

РЕШЕНИЕ

по делу № 124/А-10-2012

Резолютивная часть решения оглашена 11 апреля 2013 г.
Кемерово

г.

В полном объеме решение изготовлено 24 апреля 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: Клостер Елены Александровны
– заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии: Давыдовой Анны
Минивалиевны – начальника отдела ТЭК;

Залендинова Руслана Рашидовича – главного
специалиста-эксперта отдела ТЭК;

Фризен Светланы Николаевны – главного специалиста-
эксперта отдела ТЭК;

Патрикеева Кирила Анатольевича – главного
специалиста-эксперта отдела контроля органов власти,
судебной и правовой работы,

в присутствии:

- <...> – представителя ООО «Гарант +» (по доверенности);

- <...> – представителя ООО «Газпром газораспределение Томск» (по доверенности);

- <...> – представителя ООО «Газпром газораспределение Томск» (по доверенности),

рассмотрев дело № 124/А-10-2012, возбужденное по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Газпром газораспределение Томск» (<...>) (далее – ООО «Газпром газораспределение Томск») пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

установила:

Кемеровским УФАС России по результатам рассмотрения заявления ООО «Гарант +» были установлены признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, результатом которого может явиться ущемление интересов потребителя.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 39¹ Закона о защите конкуренции Кемеровским УФАС России было выдано предупреждение ООО «Газпром газораспределение Томск» о необходимости прекращения действий (бездействия), выразившихся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке выполнения комплекса работ по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования, выполняемых специализированной организацией по договору с юридическими лицами (исполнителями коммунальных услуг) в границах города Кемерово и Кемеровского района, а именно в действиях по навязыванию ООО «Гарант +» условий договора № КФ2-12/196 от 10.04.2012 г. на техническое обслуживание и аварийно-диспетчерское обеспечение внутридомовых газопроводов многоквартирных домов, невыгодных ООО «Гарант +».

ООО «Газпром газораспределение Томск» в установленный срок не выполнило в полном объеме предупреждение Кемеровского УФАС России от 28.09.2012 г., а именно не изменило редакцию пунктов 3.1.1, 3.1.2, 3.2.1 договора (включая Приложения №№ 3, 4) и не привело в соответствие с требованиями статей 709, 735 Гражданского кодекса Российской Федерации.

В связи с чем Кемеровским УФАС России приказом от 01.11.2012 г. № 293 возбуждено дело № 124/А-10-2012 по признакам нарушения ООО «Газпром газораспределение Томск» пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Определением от 01.11.2012 г. (исх. № 03/10091) рассмотрение дела № 124/А-10-2012 о нарушении антимонопольного законодательства назначено на 26.11.2012 г.

На заседании Комиссии, состоявшемся 26.11.2012 г., представитель ООО «Гарант +» поддержала позицию, изложенную в заявлении, представители ООО «Газпром газораспределение Томск» возражали против доводов ООО «Гарант +».

Комиссия пришла к выводу, что для полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела № 124/А-10-2012 необходимо истребование дополнительных доказательств.

Определением от 26.11.2012 г. (исх. № 03/11901 от 29.11.2012 г.) рассмотрение дела № 124/А-10-2012 было отложено.

Определением от 28.01.2013 г. (исх. № 03/722 от 29.01.2013 г.) срок рассмотрения дела № 124/А-10-2012 был продлен.

Письмом от 22.03.2013 г. № 03/2201, направленным в адрес лиц, участвующих в деле № 124/А-10-2012, Кемеровское УФАС России сообщило о том, что рассмотрение дела № 124/А-10-2012 состоится 11.04.2013 г.

На заседание Комиссии, состоявшемся 11.04.2013 г., представитель ООО «Газпром газораспределение Томск» заявил ходатайство о приобщении в

материалы дела № 124/А-10-2012 постановление Седьмого арбитражного апелляционного суда от 09.04.2013 г. по делу № А27-15590/2012, которое, по мнению представителей ООО «Газпром газораспределение Томск», содержит выводы об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действий общества.

Данное ходатайство ООО «Газпром газораспределение Томск» было удовлетворено.

Изучив материалы дела, заслушав доводы и пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

ООО «Гарант +» является управляющей компанией, на обслуживании которой находятся многоквартирные жилые дома, оснащенные газораспределительным оборудованием (всего 30 домов).

ООО «Газпром газораспределение Томск» направило в адрес ООО «Гарант +» на рассмотрение и подписание договор №КФ2-12/196 от 10.04.2012 г. на техническое обслуживание и аварийно-диспетчерское обеспечение внутридомовых газопроводов, относящихся к общему имуществу собственников многоквартирных домов, обслуживаемых ООО «Гарант +».

16.04.2012 г. вышеуказанный договор был подписан ООО «Гарант +» с протоколом разногласий к нему.

28.05.2012 г. ООО «Газпром газораспределение Томск» направило в адрес ООО «Гарант +» протокол согласования разногласий к договору №КФ 2-12/196 от 10.04.2012 г. на техническое обслуживание и аварийно-диспетчерское обеспечение внутридомовых газопроводов многоквартирных домов.

ООО «Газпром газораспределение Томск» не согласовало ни одного пункта договора в редакции, предложенной ООО «Гарант +».

Согласно письму Государственной жилищной инспекции Кемеровской области от 13.09.2012 г. № 385, направленному в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Газпром газораспределение Томск» (в лице филиала в Кемеровской области) является единственной специализированной организацией, допущенной в установленном порядке к осуществлению деятельности по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования и аварийно-диспетчерскому обеспечению на территории Кемеровской области (включая г.Кемерово и Кемеровский район).

По результатам проведенного Кемеровским УФАС России анализа состояния конкуренции на рынке выполнения комплекса работ по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования, выполняемых специализированной организацией по договору с юридическими лицами (исполнителями коммунальных услуг) в границах города Кемерово и Кемеровского района было установлено, что доля ООО «Газпром газораспределение Томск» на данном рынке составляет 100%.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции положение ООО «Газпром газораспределение Томск» на рынке выполнения комплекса работ по техническому обслуживанию внутридомового газового

оборудования, выполняемых специализированной организацией по договору с юридическими лицами в границах города Кемерово и Кемеровского района, признано доминирующим.

В силу статьи 426 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договор на техническое обслуживание и аварийно-диспетчерское обеспечение внутридомовых газопроводов, относящихся к общему имуществу собственников многоквартирных домов, является публичным договором.

Публичный договор не должен противоречить действующему законодательству Российской Федерации и является гражданско-правовым договором, в котором сторонами могут устанавливаться (согласовываться) разные условия в зависимости от конкретных обстоятельств, если в ГК РФ и иные законы включены диспозитивные нормы.

Правилами поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 21.07.2008 №549 (далее – Правила поставки газа), регламентированы отношения, возникающие при поставке газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан.

В соответствии с [постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 21.07.2008 № 549 «О порядке поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан» был разработан Порядок содержания и ремонта внутридомового газового оборудования в Российской Федерации, утвержденный Приказом Минрегиона РФ от 26.06.2009 № 239 (далее – Порядок содержания и ремонта ВДГО).

Работы по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования (далее – ТО ВДГО), оказываемые в комплексе по заключенному со специализированной организацией договору, являются сопутствующим товаром при поставке газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд.

Согласно пункту 5 Правил поставки газа поставка газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан осуществляется на основании договора. Пунктом 13 указанных Правил предусмотрено, что отсутствие договора о ТО ВДГО и АДО является основанием для отказа от заключения договора поставки газа. В соответствии с пунктом 45 Правил поставки газа поставщику газа дано право в одностороннем порядке приостановить исполнение обязательств по поставке газа при отсутствии у абонента договора о ТО ВДГО и АДО со специализированной организацией.

В соответствии с подпунктом «к» пункта 21 Правил поставки газа при заключении договора на поставку газа абонент обязан обеспечивать надлежащее техническое состояние внутридомового газового оборудования, своевременно заключать договор о техническом обслуживании внутридомового газового оборудования и аварийно-диспетчерском обеспечении.

Пунктом 131 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 (далее - Правила предоставления коммунальных услуг), предусмотрено, что

газоснабжение потребителя осуществляется при условии организованного исполнителем аварийно-диспетчерского обслуживания потребителей, а также надлежащего технического обслуживания и ремонта внутридомового газового оборудования и внутриквартирного газового оборудования, которые должны осуществляться специализированной организацией по соответствующим договорам, заключенным в многоквартирном доме:

- в отношении внутридомового газового оборудования в многоквартирном доме - с товариществом или кооперативом, управляющей организацией, а при непосредственном управлении многоквартирным домом - с собственниками помещений в многоквартирном доме;

- в отношении внутриквартирного газового оборудования - с собственником жилого или нежилого помещения.

Одним из оснований для приостановления подачи газа потребителям является отсутствие действующих договоров о техническом обслуживании и ремонте внутридомового газового оборудования и (или) внутриквартирного газового оборудования (пункт 132 Правил предоставления коммунальных услуг).

Рассмотрев действия (бездействие) ООО «Газпром газораспределение Томск» на предмет соответствия антимонопольному законодательству, Управление Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области пришло к выводу о наличии в действиях (бездействии) общества, выразившихся во включении в договор № КФ 2-12/196 от 10.04.2012 г. на техническое обслуживание и аварийно-диспетчерское обеспечение внутридомовых газопроводов многоквартирных домов условий о предмете договора, правах, обязанности и ответственности сторон, а также о стоимости и порядке расчетов между сторонами, невыгодных для ООО «Гарант +», а также в необоснованном отказе от приведения вышеуказанных условий договора в соответствие с положениями нормативных правовых актов, регулирующих деятельность по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования, по предложению ООО «Гарант +», изложенному в протоколе разногласий к договору № КФ 2-12/196 от 10.04.2012 г. на техническое обслуживание и аварийно-диспетчерское обеспечение внутридомовых газопроводов многоквартирных домов от 16.04.2012 г., признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно частям 1, 2 статьи 39¹ Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, занимающему доминирующее положение, предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

Предупреждение выдается хозяйствующему субъекту, занимающему доминирующее положение, в случае выявления признаков нарушения [пунктов 3 и 5 части 1 статьи 10](#) данного закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении [пунктов 3 и 5 части 1 статьи 10](#) Закона о защите

конкуренции без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

На основании вышеизложенного, Кемеровским УФАС России было выдано ООО «Газпром газораспределение Томск» предупреждение от 28.09.2012 г. №03/8912 о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, путем внесения изменений в договор № КФ 2-12/196 от 10.04.2012 г. на техническое обслуживание и аварийно-диспетчерское обеспечение внутридомовых газопроводов многоквартирных домов, а именно:

- изменить редакцию пункта 1.1 договора в части определения границы раздела обслуживания в соответствии с пунктом 9 Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 13.08.2006 № 491;
- изменить редакцию пунктов 2.1, 2.1.1 договора, определяющих обязанности ООО «Газпром газораспределение Томск», дополнив обязанности и перечень работ по обслуживанию внутридомового газового оборудования в соответствии с положениями Порядка содержания и ремонта внутридомового газового оборудования в Российской Федерации, утвержденного Приказом Минрегиона РФ от 26.06.2009 № 239 (далее по тексту – Порядок содержания и ремонта ВДГО) (пункты 3, 4, 5, 6, Приложения №1 и др.);
- исключить пункты 2.2.2, 2.3.4 договора и текст «выполнение Заказчиком заключений Исполнителя по устранению выявленных при техническом обслуживании недостатков и нарушений» из пункта 5.2 договора, как противоречащие Правилам поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 21.07.2008 №549, пункту 7 Порядка содержания и ремонта ВДГО;
- изменить редакции пунктов 3.1.1, 3.1.2, 3.2.1 договора (включая Приложения №№ 3, 4) с учетом вышеуказанных изменений договора, приведя в соответствие с требованиями статей 709, 735 Гражданского кодекса РФ;
- исключить текст «содержание в исправном состоянии» из пункта 4.2 договора, как противоречащего положениям Порядка содержания и ремонта ВДГО (пункты 3, 7, 8 и др.);
- исключить пункт 6.1 договора, как противоречащий положениям Порядка содержания и ремонта ВДГО (пункт 5.6, 6, Приложение №1),

направив в течение 10 дней с момента получения предупреждения в адрес ООО «Гарант +» соответствующее предложение об изменении вышеуказанных условий договора № КФ2-12/196 от 10.04.2012 г. на техническое обслуживание и аварийно-диспетчерское обеспечение внутридомовых газопроводов многоквартирных домов.

В то же время ООО «Гарант +» обратилось в Арбитражный суд Кемеровской области с исковым заявлением (дело №А27-15590/2012) о понуждении ООО «Газпром газораспределение Томск» заключить договор на техническое обслуживание и аварийно-диспетчерское обеспечение внутридомовых газопроводов многоквартирных домов на условиях, предложенных ООО «Гарант

+». Требования ООО «Гарант +» касались, в том числе пунктов 2.1, 2.1.1, 2.3.4, 3.1.1, 3.2.1, 4.2, 5.2 договора № КФ 2-12/196 от 10.04.2012 г. на техническое обслуживание и аварийно-диспетчерское обеспечение внутридомовых газопроводов многоквартирных домов, в отношении которых Кемеровским УФАС России было выдано предупреждение от 28.09.2012 г. № 03/8912.

11.10.2012 г. в ответ на предупреждение в адрес Кемеровского УФАС России поступило письмо ООО «Газпром газораспределение Томск», в котором сообщалось, что в целях выполнения предупреждения Кемеровского УФАС России от 28.09.2012 г. ООО «Газпром газораспределение Томск» предложило ООО «Гарант +» в рамках судебного рассмотрения дела № А27-15590/2012 изменить спорные условия договора от 10.04.2012 г. № КФ 2-12/196, изложив свою позицию в отзыве на исковое заявление от 10.10.2012 г.

Кемеровское УФАС России, проанализировав предложенные ООО «Газпром газораспределение Томск» изменения условий договора от 10.04.2012 г. № КФ 2-12/196, пришло к выводу, что ООО «Газпром газораспределение Томск» не выполнило в полном объеме предупреждение Кемеровского УФАС России от 28.09.2012 г., а именно не изменило редакцию пунктов 3.1.1, 3.1.2, 3.2.1 договора (включая Приложения №№ 3, 4). В остальной части предупреждение от 28.09.2012 г. № 03/8912, выданное Кемеровским УФАС России, было исполнено ООО «Газпром газораспределение Томск».

В соответствии с частью 8 статьи 39¹ Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

На момент возбуждения дела № 124/А-10-2012 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Газпром газораспределение Томск» (01.11.2012 г.) судебный акт по делу № А27-15590/2012 принят не был.

Решением арбитражного суда Кемеровской области от 21.01.2013 г. по делу № А27-15590/2012, вступившим в законную силу 09.04.2013 г., пункты 3.1.1, 3.1.2, 3.2.1 договора (включая Приложения №№ 3, 4) были утверждены в редакции, предложенной ООО «Газпром газораспределение Томск».

Согласно части 4 статьи 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Разногласия, возникшие между сторонами в процессе заключения публичного договора, разрешаются в порядке, предусмотренном статьей 445 ГК РФ. В случаях передачи этих разногласий на рассмотрение суда условия договора, по которым у сторон имелись разногласия, определяются в соответствии с решением суда.

Таким образом, решение арбитражного суда Кемеровской области от 21.01.2013 г. по делу № А27-15590/2012 содержит выводы об отсутствии в действиях ООО «Газпром газораспределение Томск», рассматриваемых Комиссией, нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае наличия вступившего в законную силу судебного акта, в котором содержатся выводы о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

решила:

производство по делу № 124/А-10-2012, возбужденному по признакам нарушения ООО «Газпром газораспределение Томск» пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», прекратить, ввиду наличия вступившего в законную силу решения арбитражного суда Кемеровской области от 21.01.2013 г. по делу № А27-15590/2012, содержащего выводы об отсутствии в действиях ООО «Газпром газораспределение Томск», рассматриваемых Комиссией, нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии:

Е.А. Клостер

Члены Комиссии:

А.М. Давыдова

Р.Р. Залендинов

С.Н. Фризен

К.А. Патрикеев

В соответствии со статьёй 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.