РЕШЕНИЕ[[1]](#footnote-1)

 г. Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена 28.05.2014г.

В полном объеме решение изготовлено 29.05.2014г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – **Ростовское УФАС России**) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Батурин С.В. – заместитель руководителя управления – начальник отдела информационно-аналитического и взаимодействия с полномочным представителем Президента РФ;

Члены Комиссии: Бубельцова О.С. – начальник отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;

Роенко Е.Л. – специалист 3 разряда отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства,

(далее – Комиссия) рассмотрев дело №494/02 от 14.03.2014г. по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Ростовгоргаз» (344019, г. Ростов-на-Дону, пр. Шолохова, 14) п.10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – **ФЗ «О защите конкуренции»**),

УСТАНОВИЛА:

12.12.2013г. в Ростовское УФАС России поступило обращение Багдасаровой Э.С., о неправомерных, по мнению заявителя, действиях ОАО «Ростовгоргаз», выразившихся в необоснованном уклонении от осуществления газификации жилого дома адресу: 344000, г. Ростов-на-Дону, ул. Метровая, 19.

По доводам, указанным заявителем в жалобе, Ростовским УФАС России была проведена проверка и установлено следующее.

17.06.2013г. между ОАО «Ростовгоргаз» и Багдасаровой С.Л. заключен Договор № 321647/2427 на техническое обслуживание внутридомового газового оборудования и аварийно-диспетчерское обеспечение от 21.10.2013г., Договор № 321648/2427 на оказание услуг по техническому обслуживанию наружных газопроводов и сооружений на них от 21.10.2013г., Договор № 321651/2427 на оказание услуг при газификации объекта от 21.10.2013г. Предметом данных договоров является выполнение ОАО «Ростовгоргаз» для Багдасаровой С.Л. работ по техническому, аварийному обслуживанию и ремонту объектов газового хозяйства по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Метровая, 19.

В соответствии с распоряжение № 295745 от 21.10.2013 г. о приеме оплаты услуг от населения ОАО «Ростовгоргаз» Багдасарова С.Л. оплатила сумму в размере 434 руб. 55 коп. за оформление акта о границе раздела собственности газовых сетей.

Изложенные обстоятельства послужили основанием для возбуждения настоящего дела.

Изучив материалы дела, выслушав объяснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам:

1. В соответствии с положениями пункта 5 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Из содержания статьи 3 и части 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» следует, что субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Услуги по транспортировке газа по трубопроводам отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В пункте 13 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда от 30.06.2008г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» разъяснено, что установление доминирующего положения хозяйствующего субъекта производится с учетом его доли на рынке определенного товара. При этом доля признается, если не доказано иное, равной указанной в реестре хозяйствующих субъектов.

В соответствии с частью 1 статьи 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 (за исключением финансовой организации):

1) 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;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

При рассмотрении споров о нарушениях, совершенных лицом, не включенным в реестр хозяйствующих субъектов, не может быть отказано в признании его занимающим доминирующее положение на рынке лишь в связи с тем, что такое лицо в данный реестр не включено. Доля лица на рынке определенного товара, а на ее основе и факт занятия им доминирующего положения могут быть установлены также на основании иных документов.

ОАО «Ростовгоргаз» входит в систему предприятий ОАО «Газпром» и является эксплуатационной (газораспределительной) организацией газораспределительной сети на территории г. Ростова-на-Дону и организацией занимающейся эксплуатацией газовых сетей для поставки газа юридическим лицам и населению с абсолютным преобладанием на указанном рынке.

В пункте 2.1. устава ОАО «Ростовгоргаз» определено, что основной целью деятельности Общества является надежное и безаварийное газоснабжение потребителей, в связи с чем, основным видом деятельности является поставка, транспортировка и реализация газа непосредственно его потребителям на территории г. Ростова-на-Дону. Общество входит в единую систему газоснабжения Российской Федерации, является газораспределительной организацией, осуществляет свою деятельность в региональной системе газоснабжения на основании договора аренды с предоставлением услуг по технической эксплуатации от 03.12.2007 N 764/07, заключенным с ОАО «Ростовоблгаз».

Таким образом, на деятельность ОАО «Ростовгоргаз» распространяются ограничения, установленные ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции».

2.ОАО «Ростовгоргаз» незаконно взимает плату за оформление акта о границе раздела собственности газовых сетей к договорам на техническое, аварийное обслуживание и ремонт объектов газового хозяйства.

Согласно п. 4.4 «ГОСТ Р 54961-2012. Национальный стандарт Российской Федерации. Системы газораспределительные. Сети газопотребления. Общие требования к эксплуатации. Эксплуатационная документация» (далее - ГОСТ Р 54961-2012) владельцы газифицированных зданий (помещений), организации и предприятия, эксплуатирующие сети газопотребления, должны обеспечивать их содержание в исправном и работоспособном состоянии путем проведения комплекса работ, предусмотренных требованиями настоящего стандарта, а также своевременное проведение экспертизы промышленной безопасности опасных производственных объектов предприятий и котельных.

 Как указано выше, между ОАО «Ростовгоргаз» и Багадасаровой С.Л. заключен договор № 321647/2427 на техническое обслуживание внутридомового газового оборудования и аварийно-диспетчерское обеспечение. Предметом данного договора является выполнение ОАО «Ростовгоргаз» для Багдасаровой С.Л. работ по техническому, аварийному обслуживанию и ремонту объектов газового хозяйства по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Метровая, 19.

Согласно п. 4.5 ГОСТ Р 54961-2012 работы по содержанию в исправном и работоспособном состоянии сетей газопотребления в жилых и многоквартирных домах, общественных и административных зданиях должны производиться (на договорной основе) газораспределительными (ГРО) или другими эксплуатационными организациями, имеющими собственные аварийно-диспетчерские службы (АДС) или заключившими договор об оказании услуг аварийно-диспетчерского обслуживания потребителей.

В договорах оказания услуг по техническому обслуживанию и ремонту сетей газопотребления должны быть определены объемы работ, выполняемых эксплуатационными организациями, установлены границы эксплуатационной ответственности и обязательства эксплуатационных организаций и владельцев газифицированных зданий (помещений) по обеспечению условий безопасной эксплуатации сетей газопотребления. Разграничение эксплуатационной ответственности сторон должно оформляться актами по форме, приведенной в Приложении А.

Таким образом, акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон является приложением к Договору № 321648/2427 на техническое, аварийное обслуживание и ремонт объектов газового хозяйства, что указано в самом акте, следовательно, взимание платы за составление указанного акта является неправомерным.

Следовательно, оплата Багдасаровой С.Л. денежных средств за оформление акта о границе раздела собственности газовых сетей, есть не что иное, как оплата за выдачу самого акта разграничения эксплуатационной ответственности.

В соответствии с выпиской из калькуляции на оформление акта о границе раздела собственности газовых сетей ОАО «Ростовгоргаз» стоимость оформление акта о границе раздела собственности газовых сетей составляет 434,55 руб. в т.ч. стоимость работ – 368,26 руб. и НДС 18% - 66,29 руб.

На основании вышеизложенного, действия ОАО «Ростовгоргаз», выразившиеся во взимании денежных средств за выдачу актов разграничения эксплуатационной ответственности сторон к договорам на техническое, аварийное обслуживание и ремонт объектов газового хозяйства, не предусмотренные действующими нормативно-правовыми актами, являются злоупотреблением доминирующим положением, что является нарушением п.10 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой 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 нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Ввиду незаконного взимания платы ОАО «Ростовгоргаз» за выдачу актов разграничения эксплуатационной ответственности сторон к договорам на техническое, аварийное обслуживание и ремонт объектов газового хозяйства Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ОАО «Ростовгогаз» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно подпункту «к» пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в настоящем Федеральном законе, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства.

В силу части 3 статьи 51 ФЗ «О защите конкуренции» лицо, чьи действия (бездействие) в установленном настоящим Федеральным законом порядке признаны монополистической деятельностью или недобросовестной конкуренцией и являются недопустимыми в соответствии с антимонопольным законодательством, по предписанию антимонопольного органа обязано перечислить в федеральный бюджет доход, полученный от таких действий (бездействия). В случае неисполнения этого предписания доход, полученный от монополистической деятельности или недобросовестной конкуренции, подлежит взысканию в федеральный бюджет по иску антимонопольного органа.

Основанием для выдачи предписания является в силу части 1 статьи 50 ФЗ «О защите конкуренции» решение по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Согласно позиции Конституционного Суда Российской Федерации, выраженной в Постановлении от 24.06.2009 № 11-П «По делу о проверке конституционности положений пунктов 2 и 4 статьи 12, статей 22.1 и 23.1 Закона РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» и статей 23, 37 и 51 Федерального закона «О защите конкуренции» в связи с жалобами ОАО «Газэнергосеть» и ОАО «Нижнекамскнефтехим», Закон о защите конкуренции, который определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, возлагает на антимонопольный орган полномочие выдавать предписания о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного в результате нарушения антимонопольного законодательства.

Данная мера по основаниям и процедуре применения, а также по своим правовым последствиям является специфической формой принудительного воздействия на участников охраняемых антимонопольным законодательством общественных отношений. Она призвана обеспечивать восстановление баланса публичных и частных интересов путем изъятия доходов, полученных хозяйствующим субъектом в результате злоупотреблений, и компенсировать, таким образом, не подлежащие исчислению расходы государства, связанные с устранением негативных социально-экономических последствий нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссией установлено и подтверждено материалами дела, что ОАО «Ростовгоргаз» были получены денежные средства за оформление акта о границе раздела собственности газовых сетей, т.е. актов разграничения эксплуатационной ответственности сторон к договорам на техническое, аварийное обслуживание и ремонт объектов газового хозяйства в размере 130 725 руб.

Таким образом, вследствие вышеописанного нарушения антимонопольного законодательства ОАО «Ростовгоргаз» за период с 01.06.2011г. по настоящее время получило доход в размере 130 725 руб. путем незаконного взимания платы за оформление акта о границе раздела собственности газовых сетей к договорам на техническое, аварийное обслуживание и ремонт объектов газового хозяйства.

По итогам рассмотрения настоящего дела, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ОАО «Ростовгоргаз» предписания о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства, ввиду взимания ОАО «Ростовгоргаз» платы за выдачу актов разграничения эксплуатационной ответственности сторон к договорам на техническое, аварийное обслуживание и ремонт объектов газового хозяйства не предусмотренной действующими нормативно-правовыми актами с контрагентов.

Руководствуясь ст. 23, ч.1 ст. 39, ст. 40, ч.ч.1 - 4 ст. 41, ч.ч. 1,2 ст. 42, ст. 45, ч.1 ст. 49, ст. 50, ч.1 ст. 51 ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА

1. Признать ОАО «Ростовгоргаз» нарушившим п. 10 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ОАО «Ростовгоргаз» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Выдать ОАО «Ростовгоргаз» предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства.

4. Передать материалы дела № 494/02 о нарушении антимонопольного законодательства ответственному сотруднику отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства для рассмотрения вопроса о возбуждении административного дела.

Председатель Комиссии С.В. Батурин

Члены Комиссии: О.С. Бубельцова

 Е.Л. Роенко

Решение и предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд Ростовской области.

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

1. Данное решение изготовлено в соответствии с формой утвержденной приложением №6 к приказу Федеральной антимонопольной службы от 22.12.2006г.№337. [↑](#footnote-ref-1)