

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ**Хохрякова д.77, г.Тюмень, 625052, тел (3452) 46-38-93, ф.(3452) 45-02-07, <http://tumen.arbitr.ru>, E-mail: info@tumen.arbitr.ru

Именем Российской Федерации

Р Е Ш Е Н И Ег. Тюмень
"16" февраля 2012 г.

Дело № А70-12788/2011

Резолютивная часть решения объявлена 9 февраля 2012 года. Полный текст решения изготовлен 16 февраля 2012 года.

Арбитражный суд Тюменской области в составе судьи Безикова О.А., при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Шрамовой О.В., рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению
Закрытого акционерного общества «Газпром межрегионгаз Север» (ОГРН 1038600549305) к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области об оспаривании постановления № А11/219 о назначении административного наказания за нарушение антимонопольного законодательства от 09.12.2011 при участии от заявителя – Сирин С.С. на основании доверенности № 05/2864 от 08.12.2012, Просяник А.И. на основании доверенности № 05/2895 от 30.12.2011, от ответчика – Полухин Д.А. на основании доверенности № 10 от 10.01.2012, установил:

ЗАО «Газпром межрегионгаз Север» (далее по тексту – Общество, заявитель) обратилось в Арбитражный суд Тюменской области с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Управление) об оспаривании постановления № А11/219 о назначении административного наказания за нарушение антимонопольного законодательства от 09.12.2011, которым оно привлечено к административной ответственности по статье 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в виде административного штрафа в размере 150 585 000,41 руб.

Представители заявителя поддержали заявленные требования по основаниям, изложенным в заявлении, представили копию постановления от 16.01.2012 Восьмого арбитражного апелляционного суда по делу № А70-7503/2011 по заявлению ЗАО «Газпром межрегионгаз Север» к УФАС России по Тюменской области о признании недействительными решения и предписания от 11.07.2011 № К11/288.

Представитель ответчика возражает против заявленных требований по основаниям, изложенным в отзыве. Заявил ходатайство о приостановлении производства по настоящему делу до рассмотрения Федеральным арбитражным судом Западно-Сибирского округа кассационной жалобы на постановление от 16.01.2012 Восьмого арбитражного апелляционного суда по делу № А70-7503/2011.

Представители заявителя возражают против заявленного ходатайства.

Рассмотрев заявленное ходатайство в соответствии со статьями 143, 147 и 271 Арбитражного процессуального кодекса РФ, суд не находит оснований для приостановления производства по настоящему делу, в связи с чем, полагает необходимым отказать в удовлетворении заявленного ходатайства.

Исследовав материалы дела, оценив в совокупности имеющиеся в деле доказательства, заслушав пояснения представителей сторон, участвующих в деле, суд считает, что заявленные требования подлежат удовлетворению по нижеследующим основаниям.

Заявитель, ЗАО «Газпром межрегионгаз Север», в лице филиала в Тюменской области является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке оказания услуг по реализации природного газа в географических границах Тюменской области (без автономных округов).

Как усматривается из материалов дела, ЗАО «Газпром межрегионгаз Север» (Поставщик) направило в адрес МУП «Ишимские тепловые сети» (Покупатель) проект договора поставки газа от 15.12.2010 № 63-5-56-1971/11 (далее по тексту - договор).

Первым абзацем пункта 4.7 указанного договора предусмотрено, что при определении количества газа по узлам учета Покупателя, Покупатель принимает на себя объем газа в размере погрешности своего коммерческого узла учета, аттестованного органами Ростехрегулирования.

Покупателем данный договор был подписан с составлением протокола разногласий, в котором указывалось на необходимость исключить пункт 4.7.

В ответ Поставщик направил Покупателю протокол согласования разногласий, в котором первый абзац пункта 4.7 договора был изложен в новой редакции: «При определении количества газа по узлам учета Покупателя, Покупатель принимает на себя объем газа в размере погрешности своего коммерческого узла учета, но не более 50%».

23.03.2011 Покупатель повторно направил в адрес Поставщика протокол урегулирования разногласий, в котором также просил пункт 4.7 исключить из договора в полном объеме.

Поставщик, не подписав протокол урегулирования разногласий от 23.03.2011, посчитал договор заключенным на своих условиях, в связи с чем стал направлять в адрес Покупателя акты поданного-принятого газа с учетом погрешности и выставлять Покупателю счета-фактуры на оплату газа по объемам, в которых была учтена погрешность коммерческого узла учета Покупателя.

08.04.2011 МУП «Ишимские тепловые сети» (Покупатель) обратилось в антимонопольный орган с заявлением № 74 о навязывании Поставщиком невыгодных условий договора поставки газа.

По результатам рассмотрения данного заявления комиссия Тюменского УФАС России приняла оспариваемое решение от 11.07.2011 № К11/288 о признании в действиях ЗАО «Газпром межрегионгаз Север» нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося во включении в проекты публичных договоров поставки газа (для всех категорий потребителей, за исключением населения) условия договора, не выгодного для потребителей и (или) прямо не предусмотренного 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, и в котором потребители не заинтересованы, результатам которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц, а также о признании в действиях ЗАО «Газпром межрегионгаз Север» нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в навязывании невыгодных условий договора МУП «Ишимские тепловые сети».

На основании данного решения Управлением 26.09.2011 в отношении заявителя составлен протокол № А11/219 об административном правонарушении о наличии в его действиях признаков состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 14.31 КоАП РФ.

По результатам рассмотрения протокола и иных материалов дела, уполномоченным должностным лицом ответчика вынесено оспариваемое постановление от 09.12.2011 № А11/219 о назначении административного наказания за нарушение антимонопольного законодательства, которым ООО «Газпром межрегионгаз Север» привлечено к административной ответственности по статье 14.31 КоАП РФ с наложением штрафа в размере 150 585 000,41 руб.

Административная ответственность по ст.14.31 КоАП РФ предусмотрена за совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, и влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч

рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

Из материалов административного дела усматривается, что привлечение заявителя к административной ответственности осуществлено административным органом в рамках полномочий, предоставленных ему частью 1 статьи 28.3 и 23.48 КоАП РФ, а также с соблюдением срока давности привлечения к ответственности, предусмотренного статьей 4.5 КоАП РФ.

Однако, вступившим в законную силу постановлением от 16.01.2012 Восьмого арбитражного апелляционного суда по делу № А70-7503/2011, вышеуказанное решение антимонопольного органа от 11.07.2011 № К11/288 признано недействительным.

При этом арбитражным судом по названному делу № А70-7503/2011 установлено обстоятельство недоказанности наличия в действиях ЗАО «Газпром межрегионгаз Север» нарушений части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно части 2 статьи 69 Арбитражного процессуального кодекса РФ обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу, не доказываются вновь при рассмотрении арбитражным судом другого дела, в котором участвуют те же лица.

В силу пункта 1 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии события административного правонарушения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.7 КоАП РФ недоказанность обстоятельств, на основании которых вынесено постановление о привлечении к административной ответственности, влечет отмену данного постановления.

С учетом изложенных обстоятельств, заявленные требования подлежат удовлетворению.

Руководствуясь статьями 167-170, 176, 211 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

Р Е Ш И Л:

Заявленные требования удовлетворить.

Признать незаконным и полностью отменить постановление № А11/219 о назначении административного наказания за нарушение антимонопольного законодательства от 09.12.2011, вынесенном заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области о привлечении к административной ответственности Закрытого акционерного общества «Газпром межрегионгаз Север» «Газпром межрегионгаз Север» (ОГРН 1038600549305, ИНН 8602300239, место нахождения: 625002, г.Тюмень, ул.Елецкая, д.3) на основании статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в виде административного штрафа в размере 150 585 000 (сто пятьдесят миллионов пятьсот восемьдесят пять тысяч) рублей 41 копейка.

Решение может быть обжаловано в десятидневный срок со дня его принятия в Восьмой арбитражный апелляционный суд.

Судья

Безиков О.А.