РЕШЕНИЕ

По делу № 09-01-10-04/311-ВО

о нарушении антимонопольного законодательства

21.10.2009 года

г. Волгоград

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

Косяк Т.В. – председателя комиссии, заместителя руководителя Управления ФАС России по Волгоградской области,

Борисовой И.Н. – члена комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественных монополий

Управления ФАС России по Волгоградской области,

Мариной Г.А. – члена комиссии, главного государственного инспектора отдела экономического анализа Управления ФАС России по Волгоградской области,

Гаджиевой А.В. - члена комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественных монополий

Управления ФАС России по Волгоградской области,

в присутствии:

Сидорова В.П., директор ООО «Волжскийтеплогаз», действующий на основании Устава.

Рожковой Н.В., представителя ООО «Волжскийтеплогаз», действующий на основании доверенности от 09.09.2009 года.

Терещук Д.С., представитель ООО «Волгоградрегионгаз», действующий на основании доверенности №6/11 от 01.01.2009 года.

Горелова С.А., заместитель генерального директора ООО «Волгоградрегионгаз».

Машлыкин А.П., представитель Государственной Жилищной Инспекции, действующий на основании доверенности №2810/07 от 28.07.2009 года.

Извещенное надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела Нижне-Волжское Управление Ростехнадзора, на заседание Комиссии, состоявшееся 25.09.2009 года, не явилось.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии 21.10.2009 года.

Рассмотрев материалы дела №09-01-10-04/311-ВО о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Волгоградрегионгаз» пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

УСТАНОВИЛА:

20.07.2009 года (вх. №4235) в Управление поступило заявление ООО «Волжскийтеплогаз» (далее- Общество) на действия ООО «Волгоградрегионгаз», заключающиеся в отказе заключать договоры с контрагентами ООО «Волжскийтеплогаз» на поставку газа, в том числе направление уведомлений о приостановлении поставки газа абонентам, у которых ранее был заключен договор на ТО ВДГО с ООО «Волжскийтеплогаз».

02.06.2009 года ООО «Волжскийтеплогаз» заключило договор №93 на техническое обслуживание газового оборудования с гражданином Д.С. Стрелка. На заявление о заключении договора поставки газа Д.С. Стрелка ООО «Волгоградрегионгаз» сообщило, что в документах, прилагаемых к заключению договора поставки газа, отсутствует копия договора на техническое обслуживание внутридомового газового оборудования (ТО ВДГО), заключенного со специализированной газораспределительной организацией, что является основанием для отказа от

заключения договора поставки газа (письмо от 25.06.2009 года №302/21). 27.06.2009 года в адрес Д.С. Стрелка ООО «Волгоградрегионгаз» направило уведомление о приостановке поставки газа №ФЗ – ТО-166 в связи с тем обстоятельством, что абонентом не заключен договор о техническом обслуживании внутридомового газового оборудования и аварийно-диспетчерском обеспечении.

Уведомления о приостановке поставки газа направлены также Ктиторову С.А., Седову С.П., Бахиреву С.В., заключивших договор на ТО ВДГО с ООО «Волжскийтеплогаз».

На заявление ООО «Волжскийтеплогаз» с просьбой сообщить причину отказа со стороны поставщика газа в заключении договоров поставки газа с гражданами, заключившими договоры о ТО ВДГО с Обществом, ООО «Волгоградрегионгаз» (письмо исх. № 6978/11 от 12.08.09) по существу сообщило, что «договоры о ТО ВДГО и АДО, заключенные с ООО «Волжскийтеплогаз», не отвечают предъявляемым «Правилами поставки газа для коммунально-бытовых нужд граждан» требованиям в отношении договоров, заключаемых со специализированной (газораспределительной) организацией», которой Общество не является, т.к., по мнению ООО «Волгоградрегионгаз», «под газораспределительной организацией понимается организация, в собственности которой или на иных основаниях находятся газораспределительные сети, оказывающая услуги по транспортировке газа на основании договора транспортировки газа по тарифам, утвержденным федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов». Приказом УФАС по Волгоградской области от 20.12.2006 года №164 ООО «Волгоградрегионгаз» включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более 35% на рынке поставок природного газа в границах Волгоградской области с долей более 65% (код ОКВЭД 51.51.3). ООО «Волгоградрегионгаз» является газоснабжающей организацией (поставщиком сетевого газа) по регулируемым оптовым и розничным ценам для потребителей Волгоградской области. В связи с этим ООО «Волгоградрегионгаз» наделен правом приостанавливать подачу газа в случае отсутствия договора на ТО ВДГО и аварийно-диспетчерское обеспечение (п. 45 «д» и «е» Порядка поставки газа для коммунально-бытовых нужд граждан), а также правом отказать гражданину в заключении договора поставки газа при отсутствии договора о техническом обслуживании внутридомового газового оборудования и аварийно-диспетчерском обеспечении, срок действия которого истекает не ранее 1 года с даты подачи заявителем оферты (пп. «б» п.13 Порядка поставки газа для коммунально-бытовых нужд граждан).

Таким образом, поставщик газа проверяет наличие договоров на ТО ВДГО и в складывающейся ситуации не принимает договоры, которые население и приравненные к населению потребители заключают с ООО «Волжскийтеплогаз». В связи с изложенными обстоятельствами Определением от 31.08.2009 года было возбуждено настоящее дело о нарушении ООО «Волгоградрегионгаз» пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 года «О защите конкуренции», выразившееся в действиях (бездействиях) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются недопущение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе создание препятствий доступа на товарный рынок. На заседании Комиссии 15.09.2009, 21.09.2009 года и в письменных объяснениях представитель ООО «Волгоградрегионгаз» факт нарушения не признал и пояснил следующее. «В соответствии с п.3 Правил поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан, утвержденных Постановлением

Правительства РФ №549 от 21.07.2008 года, специализированная организация – это газораспределительная организация, допущенная в установленном законодательством порядке к осуществлению деятельности по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования и имеющая аварийно-диспетчерскую службу либо заключившая договор об оказании услуг аварийно-диспетчерской службы.

Действующим законодательством РФ установлено несколько определений газораспределительной организации.

Все определения, несмотря на некоторые различия, содержат единый признак ГРО – наличие у организации на законных основаниях газораспределительной системы (сети). При этом понятие газораспределительная система закреплено в ст. 2 ФЗ от 31.03.1999 года №69-ФЗ «О газоснабжении в РФ», под которой понимается имущественный производственный комплекс, состоящий из организационно и экономически взаимосвязанных объектов, предназначенных для транспортировки подачи газа непосредственно его потребителям.

В настоящее время на территории г. Волжского, Ленинского и Среднеахтубинского района такой комплекс организационно и экономически взаимосвязанных объектов, предназначенных для транспортировки и подачи газа непосредственно его потребителям, находится в ведении ООО «Волжскийрайгаз», а также числится в реестре опасных производственных объектов за ООО «Волжскийрайгаз». При этом ООО «Волжскийтеплогаз» согласно представленным документам эксплуатирует лишь отдельные невзаимосвязанные друг с другом участки газопроводов.

Таким образом, заявитель осуществляет эксплуатацию не газораспределительной системы, а участков газопровода, следовательно не может обладать статусом ГРО.

Кроме того, еще одним признаком ГРО является оказание организацией услуг по транспортировке, услуг по подаче газа, услуг по транзиту газа.

Указанные услуги оказывает для ООО «Волгоградрегионгаз» ОАО «Волгоградоблгаз» на основании соответствующего договора транспортировки газа. В свою очередь ОАО «Волгоградоблгаз» в целях реализации указного договора передало сети ООО «Волжскийрайгаз» на основании договора на техническое обслуживание и эксплуатацию.

Также необходимо учитывать, что ООО «Волжскийтеплогаз» не привлекается ООО «Волгоградрегионгаз» и ОАО «Волгоградоблгаз» для оказания услуг, связанных с подачей газа потребителям. Помимо изложенного, указали, что заявитель не представил доказательств того, что он допущен в установленном законодательством порядке к осуществлению деятельности по ТО ВДГО, как того требуют положения п.3 Правил поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан.

Таким образом, деятельность ООО «Волжскийтеплогаз» не отвечает нормативно-правовым требованиям, предъявляемым к ГРО. Соответственно заявитель не является специализированной организацией.

Отдельно обращаем внимание на договоры на ТО ВДГО и АДО, заключаемых ООО «Волжскийтеплогаз» с гражданами. В предмете указанных договоров заявитель обязуется выполнить услуги по ТО ВДГО. При этом ООО «Волжскийтеплогаз» в соответствии с договорами на ТО ВДГО не оказывает услуг аварийно-диспетчерской службы. Однако в соответствии с пп. «к» п.9 и пп. «к» п.21 Правил поставки для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан абонент обязан своевременно заключать договор не только на техническое обслуживание ВДГО, но и аварийно-диспетчерское обеспечение.

Таким образом, действия ООО «Волгоградрегионгаз», выразившиеся в отказе заключать договоры поставки газа с гражданином, предоставившим в соответствии с требованиями Правил поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан договор на ТО ВДГО без оказания услуг АДО, заключенный с ООО «Волжскийтеплогаз», являются законными и обоснованными».

Присутствующий на заседании Комиссии представитель ООО

«Волжскийтеплогаз» поддержал свои требования, изложенные в заявлении, и добавил следующее: «ООО «Волжскийтеплогаз» зарегистрировано в ИФНС по г. Волжскому Волгоградской области 10.11.2002 года. Основными видами деятельности является:

- Организация обеспечение потребителей различных форм собственности газом и теплоносителями.

- Оказание услуг по транспортировке сетевого газа по распределительным газопроводам предприятий, организаций, учреждений и населения и др.

Обществом заключены договоры безвозмездного пользования с владельцами сетей газоснабжения, имеющих акты разграничения балансовой стоимости и эксплуатационной ответственности с ООО «Волжскийтеплогаз».

Все объекты зарегистрированы в государственном реестре опасных производственных объектов. Заключен договор страхования риска ответственности за возмещение вреда жизни и здоровья, имуществу третьих лиц, окружающей среде в результате аварии или инцидента, произошедших на эксплуатируемом производственном объекте.

С 2003 года общество имело лицензию Госгортехнадзора на деятельность по эксплуатации газовых сетей. В настоящее время действует другой порядок лицензирования. Деятельность по ТО ВДГО не лицензируется. Для осуществления деятельности по эксплуатации газовых сетей у ООО «Волжскийтеплогаз» имеется лицензия на эксплуатацию взрывопожароопасных объектов.

В ООО «Волжскийтеплогаз» организована аварийно-диспетчерская служба. По состоянию на 1 июля 2009 года Обществом заключены 220 договоров на техническое обслуживание ВДГО И АДО с владельцами дачных домиков и коттеджей в поселках, с владельцами которых заключены договоры безвозмездного пользования систем газоснабжения.

Однако ООО «Волгоградрегионгаз» отказывает абонентам, заключившим с нами договор, в заключении договора поставки газа по причине отсутствия в документах копии договора на ТО ВДГО, заключенного со специализированной организацией. Тем самым, ООО «Волгоградрегионгаз» злоупотребляет своим доминирующим положением на рынке поставок газа, ограничивает и устраняет конкуренцию на смежном товарном рынке - ТО ВДГО, препятствует осуществлению ООО «Волжскийтеплогаз» деятельности по ТО ВДГО, создает дискриминационные условия для участников рынка: ООО «Волжскийрайгаз» и ООО «Волжскийтеплогаз» Данные действия ущемляют интересы как ООО «Волжскийтеплогаз» так и его контрагентов. Предлагаемые к заключению договоры ООО «Волжскийрайгаз» гораздо дороже обходятся потребителю газа (протокол заседания Комиссии от 15.09.2009 года).

Заявитель также просил учесть тот факт, что «в организацию поступают заявления о расторжении заключенных с ООО «Волжскийтеплогаз» договоров на ТО ВДГО и выдачи технической документации на газоснабжение домовладения в связи с отказом Волжского абонентского отдела ООО «Волгоградрегионгаз» в заключении с гражданами договора поставки газа по причине отсутствия договоров с ООО «Волжскийрайгаз».

Рассмотрев имеющиеся материалы дела, заслушав доводы сторон, исследовав

доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам:

1. Согласно п.1 ч.1 ст. 5 ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, 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 соответствии с п.3.7. Административного Регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией и Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 25.04.2006 года №108, Управлением в рамках рассмотрения настоящего дела был подготовлен аналитический отчет №752 от 15.10.2009 года по результатам оценки состояния конкурентной среды на розничном рынке сетевого газа в границах Волгоградской области. Согласно выводам аналитического отчета доля ООО «Волгоградрегионгаз» на розничном рынке сетевого газа в границах Волгоградской области составляет более 50%. Рынок является высококонцентрированным с неразвитой конкуренцией (монополия), с непреодолимыми в краткосрочном периоде барьерами. В соответствии с п.3.8.4. Административного Регламента Комиссия приняла решение о наличии у ООО «Волгоградрегионгаз» доминирующего положения.

Согласно п.4 ст. 5 ФЗ «О защите конкуренции» хозяйствующий субъект вправе представлять в антимонопольный орган или в суд доказательства того, что положение этого хозяйствующего субъекта на товарном рынке не может быть признано доминирующим. Подобных доказательств ООО «Волгоградрегионгаз» не представило.

2. В соответствии с п.3 ст. 30 Жилищного Кодекса Российской Федерации собственник жилого помещения несет бремя содержания данного помещения. Согласно п. 93 Постановлению Правительства от 23.05.2006 №307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам» предусмотрено, что потребитель обязан обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасную эксплуатацию внутридомового газового оборудования.

В соответствии с п.95 указанного порядка газоснабжение потребителя, проживающего в жилом помещении, осуществляется при условии надлежащего содержания и ремонта внутридомового газового оборудования специализированной организацией.

Постановлением Правительства от 21.07.2008 г. №549 утвержден Порядок поставки газа для коммунально-бытовых нужд граждан. Согласно п.3 Порядка поставки газа

для коммунально-бытовых нужд граждан специализированная организация - газораспределительная организация, допущенная в установленном законодательством Российской Федерации порядке к осуществлению деятельности по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования и имеющая аварийно-диспетчерскую службу либо заключившая договор об оказании услуг аварийно-диспетчерской службы.

В соответствии с п. «к» п. 21 Порядка абонент обязан обеспечивать надлежащее техническое состояние внутридомового газового оборудования, своевременно заключать договор о техническом обслуживании внутридомового газового оборудования и аварийно-диспетчерском обеспечении.

Для заключения договора на поставку газа с газоснабжающей организацией необходимо приложить копию договора на техническое обслуживание внутридомового газового оборудования (пп. «к» п.9 Правил поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан), в противном случае, в заключении договора будет отказано (пп. «б» п.13 Правил), отсутствие указанного договора является основанием для приостановления поставки газа потребителю (пп. «е» п.45 Правил).

Порядок доступа хозяйствующего субъекта к осуществлению деятельности по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования Российским законодательством на сегодняшний момент не определен.

Как правильно указано ООО «Волгоградрегионгаз» действующим законодательством предусмотрен ряд определений газораспределительной организации.

В соответствии с Постановлением Правительства от 05.02.1998 г. №162 «Об утверждении Правил поставки газа в РФ» газораспределительные организации - специализированные республиканские, краевые, областные, городские, межрайонные, сельские организации, занятые развитием и эксплуатацией систем газоснабжения территорий, обеспечением покупателей газом, а также оказывающие услуги по транспортировке газа по своим сетям.

Согласно Постановлению Правительства от 17.05.2002 года №317 «Об утверждении Правил пользования газом и предоставлении услуг по газоснабжению» газораспределительная организация - специализированная организация, осуществляющая эксплуатацию газораспределительной системы и оказывающая услуги, связанные с подачей газа потребителям. Газораспределительной организацией может быть организация - собственник газораспределительной системы, которая получила газораспределительную систему в процессе приватизации либо создала или приобрела ее на других предусмотренных законодательством Российской Федерации основаниях, или организация, заключившая с собственником газораспределительной системы договор на ее эксплуатацию.

В соответствии с Постановлением от 18.03.2003 г. Госгортехнадзора «Об утверждении правил безопасности систем газораспределения и газопотребления» эксплуатационная (газораспределительная) организация газораспределительной сети (ГРО) - специализированная организация, осуществляющая эксплуатацию газораспределительной сети и оказывающая услуги, связанные с подачей газа потребителям. Эксплуатационной организацией может быть организация - собственник этой сети либо организация, заключившая с организацией - собственником сети договор на ее эксплуатацию.

Постановлением от 21.07.2008 года №549 установлено, что методологическое обеспечение деятельности по контролю за техническим обслуживанием и состоянием внутридомового газового оборудования осуществляется

Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору. Государственные жилищные инспекции субъектов Российской Федерации осуществляют контроль за техническим состоянием внутридомового газового оборудования и своевременным выполнением работ по его содержанию и ремонту.

С целью получения компетентного разъяснения по вопросу отнесения ООО «Волжскийтеплогаз» к специализированной организации, правомочной осуществлять ТО ВДГО, Управлением направлены запросы в указанные органы (исх. №04-15/4550 от 21.08.2009 года, 04-14/4549 от 21.08.2009 года).

Государственная Жилищная инспекция Волгоградской области представила ответ (исх. №3400/07 от 08.09.2009 года) следующего содержания: «...в Правилах приведено определение специализированной организации. Согласно Федерального закон от 31.03.1999 года №69-ФЗ «О газоснабжении в РФ» организация – собственник газораспределительной системы представляет собой специализированную организацию, осуществляющую эксплуатацию и развитие на соответствующих территориях сетей газоснабжения и их объектов, а также оказывающую услуги, связанные с подачей (а не транспортировкой) газа потребителям и их обслуживанием.

ООО «Волжскийтеплогаз» имеет соответствующие документы, подтверждающие наличие в собственности или приобретение на другом законном основании газораспределительных сетей, документы подтверждающие возможность эксплуатировать и обслуживать газораспределительные сети, наличие собственной аварийно-диспетчерской службы. Но ,в свою очередь они не оказывают услуги по транспортировке газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан, то есть нет утвержденных ФСТ тарифов на транспортировку газа по принадлежащим им газораспределительным сетям и, соответственно, не заключен договор на транспортировку газа с газоснабжающей организацией. Анализ создавшейся ситуации показывает, что договор на транспортировку газа с газоснабжающей организацией заключен только с ОАО «Волгоградоблгаз». Таким образом, все газораспределительные организации на территориях муниципальных районов Волгоградской области находятся в одинаковых с ООО «Волжскийтеплогаз» условиях и его дискриминация на рынке услуг по техническому обслуживанию ВДГО не допускается.

Государственная жилищная инспекция Волгоградской области не видит оснований считать заключаемые абонентами с ООО «Волжскийтеплогаз» договоры о техническом обслуживании внутридомового газового оборудования недействительными или заключенными в нарушение действующего законодательства».

Согласно ответу Нижне-Волжского управления Ростехнадзора (исх. №13/85 от 23.09.2009 года) «ООО «Волжскийрайгаз» и ООО «Волжскийтеплогаз» являются специализированными организациями, выполняющими функции газораспределения и по техническому обслуживанию газовых сетей и оборудования. Руководители и специалисты обществ аттестованы по промышленной безопасности. Имеют производственные базы, необходимое оборудование и специалистов для осуществления деятельности, в т.ч. по обслуживанию ВДГО».

Кроме того, ООО «Волжскийтеплогаз» зарегистрировано в налоговых органах согласно выданному свидетельству о государственной регистрации юридического лица (серия <...> ноября 2002 года. В соответствии с Уставом общество создано для осуществления, в том числе, следующих видов деятельности:

организация обеспечения потребителей различных форм собственности газом и теплоносителями;

- эксплуатация, техническое обслуживание, текущий и капитальный ремонт объектов газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, вентиляции и дымоотведения, систем автоматики и контрольно-измерительных приборов, котельных и систем поквартирного отопления;

- оказание услуг по транспортировке сетевого газа по распределительным газопроводам для предприятий, организаций, учреждений и населения.

В 2003 году Обществу была выдана лицензия № 45-ДГ-008297 сроком на 5 лет (до 02.06.2008 г.), в соответствии с которой Обществу разрешалась деятельность по эксплуатации газовых сетей (техническое обслуживание, ремонт и восстановление газопроводов, сооружений и иных объектов, необходимых для эксплуатации газовых сетей). Ростехнадзор 20.08.2009 года выдал ООО «Волжскийтеплогаз» лицензию на эксплуатацию взрывопожароопасных объектов. Общество согласно договорам безвозмездного пользования № 196 от 13.10.2003 года, № 283 от 23.10.2003 года, № 209 от 11.10.2004 года, некоммерческим партнерством домовладельцев и землепользователей «Киляковское», некоммерческим партнерством «Волгогаз», садоводческим товариществом «Энергетик» и другими лицами были переданы в безвозмездное пользование газораспределительные сети и составлены соответствующие акты разграничения балансовой принадлежности, что подтверждается свидетельством о регистрации в государственном реестре опасных производственных объектов № А39-02388, выданным 20.02.2009 года Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору.

Следовательно, у Общества в пользовании имеются опасные производственные объекты (газораспределительные сети), которые она вправе эксплуатировать. 22.12.2003 г. Генеральным директором Общества было утверждено положение об аварийно-диспетчерской службе (АДС) и создана соответствующая служба. Свидетельством того, что указанная служба имеется служит контрольная карта № 45 бригады АДС к месту возможной аварии от 24 июля 2008 года, в которой отражены вызов бригады к месту аварии (дата и время вызова, адрес заявки, действия ИТР и рабочих по ликвидации аварии) и Акт проверки № 8 готовности АДС к действиям по ПЛАС от 6. 02.2009 года с отметками государственного инспектора Нижне-Волжского межрегионального управления по технологическому и экологическому надзору Ростехнадзора.

Кроме того, к заявлению также приложено письмо (исх. № 05-08/569 от 03.08.2005 года) Поволжского филиала Федерального лицензионного Центра при Госстрое России, в котором сообщается о том, что «Принимая во внимание, что ООО «Волжскийтеплогаз» имеет лицензию Ростехнадзора на осуществление деятельности по эксплуатации газораспределительных сетей и свидетельство регистрации опасного производственного объекта в Государственном реестре, заключены договора с владельцами газораспределительных сетей садоводческих товариществ на их техническую эксплуатацию с правом пользования, составлены акты разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности между владельцами газораспределительных сетей садоводческих товариществ и газораспределительной организацией ОАО «Волжскиймежрайгаз» - следует признать, что ООО «Волжскийтеплогаз» выполняет функции газораспределительной организации...». Данный вывод о том, что Общество выполняет функции газораспределительной организации был подтвержден ОАО «Росгазификация» письмом № 04/1- 521 от 21.07.2005. Заместителем начальника Управления по надзору в химической и

нефтеперерабатывающей промышленности-начальником отдела по надзору за объектами газораспределения и газопотребления АА Феоктистов в журнале Безопасность Труда в Промышленности на вопрос ООО «Прометей-Бор» была дана следующая консультация: «Эксплуатационная организация должна владеть опасным производственным объектом на правах собственника или иных законных основаниях. Системы газораспределения, как правило, эксплуатируют газораспределительные организации. Поэтому в Правилах безопасности систем газораспределения и газопотребления (ПБ 12-6529-03) наиболее часто употребляется термин «газораспределительная организация», подразумевающий «эксплуатационную организацию».

Следовательно, в условиях отсутствия законодательного регулирования порядка допуска к осуществлению деятельности по ТО ВДГО, контролирующие органы признают за ООО «Волжскийтеплогаз» статус специализированной организации. Анализ норм действующего законодательства и документов, представленных ООО «Волжскийтеплогаз», позволяет сделать вывод, что ООО «Волжскийтеплогаз» представляет собой специализированную организацию, осуществляющую эксплуатацию на соответствующей территории сети газоснабжения и их объектов, оказывающую услуги, связанные с подачей газа потребителям и их обслуживанием (ФЗ «О газоснабжении»).

Кроме того, согласно информационному письму ФСТ от 23.06.2005 года №СН-3765/9 «О расходах на техническое обслуживание внутридомового газового оборудования» «в случае наличия альтернативных специализированных организаций, определение ГРО как единственного исполнителя указанных услуг в зоне обслуживания данной ГРО, противоречит антимонопольному законодательству».

3. Довод ответчика относительно того, что ООО «Волгоградрегионгаз» действует законно и обоснованно при отказе гражданам, заключившим с ООО «Волжскийтеплогаз» договор на ТО ВДГО, заключить договор поставки газа, поскольку Общество не является ГРО отклоняется Комиссией по следующему основанию.

1. Комиссия установила, что ООО «Волжскийтеплогаз» является специализированной организацией, правомочной осуществлять услуги по ТО ВДГО населению.

ООО «Волгоградрегионгаз» не является уполномоченным органом по разрешению вопрос о возможности ООО «Волжскийтеплогаз» осуществлять деятельности по техническому обслуживанию ВДГО.

На заседании Комиссии 15.09.2009 года ООО «Волгоградрегионгаз» сообщило, что договор транспортировки газа Обществом заключен только с ОАО «Волгоградоблгаз». Действий по проверке является ли ООО «Волжскийрайгаз» специализированной организацией ООО «Волгоградрегионгаз» не предпринимало, в связи с тем, что ОАО «Волгоградоблгаз» является управляющей компанией для ООО «Волжскийрайгаз» (протокол заседания Комиссии от 15.09.2009 года). ООО «Волгоградрегионгаз» не представило сведений относительно направления запросов в контролирующие органы с целью определения является ли ООО «Волжскийтеплогаз», ООО «Волжскийрайгаз» специализированными организациями.

Кроме того, согласно сведений представленных ОАО «Волгоградоблгаз» ((исх. №07/6740 от 01.10.2009 года) у ООО «Волжскийрайгаз» не имеется в собственности или на ином законном основании объектов газораспределительной системы. Соответственно, критерий законного основания владения газораспределительных

сетей, предъявляемый к ООО «Волжскийтеплогаз» при определении наличия статуса ГРО, у ООО «Волжскийрайгаз» отсутствует.

Следовательно, ООО «Волгоградрегионгаз» самостоятельными действиями, заключающимися в отказе принимать заключенные гражданами договорами на ТО ВДГО с ООО «Волжскийтеплогаз», лишило хозяйствующего субъекта возможности заниматься данным видом деятельности.

4. Довод ответчика относительно того, что договоры, заключенные ООО «Волжскийтеплогаз» не соответствуют требованиям действующего законодательства, поскольку не содержат в предмете договора условия об оказании услуг аварийно-диспетчерского обеспечения отклоняется Комиссией последующим основаниям.

1.- ООО «Волжскийтеплогаз» заключает договоры на техническое обслуживание. Предметом договора являются работы по техническому обслуживанию. в договоре указано, что «при неисправности газового оборудования, дымовых и вентиляционных каналов, появлении запаха газа немедленно прекратить пользование газом, проветрить помещение, не включать и не выключать электроприборы, не зажигать огня, сообщить в аварийную службу Исполнителя по телефону 31-04-24».

-ООО «Волгоградрегионгаз» принимает договоры на ТО ВДГО, заключенные гражданами с ООО «Волжскийрайгаз». Ни одному абоненту, заключившему договор на ТО ВДГО с ООО «Волжскийрайгаз», ООО «Волгоградрегионгаз» уведомлений о приостановлении подачи газа не направляло (протокол заседания Комиссии от 15.09.2009 года).

- ООО «Волжскийрайгаз» заключает договоры на оказание услуг по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования жилого дома. Предметом договора является услуги по техническому обслуживанию ВДГО жилого дома. Согласно договору аварийные работы Исполнитель производит по заявке абонента. Абонент сообщает о всех неисправностях в аварийную службу по телефону 04 (договор №610-ЧВ-А от 22.06.2009 года)».

Следовательно, ООО «Волжскийрайгаз» также заключало договоры на ТО ВДГО, в предмете которых отсутствует оказание услуг аварийно-диспетчерского обеспечения, и ООО «Волгоградрегионгаз», принимало указанные договоры.

5. В соответствии с частью 1 статьи 49 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства определяет нормы антимонопольного и иного законодательства Российской Федерации, нарушенные в результате осуществления рассматриваемых комиссией действий (бездействия).

В соответствии с частью 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 создание дискриминационных условий, создание препятствий осуществлению деятельности хозяйствующему субъекту.

В соответствии с п. 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства", оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 ст. 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, и, в частности определять,

были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав.

ООО «Волгоградрегионгаз» в рамках рассмотрения дела №09-01-10-04/207-ВО о нарушении антимонопольного законодательства ОАО «Волгоградгоргаз» неоднократно указывало на тот факт, «что в тех случаях, когда возникает вопрос, является ли организация специализированной, мы обращаемся в Государственную жилищную Инспекцию для проведения проверки. ООО «Волгоградрегионгаз» не имеет технических специалистов». А также на то, что «Общество формально подходит к наличию договоров на ТО ВДГО и не оценивает его содержание (протокол заседания Комиссии от 16.06.2009 года). Комиссия установила, что ООО «Волгоградрегионгаз» не направляло запросов в контролирующие органы относительно вопроса, является ли ООО «Волжскийтеплогаз» специализированной организацией. Относительно ООО «Волжскийрайгаз» такие запросы также не направлялись. Однако, ООО «Волгоградрегионгаз» в письме ООО «Волжскийтеплогаз» от 12.08.2009 года №6976/11 указало, что «заключаемые Обществом договоры на ТО ВДГО не отвечают требованиям в отношении договоров, заключаемых со специализированной (газораспределительной) организацией». Таким образом, ООО «Волгоградрегионгаз» препятствует ООО «Волжскийтеплогаз» заключать договоры на ТО ВДГО с населением. Принимая договоры на ТО ВДГО, предлагаемые к заключению ООО «Волжскийрайгаз», и не принимая аналогичные договоры на ТО ВДГО ООО «Волжскийтеплогаз», ООО «Волгоградрегионгаз» ограничивает конкуренцию, препятствует доступу на товарный рынок оказания услуг по ТО ВДГО ООО «Волжскийтеплогаз», своими действиями лишает возможности других хозяйствующих субъектов, не входящих в группу лиц ОАО «Газпром», оказывать аналогичные услуги. Следовательно, ООО «Волгоградрегионгаз» ставит ООО «Волжскийтеплогаз» в неравное положение по сравнению с ООО «Волжскийрайгаз» и другими хозяйствующими субъектами. Согласно статье 10 Гражданского Кодекса РФ не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке ООО «Волгоградрегионгаз», обладая рыночной властью, используя свое доминирующее положение, а также предоставленным законодателем правом приостановить подачу газа и отказать в заключении договора поставки газа гражданину при отсутствии договора на ТО ВДГО и АДО, заключенного со специализированной организацией, создает препятствия ООО «Волжскийтеплогаз» в осуществлении деятельности по ТО ВДГО, создает дискриминационные условия для ООО «Волжскийтеплогаз» по сравнению с другими хозяйствующими субъектами.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Волгоградрегионгаз» нарушившим ч.1 ст. 10 ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,
2. Выдать ООО «Волгоградрегионгаз» предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением.

ПРЕДПИСАНИЕ

По делу № 09-01-10-04/311-ВО

21 октября 2009 г.

г. Волгоград

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

Председатель Комиссии:

Косяк Т.В. – заместитель руководителя Управления ФАС России по Волгоградской области,

членов Комиссии:

Борисовой И.Н. – государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественных монополий

Управления ФАС России по Волгоградской области,

Мариной Г.А. - главного государственного инспектора отдела экономического анализа Управления ФАС России по Волгоградской области

Гаджиевой А.В. - государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественных монополий

Управления ФАС России по Волгоградской области,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на

основании своего решения от 21.10.2009 года по делу № 09-01-10-04/311-ВО о

нарушении ООО «Волгоградрегионгаз» (400001, г. Волгоград, ул. Ковровская, д. 13) пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите

конкуренции» (далее – Закон о конкуренции),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Волгоградрегионгаз» прекратить нарушение пункта 8 и пункта 9 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», а именно:

- не ограничивать и не устранять конкуренцию на товарном рынке оказания услуг по ТО ВДГО;

- не устранять с рынка ТО ВДГО ООО «Волжскийтеплогаз»;

- не лишать необоснованно возможности иных хозяйствующих субъектов, не входящих в группу лиц ОАО «Газпром», оказывать услуги по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования;

- не создавать дискриминационных условий при предъявлении требований к

хозяйствующим субъектам (исполнителям) по договору на ТО ВДГО, а также при оценке его условий.

2. Не отказывать гражданам, заключившим договоры на ТО ВДГО с ООО «Волжскийтеплогаз», в заключении договора поставки газа.

3. Не направлять в адрес граждан и иных приравненных к ним лиц, заключивших договоры на ТО ВДГО с ООО «Волжскийтеплогаз», уведомлений о

приостановлении подачи газа.

4. Отозвать требования, направленные ранее гражданам и иным приравненным к ним лицам, имеющих договоры на ТО ВДГО с ООО «Волжскийтеплогаз».

Доказательство исполнения предписания по п.3 и п.4 представить в течение 10 дней с момента получения предписания.

В течение 6 месяцев с момента получения предписания (и в течение 3 дней с момента заключения очередного договора поставки газа) представлять

доказательства исполнения п.2 посредством представления копий договоров поставки газа, заключенные с гражданами, имеющие договоры на ТО ВДГО с ООО «Волжскийтеплогаз».