

РЕШЕНИЕ

по делу № К 15/12-10

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Тюмень

Резолютивная часть решения оглашена «11» марта 2015 г.

В полном объеме решение изготовлено «25» марта 2015 г.

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

Председатель Комиссии:

() - руководитель Управления.

Члены Комиссии:

() - заместитель начальника отдела контроля за монополистической деятельностью

() - ведущий специалист - эксперт отдела контроля за монополистической деятельностью

() - специалист-эксперт отдела контроля за монополистической деятельностью,

в присутствии представителей:

ответчика Открытого акционерного общества «Газпром газораспределение Север»,

заявитель на рассмотрение дела не явился, уведомлен надлежащим образом;

рассмотрев дело № К 15/12-10 по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Газпром газораспределение Север» (625013, г.Тюмень, ул. Энергетиков, д. 163) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № К15/12-10 послужило, согласно части 8 статьи 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции», не исполнение выданного Открытому акционерному обществу «Газпром газораспределение Север» предупреждения № ИВ/10644 от 22.12.2014г. по результатам рассмотрения заявления физического лица (вх.№10099 от 25.11.2014г.)

Заявитель обратился в Тюменское УФАС России с заявлением на действия Открытого акционерного общества «Газпром газораспределение Север» (далее – ОАО «Газпром газораспределение Север», ответчик), выразившиеся в не согласовании разногласий к проекту договора № Ц/175-Ф/14 о подключении (технологическом присоединении) к сетям газораспределения.

В ходе рассмотрения заявления были обнаружены признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольного законодательства в действиях ОАО «Газпром газораспределение Север» и выдано предупреждение о прекращении действий (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно: о совершении действий, направленных на заключение, соответствующего пунктам 83,96 Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утв. Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013г. № 1314 (далее – Правила технологического присоединения) договора о подключении к сетям газораспределения № Ц/175-Ф/14. Предупреждение не исполнено ОАО «Газпром газораспределение Север».

В ходе рассмотрения заявления установлено доминирующее положение ОАО «Газпром газораспределение Север» на рынке услуг по транспортировке газа по трубопроводам в границах балансовой принадлежности присоединенных газораспределительных сетей.

Приказом от 30.01.2015 г. № 63 в отношении ОАО «Газпром газораспределение Север» возбуждено дело по признакам нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 30.01.2015г. дело № К 15/12-10 о нарушении антимонопольного законодательства назначено к рассмотрению на 11.03.2015г. на 14 часов 00 минут.

На заседании Комиссии представитель ответчика поддержал доводы, изложенные в письменных объяснениях, дополнительно пояснив следующее. Подключение заявителя должно осуществляться по индивидуальному проекту, поскольку расстояние от газоиспользующего оборудования до сетей газораспределения составляет более 200м по прямой линии. Заключить договор № Ц/175-Ф/14 на условия заявителя об установлении платы за подключение к сетям газораспределения в размере 50.000 рублей не представляется возможным, так как данная плата является стандартизированной и применяется для определенной категории заявителей. Направляя разногласия на рассмотрение ФАС России, заявитель пытается заключить договор на выгодных для себя условиях. Заявитель не подавал в антимонопольный орган заявление об урегулировании разногласий, а лишь подал жалобу на действия ОАО «Газпром газораспределение Север». Заявителю для заключения договора о подключении к сетям газораспределения необходимо было обратиться с повторной заявкой,

поскольку 60-дневный срок с момента выдачи проекта договора о подключении № Ц/175-Ф/14 для представления разногласий истек и заявка является аннулированной.

Заслушав пояснения ответчика, изучив представленные документы, Комиссия пришла к выводу о нарушении ОАО «Газпром газораспределение Север» части 5 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2008г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», исходя из следующего.

1. ОАО «Газпром газораспределение Север» (до 08.07.2013г. - ОАО «Тюменьмежрайгаз») является газораспределительной организацией, осуществляющей деятельность по транспортировке природного газа.

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона «О естественных монополиях» услуги по транспортировке газа по трубопроводам относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Приказом Тюменского УФАС России № 409 от 27.08.2009г. ОАО «Тюменьмежрайгаз» внесено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов, с долей более 50 % на рынке оказания услуг по транспортировке природного газа по границе балансовой принадлежности газораспределительных сетей.

Приказом Тюменского УФАС России № 553 от 22.10.2013г. внесены изменения в вышеуказанный реестр в части изменения наименования хозяйствующего субъекта на ОАО «Газпром газораспределение Север».

Таким образом, ОАО «Газпром газораспределение Север» занимает доминирующее положение на рынке услуг по транспортировке газа в границах балансовой принадлежности газораспределительных сетей, условием оказания которых является осуществление технологического присоединения к газораспределительным сетям.

Каких-либо доказательств того, что положение ОАО «Газпром газораспределение Север» не может быть признано доминирующим, Комиссии представлено не было. Следовательно, на ОАО «Газпром газораспределение Север» распространяется запрет на злоупотребление доминирующим положением, установленный частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. В Тюменское УФАС России поступило заявление (вх.№10099 от 25.11.2014г.) об урегулировании разногласий, возникших при заключении договора № Ц/175-Ф/14 о подключении к сетям газораспределения по пункту 80 Правил технологического присоединения.

Согласно материалам дела, 21.03.2014г. заявитель обратился в ОАО

«Газпром газораспределение Север» за предоставлением технических условий на подключение к сетям газораспределения. 01.04.2014г. заявителю выданы технические условия № Ц/44-Ф/14. 06.06.2014г. ОАО «Газпром газораспределение Север» подготовлен и направлен проект договора о подключении к сетям газораспределения.

Ознакомившись с проектом договора, заявитель установил несоответствие проекта договора Правилам подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утв. Постановлением Правительства РФ № 1314 от 30.12.2013г., а именно: отсутствие нескольких существенных условий в договоре, а также необоснованность установленной в договоре платы в размере 247.388,36р. Заявитель не согласился с условиями проекта договора и направил в адрес ОАО «Газпром газораспределение Север» (вх.№5342/14-2 от 10.06.2014г.) предложения по корректировке проекта договора № Ц/175-Ф/14.

Одновременно, заявитель 18.06.2014г. (вх.№ 5020) обратился в Тюменское УФАС России с заявлением о нарушении ОАО «Газпром газораспределение Север» антимонопольного законодательства.

По результатам рассмотрения данного заявления, а также иных лиц, Тюменским УФАС России было возбуждено дело № К 14/149-10 в отношении ОАО «Газпром газораспределение Север».

20.10.2014г. (резолютивная часть оглашена 06.10.2014г.) Тюменским УФАС России принято решение о нарушении антимонопольного законодательства ОАО «Газпром газораспределение Север» и выдано предписание о прекращении допущенного нарушения антимонопольного законодательства. Согласно п.1.2 Предписания ОАО «Газпром газораспределение Север» необходимо было до 30.12.2014г. привести типовой договор о подключении (технологическом присоединении) к сетям газораспределения в соответствии с требованиями Постановления Правительства РФ № 1314 от 30.12.2013г. Согласно пункту 1.4 Предписания ОАО «Газпром газораспределение Север» было предписано в случае поступления заявлений об изменении стоимости подключения от лиц, заключивших договоры технологического присоединения, стоимость подключения в которых определена с нарушением установленных нормативными правовыми актами порядка ценообразования, и, которые не исполнены на момент обращения, совершить все необходимые действия, направленные на установление в договорах о подключении (технологическом присоединении) к сетям газораспределения стоимости подключения с соблюдением установленного Постановлением Правительства РФ № 1314 от 30.12.2013г. порядка ценообразования.

В решении Тюменского УФАС России от 20.10.2014г. по делу № К 14/149-10 установлен факт отсутствия существенных условий в типовом договоре ОАО «Газпром газораспределение Север» о подключении к сетям газораспределения, предусмотренных подпунктами а, б, в, г, д, з, и, к, л пункта 83 Правил технологического присоединения. Проект договора № Ц/175-Ф/14 о подключении к сетям газораспределения, направленный заявителю, составлен по типовой форме договора.

До момента рассмотрения Тюменским УФАС России дела № К 14/149-10,

ОАО «Газпром газораспределение Север» письмом от 17.07.2014г. исх.№ГТЦ-И/168/14 сообщило заявителю, что, поскольку тарифы на подключение к сетям газораспределения не установлены, в проекте договора представлен расчет газификации жилого дома по индивидуальному проекту. Также в данном письме указано об отсутствии в проекте договора № Ц/175-Ф/14 порядка разграничения балансовой принадлежности сети и положений о праве заявителя в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора по причине подключения жилого дома к газораспределительной сети по индивидуальному проекту.

Департамент тарифной и ценовой политики Тюменской области Приказом № 100/01-05-ос от 29.07.2014г. (вступил в силу 30.07.2014г.) установил плату за технологическое присоединение газоиспользующего оборудования к сетям газораспределения ОАО «Газпром газораспределение Север».

Согласно материалам дела № К14/149-10 ОАО «Газпром газораспределение Север» до 01.10.2014г. в Департамент тарифной и ценовой политики Тюменской области за установлением платы на подключение (технологическое присоединение) к сетям газораспределения по индивидуальным проектам не обращалось.

15.10.2014г. заявитель повторно обратился (вх.№ ГТЦ-В/1294/14 от 15.10.2014г.) в ОАО «Газпром газораспределение Север» с протоколом разногласий к договору о подключении к сетям газораспределения № Ц/175-Ф/14. Однако, заявитель не получил извещение о результатах рассмотрения предложений по корректировке проекта договора по истечении 30 дней с момента обращения. В связи с чем, заявитель 25.11.2014г. обратился за согласованием условий договора в Тюменское УФАС России.

22.12.2014г. Тюменское УФАС России выдало ОАО «Газпром газораспределение Север» предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства №ИВ/10644. Однако, ОАО «Газпром газораспределение Север» письмом от 21.01.2015г. вх.№414 сообщило о невозможности его исполнения, ссылаясь на пропуск заявителем 30-дневного срока для передачи на рассмотрение суда разногласий, возникших при заключении договора о подключении к сетям газораспределения, установленного ст.445 Гражданского кодекса РФ.

3. Согласно пункту 77 Правил технологического присоединения, в случае несогласия с представленным исполнителем проектом договора о подключении и (или) несоответствия его настоящим Правилам заявитель в течение 30 дней со дня получения подписанного исполнителем проекта договора о подключении направляет исполнителю мотивированный отказ от подписания проекта договора о подключении, к которому прилагает при необходимости протокол разногласий и (или) мотивированное требование об изменении дополненных технических условий.

Заявитель 06.06.2014г. получил проект договора № Ц/175-Ф/14 и в течении 4 дней с момента получения проекта договора о подключении (10.06.2014г.) направил ОАО «Газпром газораспределение Север» мотивированный отказ от заключения договора и просил произвести корректировку условий договора в соответствии с

Правилами технологического присоединения.

В соответствии с пунктом 78 Правил подключения, в случае не направления заявителем подписанного исполнителем проекта договора о подключении либо мотивированного отказа от подписания договора о подключении (но не ранее чем через 60 дней со дня получения заявителем подписанного исполнителем проекта договора о подключении), заявка о подключении (технологическом присоединении) аннулируется. В данном случае **заявка о подключении не может быть аннулирована**, поскольку мотивированный отказ был направлен заявителю в установленный пунктом 77 Правил технологического присоединения срок.

Согласно пункту 79 Правил подключения, при направлении заявителем в течение 30 дней со дня получения от исполнителя проекта договора о подключении либо мотивированного отказа от подписания проекта договора о подключении с предложениями заявителя по корректировке проекта договора о подключении, исполнитель обязан в течение 30 дней со дня получения мотивированного отказа известить заявителя о принятии или об отклонении предложений заявителя.

В соответствии с пунктом 80 Правил подключения при отклонении исполнителем указанных в [пункте 79](#) Правил предложений по корректировке проекта договора о подключении **либо неполучении извещения о результатах их рассмотрения в указанный срок заявитель вправе передать на рассмотрение суда и (или) Федеральной антимонопольной службы разногласия, возникшие при заключении договора о подключении.**

Таким образом, пунктом 80 Правил не установлен срок для использования заявителем своего права передать на рассмотрение Федеральной антимонопольной службы разногласия, возникающие при заключении договора о подключении.

ОАО «Газпром газораспределение Север» указывает на невозможность исполнения предупреждения № ИВ/10644 от 22.12.2014г., ссылаясь на ч.2 ст.452 Гражданского кодекса РФ, согласно которой требование об изменении или о расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии - в тридцатидневный срок. Однако данная норма права не устанавливает срок для обращения в Федеральную антимонопольную службу.

В проекте договора № Ц/175-Ф/14 о подключении к сетям газораспределения не указано условие об осуществлении подключения заявителя по индивидуальному проекту. Технические условия № Ц/44-Ф/14, выданные 01.04.2014г., не содержат условие подключения заявителя по индивидуальному проекту. В технических условиях не указано расстояние от газоиспользующего оборудования заявителя до сетей газораспределения. Следовательно, заявитель правомерно требует установить плату за подключение к сетям газораспределения в размере стандартизированной тарифной ставки равной 50.000р. при максимальном часовом расходе газа в точке подключения 5куб.м/ч.

Кроме того, пунктами 105, 106, 107 Правил технологического присоединения

установлен порядок обращения исполнителя (ОАО «Газпром газораспределение Север») в орган исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов в случае установления платы за подключение к сетям газораспределения по индивидуальному проекту, а также порядок ее утверждения. При составлении проекта договора № Ц/175-Ф/14 о подключении к сетям газораспределения данный порядок не был соблюден ответчиком.

В соответствии с пунктом 96 Правил технологического присоединения размер платы за технологическое присоединение устанавливается органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и в соответствии с методическими указаниями по расчету платы за технологическое присоединение газоиспользующего оборудования к газораспределительным сетям и (или) стандартизированных тарифных ставок, определяющих ее величину, утверждаемыми федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов.

Однако, ОАО «Газпром газораспределение Север» самостоятельно рассчитало плату за технологическое присоединение к сетям газораспределения заявителю и не предприняло никаких действий по ее изменению после установления стандартизированных тарифных ставок, а также не обратилось в орган исполнительной власти в области регулирования тарифов для подключения заявителя по индивидуальному проекту.

Кроме того, ОАО «Газпром газораспределение Север» не предприняло действий по приведению типового проекта договора № Ц/175-Ф/14 в соответствие с требованиями пунктов 83, 96 Правил технологического присоединения и не согласовало разногласия к проекту договора № Ц/175-Ф/14 даже после вынесения Тюменским УФАС России решения о нарушении антимонопольного законодательства от 20.10.2014г. и предписания от 20.10.2014г. по делу № К 14/149-10.

Данные действия являются злоупотреблением хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением при подключении к сетям газораспределения, что привело к ущемлению интересов заявителя.

Согласно пункту 62 Правил технологического присоединения договор о подключении является публичным. В соответствии с частью 3 статьи 426 Гражданского кодекса РФ отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается.

Исходя из вышеизложенного, ОАО «Газпром газораспределение Север» не имело оснований для невыполнения предупреждения № ИВ/10644 от 22.12.2014г. о заключении договора о подключении к сетям газораспределения № Ц/175-Ф/14.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов

других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Действия ОАО «Газпром газораспределение Север», выразившиеся в необоснованном уклонении от заключения договора о подключении к сетям газораспределения путем несогласования условий проекта договора № Ц/175-Ф/14, являются нарушением п.5 ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагаются.

В соответствии с пунктом 4 Постановления Пленума Высшего арбитражного суда РФ от 30.06.2008г. № 30, для квалификации действий (бездействия) по части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц. 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](#) Закона 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.

ОАО «Газпром газораспределение Север» нарушило запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением, установленный частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» путем необоснованного уклонения от заключения публичного договора о подключении к сетям газораспределения № Ц/175-Ф/14, что явилось ущемлением интересов заявителя.

Материалами дела установлено, что ОАО «Газпром газораспределение Север» действовало с превышением пределов осуществления гражданских прав, злоупотребляя своим доминирующим положением на рынке услуг по транспортировке газа по трубопроводам.

Вина ОАО «Газпром газораспределение Север» заключается в том, что оно нарушило установленный Федеральным Законом «О защите конкуренции» запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением и не предприняло всех зависящих от него мер по его соблюдению. Каких либо сведений и доказательств о том, что ответчиком были предприняты все меры по соблюдению вышеуказанных запретов либо доказательств невозможности соблюдения требований, установленных Правилами подключения представлено не было.

Место совершения правонарушения – г.Тюмень.

Время совершения правонарушения, установленное материалами дела – с 10.06.2014г. по настоящее время.

Результатом рассмотренных действий ответчика явилось ущемление интересов заявителя.

В ходе рассмотрения дела причинение ущерба и извлечение дохода в результате действий ОАО «Газпром газораспределение Север» не установлено.

Поскольку заявитель направил мотивированный отказ от подписания проекта договора о подключении к сетям газораспределения № Ц/175-Ф/14 от 06.06.2014г. в течение 60 дней со дня получения подписанного исполнителем проекта договора о подключении (10.06.2014г.), соответственно заявка о подключении (технологическом присоединении) не является аннулированной, а договор о подключении к сетям газораспределения по настоящее время с заявителем не заключен, Комиссия решила выдать ОАО «Газпром газораспределение Север» обязательное для исполнения предписание о прекращении допущенного нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия по рассмотрению дела, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 8 статьи 39.1, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях (бездействии) ОАО «Газпром газораспределение Север» нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции», выразившееся в необоснованном уклонении (отказе) от заключения договора № Ц/175-Ф/14 о подключении к сетям газораспределения, соответствующего требованиям Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утв. Постановлением Правительства РФ от 30.12.2013 N 1314, результатом которого является ущемление интересов заявителя.

2. Выдать ОАО «Газпром газораспределение Север» обязательное для исполнения предписание о прекращении допущенного нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.