

решила:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Газэнергосеть-Нижний Новгород» (607655, Нижегородская область, город Кстово-13, Промзона; ИНН 5250037524) нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» при продаже потребителям сжиженного углеводородного газа в баллонах под условием приобретения новых газовых баллонов взамен ранее выданных газораспределительной организацией баллонов с истекшим сроком эксплуатации.

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Газэнергосеть-Нижний Новгород» предписания «О прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции» и «О недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению, конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства».

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления решения в полном объеме), а также в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Председатель комиссии

«...»

Члены комиссии

«...»

«...»

ПРЕДПИСАНИЕ № 1

по делу №1420-ФАС52-03/15

о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции

03 ноября 2016 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в следующем составе:

- «...» председатель комиссии, и.о. заместителя
руководителя управления;
- «...» член комиссии, начальник отдела контроля
естественных монополий;
- «...» член комиссии, главный специалист-эксперт
отдела контроля естественных монополий, -

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона «О защите конкуренции», на основании решения от 03 ноября 2016 года по делу №1420-ФАС52-03/15 о нарушении обществом с ограниченной ответственностью «Газэнергосеть-Нижний Новгород» части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»,

п р е д п и с ы в а е т :

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Газэнергосеть-Нижний Новгород» прекратить злоупотребление доминирующим положением, для чего **в срок до 09 августа 2017 года** осуществлять при поставке сжиженного углеводородного газа обмен с потребителями-физическими лицами газовых баллонов, приобретенных ими до 31 марта 2015 года, независимо от срока их эксплуатации.
2. *В целях контроля за исполнением названного предписания ООО «Газэнергосеть- Нижний Новгород» надлежит в срок до 21 августа 2017 года представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области копии документов, фиксирующих факт обмена потребителям-физическим лицам газовых баллонов со сжиженным углеводородным газом в период с 03.11.2016 по 09.08.2017 (ведомости, журналы учета, иные документы).*

В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его выдачи. В случае подачи заявления в арбитражный суд об обжаловании предписания, его исполнение будет приостановлено до вступления решения арбитражного суда в законную силу.

За невыполнение в установленный срок настоящего предписания в соответствии с частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях должностные лица и юридические лица несут административную ответственность.

Председатель комиссии

«...»

Члены комиссии

«...»

«...»

ПРЕДПИСАНИЕ №2

по делу №1420-ФАС52-03/15

о недопущении действий, которые могут привести

к нарушению антимонопольного законодательства

03 ноября 2016 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

«...» председатель комиссии, и.о. заместителя
руководителя управления;

«...» член комиссии, начальник отдела контроля
естественных монополий;

«...» член комиссии, главный специалист-эксперт
отдела контроля естественных монополий, -

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона «О защите конкуренции», на основании решения от 03 ноября 2016 по делу **№1420-ФАС52-03/15** о нарушении обществом с ограниченной ответственностью «Газэнергосеть-Нижний Новгород» части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»,

п р е д п и с ы в а е т :

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Газэнергосеть-Нижний Новгород» в целях недопущения действий, которые могут привести к

нарушению антимонопольного законодательства, вести надлежащий учет фактов обмена с потребителями-физическими лицами баллонов со сжиженным углеводородным газом, фиксируя номер газового баллона, массу газа в баллоне, цену товара и дату продажи.

2. В целях контроля за исполнением названного предписания ООО «Газэнергосеть- Нижний Новгород» надлежит в срок до 21 августа 2017 года представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области копии документов, фиксирующих факт обмена потребителям-физическим лицам газовых баллонов в период с 03.11.2016 по 09.08.2017 (ведомости, журналы учета, иные документы).

Предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Председатель комиссии

«...»

Члены комиссии

«...»

«...»