

Ответчик: ООО «Газпром межрегионгаз Тамбов»

392000, г. Тамбов,

ул. Интернациональная, 11А

Заявитель: ООО «Перун»

392513, Тамбовская область, Тамбовский район,

пос. Георгиевский, владение 8 км.

Лицо, располагающее сведениями:

АО «Газпром газораспределение Тамбов»

392000, г. Тамбов,

ул. Московская, д. 19 «Д»

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № АЗ-2/16

“ 8 ” августа 2017 г.

г. Тамбов

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

председатель –руководитель управления Гречишников Е.А.,

члены:

начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И.,

заместитель начальника отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Попова Н.В.,

ведущий специалист-эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мясникова А.Н.,

рассмотрев дело №А3-2/16 по признакам нарушения ООО «Газпром межрегионгаз Тамбов» (юридический адрес: **392000, г. Тамбов, ул. Интернациональная, 11А**),

части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции)

в присутствии на заседании представителя ответчика по делу <...>, представителя заинтересованного лица <...>,

Руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

УСТАНОВИЛА:

В Тамбовское УФАС России поступило заявление ООО «Перун» о нарушении ООО «Газпром межрегионгаз Тамбов» антимонопольного законодательства действиями по выставлению платы за газ в период февраль – май 2016 года из расчета объема потребляемого газа по проектной мощности газопотребляющего оборудования, а не по узлу учета газа.

В результате рассмотрения материалов дела установлено следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-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

(хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Согласно части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) 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.

Как следует из анализа состояния конкурентной среды на рынке оказания услуг по поставке природного газа на территории Тамбовской области за 2015 год, доля ООО «Газпром межрегионгаз Тамбов» на указанном рынке составляет 98,26 %, а с учетом населения доля составляет 98,81 %, и общество занимает доминирующее положение на данном рынке.

Следовательно, ООО «Газпром межрегионгаз Тамбов» обязано соблюдать ограничения, установленные антимонопольным законодательством.

ООО "Перун" владеет зданием нежилого назначения (кафе), располагающимся по адресу: Тамбовский район, 8км автодороги Тамбов-Рассказово.

Газификация данного объекта капитального строительства осуществлялась на основании проектной документации, разработанной в 2001 году ОАО "Институт Тамбовагропромпроект".

Согласно первоначальному проекту газоснабжения, применялись приборы учета

в кухне – СГБ-Г-6,

в топочной - СГБ-16-100.

В дальнейшем в проект газоснабжения вносились изменения:

счетчик в кухне заменен сначала на Г6 "Берестье", а затем на ВК-Г10;

счетчик в топочной заменен на ВК-Г16.

Даты внесения изменений в проектной документации не проставлены.

Документы о вводе в эксплуатацию приборов учета у сторон также не сохранились. В тоже время, согласно паспорту счетчика ВК-Г16, он изготовлен 14.06.2006 за номером 22845993, проходил поверку 26.05.2016.

В 2015 году ООО "Проект" разработана новая проектная документация на замену 2-х четырех комфорочных плит на одну 6-ти комфорочную

ресторанную плиту, дополнительная установка пароконвектомата, замена узла учета расхода газа.

Проект разработан на основании технических условий, выданных ОАО "Газпром газораспределение Тамбов" 10.04.2015 №112/6с-р159, и согласован 20.04.2015 газораспределительной и газоснабжающей компаниями.

Согласно данному проекту, прибор учета в кухне заменен на ВК-Г10.

Спорные правоотношения складывались между сторонами дела следующим образом.

15.04.2015 заявитель заключил с ОАО «Газпром газораспределение Тамбов» договор о подключении объекта капитального строительства №15-1-6700-25-07828 и 03.06.2015, на основании письма-заявки, договор на выполнение работ №15-1-6700-25-08004, во исполнение которого ОАО «Газпром газораспределение Тамбов» была произведена установка и подключение вышеперечисленного газоиспользующего оборудования, нового КИП.

30.07.2015 в целях исполнения договора поставки газа между заявителем и ответчиком по делу были составлены акты № 2/329 приёмки узла учёта газа на кухне в коммерческую эксплуатацию № 2/330 о пломбировании газового счётчика.

В примечаниях к акту №2/329 от 30.07.2015 отражено: «1) Не полностью установлено оборудование УУГ (узла учёта газа), предусмотренное проектом; 2) отсутствует акт проверки состояния и применения средств измерений и соблюдения требований ГОСТ Р 8.741-2011».

Далее в примечании к упомянутому акту указано: «Узел учёта газа принимается условно, до устранения вышеуказанных замечаний».

При этом, в акте пломбировки, в т.ч., указано: *"при нарушении пломбы количество поданного газа будет определяться по проектной мощности установки"*.

Таким образом, можно сделать вывод, что пломбировка счетчика осуществлена в целях применения его для определения объемов израсходованного газа.

Не согласившись с примечаниями к актам, ООО "Перун" обжаловало действия поставщика газа в судебном порядке.

Как следует из решения Арбитражного суда Тамбовской области от 29.12.2015 по делу №А64-5716/2015:

"представитель ответчика в судебном заседании с данной правовой позицией согласился, пояснив, что истец неверно толкует информацию, изложенную в акте №2/329 от 30.07.2015. Данная информация (замечания)

не носит императивного характера, не является обязательной для исполнения в смысле требований п. 4.8. договора поставки газа (аудиозапись судебного заседания от 28.12.2015)".

Также судом отмечено, что "о том, что вновь установленный узел учёта расхода газа ООО «Перун», состоящий из счётчика объёма газа диафрагменного ВК G 10, корректора ТС90/К и измерительного комплекса СГ-ТК-Д-10, действительно введён в эксплуатацию 30.07.2015 свидетельствует тот факт, что расчёты между сторонами с указанной даты осуществляются на основании показаний КИП".

В дальнейшем, 18.11.2015 поставщик газа составляет новый акт проверки состояния и применения средств измерения узла учёта газа №1/491. Из акта следует, что на объекте газопотребления ООО «Перун» (кухня) установлен КИП ВК-G 10, зав. №31823991, с корректором ТС220, зав. №1520194. В разделе «заключение» зафиксировано, что расчёт расхода газа ведётся по счётчику ВК-G 10 с приведением расхода газа к стандартным условиям корректором ТС220; в соответствии с проектной документацией учел учёта газа должен состоять из счётчика «Берестье».

Таким образом, поставщик газа предъявил новую претензию к организации узла учета заявителя: счетчик не соответствует проекту. При том, что на тот момент (18.11.2015), обществом и газораспределительной организацией был согласован проект (20.04.2015), в котором был указан именно счетчик ВК-G10, а не "Берестье".

Аналогично ситуация обстояла по счетчику в топочной: из акта проверки состояния и применения средств измерения узла учёта газа №1/490 от 18.11.2015 следует, что на объекте газопотребления ООО «Перун» (котельная) установлен КИП ВК-G 16, зав. №22845993, с корректором ТС90/К, зав. №42571. В разделе «заключение» указано, что согласно представленной проектной документации узел учёта газа должен состоять из счётчика СГ16М-100, установлен счётчик ВК-G 16 с корректором ТС90/К; проектная документация на фактически установленный КИП не представлена.

Однако, анализ заключённых между сторонами договоров поставки газа после замены КИП в топочной ООО «Перун», в том числе: №50-5-5820 от 10.07.2007 №50-5-12436 от 10.12.2010, №50-5-15690 от 01.12.2011, включая действующий договор поставки газа №50-5-21573 от 10.10.2013, показал, что установка расходомера ВК-G 16, с зав. №22845993 была согласована сторонами в п. 4.2 перечисленных договоров поставки газа.

Таким образом, претензии ООО "Газпром межрегионгаз Тамбов" являлись беспочвенными и противоречащими предыдущему поведению сторон договора.

Как установлено Арбитражным судом Тамбовской области в решении от

20.06.2016 по делу №А64-1281/2016 данные претензии ущемили интересы заявителя путем необоснованного выставления ему требований об оплате газа по проектной мощности.

С учетом изложенного, ООО "Газпром межрегионгаз Тамбов" злоупотребило доминирующим положением, отказываясь признавать законность использования ООО "Перун" приборов учета, а также начислением платы по проектной мощности.

Доводы ответчика по делу, что данный спор не относится к компетенции антимонопольного органа отклоняются Комиссией.

Как разъяснено в п.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 N 30 согласно части 1 статьи 2 Федерального закона "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции, Закон) антимонопольное законодательство основывается на Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации (далее - ГК РФ).

К нормам ГК РФ, на которых основано антимонопольное законодательство, относятся, в частности, статья 1 ГК РФ, которой установлен запрет на ограничение гражданских прав и свободы перемещения товаров, кроме случаев, когда такое ограничение вводится федеральным законом (при этом к числу законов, вводящих соответствующие ограничения, относится и Закон о защите конкуренции), и статья 10 ГК РФ, запрещающая использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Закон о защите конкуренции формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота. Так, для лиц, занимающих доминирующее положение на рынке, введены ограничения, предусмотренные статьей 10 Закона.

Учитывая это, арбитражные суды должны иметь в виду: требования антимонопольного законодательства применяются к гражданско-правовым отношениям.

Это означает, в частности, что не подлежит признанию недействительным решение или предписание антимонопольного органа (а равно не может быть отказано антимонопольному органу в удовлетворении его исковых требований) только на основании квалификации соответствующих правоотношений с участием хозяйствующего субъекта, которому выдано предписание антимонопольного органа или к которому данным органом подан иск, как гражданско-правовых.

ООО "Газпром межрегионгаз Тамбов" занимает доминирующее на рынке и обладает рыночной властью, а также специальными механизмами воздействия на потребителя, т.е. имеет возможность навязывать более

слабой стороне договора свои условия ведения деятельности.

Комиссия приходит к заключению,

что спорные действия ООО «Газпром межрегионгаз Тамбов» осуществлены вне допустимых пределов осуществления гражданских прав, нарушают запрет, установленный ч.1 ст.10 Закона о защите конкуренции.

Председатель комиссии

Е.А. Гречишникова

Члены комиссии

К.И. Мурзин

Н.В. Попова

А.Н. Мясникова