

Ответчик:

ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск»

357500, Ставропольский край, г. Пятигорск,

ул. Ермолова,42

190000, г.Санкт-Петербург, ул. Галерная,

д.20-22, литер А, пом. 169 Н1

Заявитель:

ООО «Фруктони»

361304. КБР, Урванский район, с.Кахун, автодорога «Старый Черек-Черная Речка»-

14км.

Дело №06/05-17

РЕШЕНИЕ

22 августа 2017 года г. Нальчик

Резолютивная часть оглашена 09 августа 2017 года

В полном объеме изготовлено 22 августа 2017 года

Комиссия Кабардино-Балкарского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Куантова А.С. – председателя Комиссии, Врио заместителя руководителя
Управления;

Членов Комиссии:

Балкарова З.Х. – заместителя начальника отдела Управления;

Татарова О.Х. – главного специалиста – эксперта Управления;

в присутствии представителя ответчика ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск»

в отсутствие представителя ООО «Фруктони», уведомленного надлежащим образом о дате и времени рассмотрения, рассмотрев дело №06/05-17 по признакам нарушения ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск», в лице Кабардино-Балкарского филиала, части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Кабардино-Балкарского УФАС России поступило заявление ООО «Фруктони» (ИНН 0725012050; ОГРН 1130725001483; адрес: 361304, КБР, Урванский район, с.Кахун, автодорога «Старый Черек-Черная Речка»-14км.) с жалобой на действия ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» (далее — Общество, ООО «Газпром») связанные с необоснованным начислением сумм за газ по производительности газопотребляющего оборудования, при наличии исправного узла учета газа.

Согласно заявлению ООО «Фруктони» узел учета газа, который используется в качестве расчетного, принят поставщиком газа без каких-либо претензий. Как следует из заявления в апреле 2016 года представители ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» провели проверку и указали, что узел учета газа не пригоден в качестве коммерческого. При этом ФБУ «Кабардино-Балкарский ЦСМ», сделал вывод об исправности средств измерений, и соответствии его ГОСТ Р.8 740-2011. Однако, ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» расчеты за газ за апрель 2016 года осуществило по проектной мощности используемого газового оборудования (далее – ГПО).

ООО «Фруктони» в своем заявлении указывает, что у поставщика газа отсутствуют полномочия по признанию узла учета газа несоответствующим ГОСТ Р.740-2011, и соответственно расчеты по мощности ГПО необоснованны.

По результатам анализа заявления ООО «Фруктони», а также материалов, представленных по жалобе, Управление пришло к выводу, о том, что в действиях ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» содержатся признаки нарушения Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в незаконном начислении сумм за газ исходя из мощности газопотребляющего оборудования.

На основании Приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по КБР №69 от 17.03.2017г. «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства», в отношении ООО

«Газпром Межрегионгаз Пятигорск», в лице Кабардино-Балкарского филиала было возбуждено дело №06/05-17 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 31.03.2017г. №06/838 дело №06/05-17 было назначено к рассмотрению на 20.04.2017г. К участию в рассмотрении дела №06/05-17 в качестве ответчика было привлечено ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск», в качестве заявителя – ООО «Фруктони».

Определением от 21.04.2017г. рассмотрение дела отложено на 16.05.2017г.

На рассмотрение дела 16.04.2017г. явился директор ООО «Фруктони» представитель ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» на рассмотрение не явился.

В ходе рассмотрения дела поддержал доводы указанные в заявлении, а также пояснил, что поставщик газа не только незаконно произвел начисление по мощности ГПО, но и требовал оплаты незаконно начисленной суммы под угрозой отключения поставки газа, в подтверждение чего представил соответствующее письмо.

В обоснование незаконности начисления ООО «Фруктони» представило следующие документы:

- акт проверки состояния и применения средств измерений измерительного комплекса узла учета газа от 12.04.2016г. составленный ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» в отношении ООО «Фруктони»;
- акт расчета по производительности газоиспользующего оборудования от 30.04.2016г. составленный ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» в отношении ООО «Фруктони»;
- акт расчета по производительности газоиспользующего оборудования от 06.05.2016г. составленный ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» в отношении ООО «Фруктони»;
- письмо ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» №15-3804-МП от 29.05.16г. о намеченном ограничении поставок газа направленное в адрес ООО «Фруктони»;
- акт проверки состояния и применения средств измерений и соблюдение требований ГОСТ Р 8.740-2011 от 06.05.2016 № 19-16;

От ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» 25.04.2017г. в Управления поступили письменные пояснения, а также следующие материалы:

- служебная записка №1-22-02/36 от 25.01.2017г.;
- служебная записка №1-22-02/36 от 26.01.2017г.;
- акт №01-15-21/925 проверки состояния и применения средств измерений измерительного комплекса узла учета газа от 12.04.2016г. ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» в отношении ООО «Фруктони»;
- письмо ФГУП «ВНИИР» от 03.04.2015г.;

- фотоматериалы;

- договор поставки газа №15-2-7196/15Д от 11.09.2015г. заключенный между «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» и ООО «Фруктони»;

- служебная записка №1-22-04/303 от 24.10.2016г.;

- служебная записка №15-2356 от 28.10.2016г. с Приложениями;

- письмо ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» №15-31-01/4208-МП в адрес ООО «Фруктони»;

- счет-фактура №15-14556 от 30.04.2016;

- счет-фактура №15-18445 от 31.05.2016;

- письмо ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» №15-3732-МП от 28.06.2016г. в адрес ООО «Фруктони»;

- письмо ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» №1-15/1988-вк 17.06.2016г. в адрес ООО «Фруктони»;

- письмо ООО «Фруктони» от 29.04.2016г. в адрес ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск»;

- письмо ООО «Фруктони» от 11.05.2016г. в адрес ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск»;

Определением от 17.05.2017г. рассмотрение дела отложено на 21.06.2017г. в связи с необходимостью принятия заключения об обстоятельствах дела.

Определением от 23.06.2017г. рассмотрение дела отложено на 09.08.2017г.

В результате изучения представленных Заявителем и Ответчиком материалов дела, Комиссией ФАС России установлено следующее.

Отношения между поставщиками и покупателями газа, в том числе газотранспортными организациями и газораспределительными организациями, регулируются Правилами поставки газа в Российской Федерации, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 №162 (далее - Правила поставки газа), а также Правилами учета газа, зарегистрированными в Минюсте России 30.04.2014 №32168 (далее - Правила учета газа).

Пунктом 5 Правил поставки газа определено, что поставка газа производится на основании договора между поставщиком и покупателем, заключаемого в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, федеральных законов, настоящих Правил и иных нормативных правовых актов.

В соответствии с пунктом 21 Правил поставки газа установлено, что поставка и отбор газа без учета его объема не допускаются.

Между потребителем ООО «Фруктони» и поставщиком газа ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» заключен договор на поставку газа № 15-2-7196/15Д от

11.19.2015г.

В пунктах 22, 23 Правил поставки газа предусмотрено, что учет объема газа, передаваемого покупателю, производится контрольно-измерительными приборами стороны, передающей газ, и оформляется документом, подписанным сторонами по форме и в сроки, указанные в договоре поставки газа. При неисправности или отсутствии контрольно-измерительных приборов у передающей стороны объем переданного газа учитывается по контрольно-измерительным приборам принимающей газ стороны, а при их отсутствии или неисправности - по объему потребления газа, соответствующему проектной мощности неопломбированных газопотребляющих установок и времени, в течение которого подавался газ в период неисправности приборов, или иным методом, предусмотренным договором. На основании пункта 2.2 Правил учета газа при отсутствии узлов учета газа у потребителя газа, их неисправности, отсутствии действующего поверительного клейма количество поданного газа определяется по проектной мощности установок исходя из 24 часов работы в сутки за время неисправности узлов учета газа.

Поставщиком газа ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» 12.04.2016г. в отношении потребителя ООО «Фруктони» была проведена проверка, о чем свидетельствует акт проверки состояния и применения средств измерений измерительного комплекса учета природного газа от 12.04.2016г.

В акте проверки состояния и применения средств измерений измерительного комплекса учета природного газа от 12.04.2016г. (далее Акт проверки), составленном работниками ООО «Газпром», сделаны следующие выводы:

- пункт 5 «отсутствует средство измерения перепада давления на фильтре газа»;
- пункт 6 «МВИ отсутствует «Приложение Г» по ГОСТ Р.8 740-2011, что является нарушением п.12.1.4 ГОСТ Р.8 740-2011 и п.2.9. Правил учета газа»;
- пункт 7 «узел учета газа не пригоден в качестве коммерческого».

Далее поставщиком газа ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» составлен акт расчета по производительности газоиспользующего оборудования от 30.04.2016г. В соответствии с указанным актом расчет с 12.04.2016г. по 30.04.2016г. (18 суток) ООО «Фруктони» за поставленный газ производится по мощности ГПО исходя из 24 часов их работы в сутки в объеме 63516,9м³.

Также поставщиком газа ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» составлен акт расчета по производительности газоиспользуемого оборудования от 06.05.2016г. В соответствии с указанным актом расчет с 01.05.2016г. по 06.05.2016г. (5 суток) ООО «Фруктони» за поставленный газ производится по мощности ГПО исходя из 24 часов их работы в сутки в объеме 17643,6м³.

Таким образом, потребителю ООО «Фруктони» расчет поставленного газа с 12.04.2016г. по 06.05.2016г., производился по проектной мощности газоиспользующего оборудования, что подтверждается актом проверки состояния и применения средств измерений измерительного комплекса учета природного газа от 12.04.2016г., актом расчета по производительности газоиспользующего оборудования от 30.04.2016г.; актом расчета по производительности газоиспользующего оборудования от 06.05.2016г.;

При этом ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» письмом от 29.06.2016 г. №15-3804-МП уведомило ООО «Фруктони» о намеченном ограничении поставок газа в случае неоплаты объема газа.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 23 Правил поставки газа установлено, что при неисправности или отсутствии контрольно-измерительных приборов у передающей стороны объем переданного газа учитывается по контрольно-измерительным приборам принимающей газ стороны, а при их отсутствии или неисправности - по объему потребления газа, соответствующему проектной мощности неопломбированных газопотребляющих установок и времени, в течение которого подавался газ в период неисправности приборов, или иным методом, предусмотренным договором. В соответствии с пунктом 3.9 Правил учета газа, утвержденных Приказом Министерства энергетики Российской Федерации (Минэнерго России) от 30.12.2013 № 961, при отсутствии либо неисправности средств измерений и (или) технических систем и устройств с измерительными функциями у потребителя количество поданного газа поставщиком или газораспределительной организацией определяется по проектной мощности газопотребляющих объектов исходя из времени, в течение которого подавался газ в период отсутствия либо неисправности средств измерения и (или) технических систем и устройств с измерительными функциями.

Пунктом 25 Правил поставки газа, установлено, что ответственность за техническое состояние и поверку контрольно-измерительных приборов учета газа несут организации, которым приборы принадлежат.

В соответствии с пунктом 4.1 договора на поставку газа №15-2-7196/15Д от 11.09.2015г. стороны договорились, что под неисправностью узла учета газа, стороны понимают такое состояние, при котором средства измерения и технические устройства, входящие в состав узла учета не соответствуют хотя бы одному из требований нормативно-технической документации, включая требование о наличии действующего поверительного клейма.

В соответствии с Правилами учета газа №961, средства измерений и (или) технические системы и устройства с измерительными функциями, применяемые для учета газа в сферах государственного регулирования, должны отвечать требованиям законодательства Российской Федерации об обеспечении единства измерений.

В силу пунктов 1.6 и 1.7 Правил учета газа №961, средства измерений и (или) технические системы и устройства с измерительными функциями, применяемые для учета газа в сферах государственного регулирования, должны отвечать требованиям законодательства Российской Федерации об обеспечении единства измерений; измерения объемов газа, в том числе показатели точности измерений объемов газа, определяются в соответствии с законодательством Российской Федерации об обеспечении единства измерений.

Пунктом 24 Правил поставки газа предусмотрено, что монтаж, эксплуатация и поверка контрольно-измерительных приборов производятся в порядке, устанавливаемом в соответствии с Федеральным законом от 26.06.2008 №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» (далее – Закон об обеспечении единства измерений) и действующими нормативно- правовыми актами Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 7 части 3 статьи 1 Закон об обеспечении единства измерений предусмотрено, что сфера государственного регулирования обеспечения единства измерений распространяется на измерения, к которым установлены обязательные требования, подлежащие выполнению, в том числе при осуществлении энергосбережения.

Согласно части 1 статьи 13 названного Федерального закона средства измерений, предназначенные для применения в сфере государственного регулирования обеспечения единства измерений, до ввода в эксплуатацию, а также после ремонта подлежат первичной поверке, а в процессе эксплуатации - периодической поверке.

Часть 17 статьи 2 данного Закона определяет, что поверка средств измерений совокупность операций, выполняемых в целях подтверждения соответствия средств измерений метрологическим требованиям (влияющим на результат и показатели точности измерений характеристикам (параметрам) измерений, эталонов единиц величин, стандартных образцов, средств измерений, а так же к условиям, при которых эти характеристики (параметры) должны быть обеспечены). Как следует из материалов дела, средства измерений, используемые Покупателем, попадают в сферу государственного метрологического контроля, право проверки правильности работы узла учета имеют лица, аккредитованные на право проведения поверки установленным законодательством образом.

В соответствии с пунктом 1 статьей 13 Закона № 102-ФЗ средства измерений, предназначенные для применения в сфере государственного регулирования обеспечения единства измерений, до ввода в эксплуатацию, а также после ремонта подлежат первичной поверке, а в процессе эксплуатации - периодической поверке. Применяющие средства измерений в сфере государственного регулирования обеспечения единства измерений юридические лица и индивидуальные предприниматели обязаны своевременно представлять эти средства измерений на поверку.

Согласно пункту 2 названной статьи, поверку средств измерений осуществляют аккредитованные в соответствии с законодательством Российской Федерации об аккредитации в национальной системе аккредитации на проведение поверки средств измерений юридические лица и индивидуальные предприниматели. Правительством Российской Федерации устанавливается перечень средств измерений, поверка которых осуществляется только аккредитованными в соответствии с законодательством Российской Федерации об аккредитации в национальной системе аккредитации государственными региональными центрами метрологии (пункт 3 статьи 13 Закона № 102-ФЗ). Постановлением Правительства Российской Федерации от 20.04.2010 № 250 утвержден Перечень средств измерений, поверка которых осуществляется только аккредитованными в установленном порядке в области обеспечения единства измерений государственными региональными центрами метрологии.

Как следует из акта проверки, поставщик газа ООО «Газпром» по результатам проверки установил, что все измерительные приборы поверены. Однако установил, что отсутствует датчик перепада давления на фильтре газа (пункт 2 Акта проверки) и узел учета газа покупателя не соответствует ГОСТ Р 8.740-2011 (пункт 7 Акта проверки).

Вместе с тем, как следует из материалов дела, 06.05.2016 ФБУ «Кабардино-Балкарский ЦСМ» произведена проверка состояния и применения средств измерений и соблюдения требований ГОСТ Р 8.740-2011 узла учета газа принадлежащего ООО «Фруктони», о чем составлен акт проверки №19-16 состояния и применения средств измерений и соблюдения требований ГОСТ Р 8.740-2011 от 06.05.2016.

В результате проверки УУГ ООО «Фруктони», ФБУ «Кабардино-Балкарский ЦСМ» установлено соответствие характеристик СИ установленным техническим требованиям и требованиям ГОСТ Р 8.740-2011, что отражено в акте №19-16 от 06.05.2016г.

Потребитель ООО «Фруктони» письмом от 29.04.2016г. обратился к поставщику газа ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» с просьбой аннулировать акт проверки от 12.04.2016г., так как узел учета газа может быть признан годным (или негодным) в соответствии с ГОСТ Р 8.740-2011 только аккредитованным в установленном порядке организацией. В связи с чем, просит позволить потребителю ООО «Фруктони» оплачивать только фактический потребленный газ.

ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» письмом №1-15/1988-ВК от 17.06.2016г. ответило, что начисления по проектной мощности на основании акта проверки от 12.04.2016г. является правомерным и отказало ООО «Фруктони» в расчете потребленного газа по фактически потребленному объему газа.

ООО «Фруктони» повторно 11.05.2016г. обратилось к ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск». В своем письме от 11.05.2016г. ООО «Фруктони» пояснило, что акт проверки составленный 12.04.2016 сотрудниками поставщика газа неправомерен, так как в соответствии с заключением ФБУ «Кабардино-Балкарский ЦСМ» УУГ ООО «Фруктони» соответствует требованиям ГОСТ Р 8.740-2011. В связи, с чем просит принять данный акт во внимание. К письму приложен акт проверки №19-16 состояния и применения средств измерений и соблюдения требований ГОСТ Р 8.740-2011 от 06.05.2016.

На указанное обращение ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» письмом №15-3732-МП от 28.06.2016г. пояснило, что начисление по проектной мощности ООО «Фруктони» произведено правомерно, так как поставщиком газа было установлено, что узел учета не соответствует ГОСТ Р 8.740-2011. На УУГ отсутствует датчик перепада давления на фильтре газа и отсутствует «Приложение Г.» по ГОСТ Р 8.740-2011. Указанным письмом поставщик газа ООО «Газпром» отказал потребителю ООО «Фруктони» отказано в принятии акта ФБУ «Кабардино-Балкарский ЦСМ» №19-16 при расчетах за поставленный газ.

В соответствии с пунктом 24 Правил поставки газа монтаж, эксплуатация и поверка контрольно-измерительных приборов производятся в порядке, устанавливаемом в соответствии с Федеральным законом от 26.06.2008 № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» и действующими нормативными правовыми актами Российской Федерации.

В пункте 12.1.1. ГОСТа, указано, что проверку реализаций МИ (методик измерения), относящихся к сфере государственного регулирования обеспечения единства измерений, осуществляют юридические лица или индивидуальные предприниматели, аккредитованные на право аттестации методик (методов)

измерений, перед пуском узла измерений в эксплуатацию или после его реконструкции.

ООО «Газпром межрегионгаз Пятигорск» не представило сведений о том, что имеет аккредитацию в сфере обеспечения единства измерений.

Кроме того, в материалах дела отсутствуют доказательства того, что узел учета газа ООО «Фруктони» вновь введен в эксплуатацию или прошел реконструкцию на момент составления актов.

Пунктом 3.2.2 Правил по метрологии государственной системы обеспечения единства измерений ПР 50.2.022.-99, регламентирована процедура поверки, представляющая собой совокупность операций, выполняемых органом Государственной метрологической службы (другими уполномоченными на то органами, организациями) с целью определения и подтверждения соответствия средств измерений установленным техническим требованиям. Результатом проверки является подтверждение пригодности средства измерения к применению или признание его непригодным к применению.

Следовательно, проверка работоспособности, предусмотренная пунктом 26 Правил поставки газа, не регламентирована нормами законодательства об обеспечении единства измерений, достоверность измерений, проводимых в ходе таких проверок, не гарантирована. Проверка работоспособности средств измерений, проведенная без соблюдения правил ее осуществления, установленных законодательными и техническими нормами, в частности физическим лицом предприятия, и не может влечь таких последствий, как признание средства измерения неисправным.

В соответствии с пунктом 9.3.- 9.3.1. ГОСТ Р 8.740-2011 измерения перепада давления являются дополнительным средством измерения.

Из анализа вышеизложенных норм не следует, что отсутствие «Приложение Г» по ГОСТ Р 8.740-2011 является основанием для применения расчетного метода по проектной мощности ГПО потребителю ООО «Фруктони». При том, что ФБУ «Кабардино-Балкарский ЦСМ» указал на соответствие УУГ ГОСТ Р 8.740-2011 (акт проверки №19-16 состояния и применения средств измерений и соблюдения требований ГОСТ Р 8.740-2011 от 06.05.2016.).

Кроме того, датчик перепада давления на фильтре газа является дополнительным средством измерения (п.п 9.3.- 9.3.1. ГОСТ Р 8.740-2011).

Таким образом, акт проверки от 12.04.2016г. в отношении ООО «Фруктони» о несоответствии УУГ истца требованиям ГОСТ Р 8.740-2011 оформлен в нарушение вышеуказанного ГОСТа и ПР 50.2.022-99.

Приказом Минпромторга России от 02.07.2015 №1815 «Об утверждении Порядка проведения поверки средств измерений, требования к знаку поверки и содержанию свидетельства о поверке» утвержден Порядок проведения поверки средств измерений (далее – Порядок №1815).

Результаты поверки средств измерений удостоверяются знаком поверки, и (или) свидетельством о поверке, и (или) записью в паспорте (формуляре) средства измерений, заверяемой подписью поверителя и знаком поверки. В соответствии с

пунктом 13 Порядка №1815 результаты поверки действительны в течение межповерочного интервала.

Как уже указывалось средства измерения установленные на объекте ООО «Фруктони» прошли поверку. У поставщика газа к знакам поверки замечаний нет.

Каких либо иных доказательств неисправности узла учета газа, принадлежащих ООО «Фруктони» поставщиком газа в Управление не представлено.

Таким образом, исходя из вышеизложенного, у поставщика газа ООО «Газпром» не имелось законных оснований отказывать потребителю ООО «Фруктони» в проведении расчетов за газ в соответствии с фактически потребленным объемом, а также производить расчет за поставленный газ с 12.04.2016г. по 06.05.2016г исходя из проектной мощности газопотребляемых установок потребителю ООО «Фруктони», при наличии исправного узла учета газа, и также требовать оплаты незаконно начисленной суммы под угрозой отключения.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Закона 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), 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 целях установления доли, занимаемой указанным Обществом на рынке оптовой реализации природного газа для профессионального потребления (производственных нужд) в границах Кабардино-Балкарской Республики Управлением в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 проведен анализ и оценка состояния конкуренции на рынке оптовой реализации природного газа для профессионального потребления (производственных нужд) в границах Кабардино-Балкарской Республики.

Согласно письму от 05.05.2016г. №37-08-12 и от 09.12.2016г. №37-08-4254 Государственного комитета Кабардино-Балкарской Республики по энергетике, тарифам и жилищному надзору, являющийся надзорным органом, в том числе, в области газоснабжения; письму от 06.05.2016г. №БК-04/1270 и от 14.12.2016г. №ВА-04/2964 газораспределительной компании ОАО «Газпром газораспределение Нальчик», на территории Кабардино-Балкарской Республики с 2015 года по 2016 год деятельность по поставке в Кабардино-Балкарскую Республику природного газа по газораспределительным сетям для промышленных предприятий, включая поставку природного газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан, осуществляет в единственном числе ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск

(357500, Ставропольский край, г. Пятигорск, ул. Ермолова, д. 42).

Проведенный анализ выявил доминирующее положение ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск», доля которого составила 100,0%. В соответствии с аналитическим отчетом от 10.05.2016г. единственным поставщиком природного газа на территории Кабардино-Балкарской республики является ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск».

Согласно части 1 статьи 10 Закона 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.

Пунктом 1 статьи 10 ГК РФ установлены пределы осуществления гражданских прав, согласно которым не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В [постановлении](#) Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее - Постановление Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации №30) отмечается, что [статья 10](#) ГК РФ, запрещающая использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке, относится к нормам [ГК РФ](#), на которых основано антимонопольное законодательство. При этом суду или антимонопольному органу при оценке действий (бездействия) хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение, 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.

Из вышеуказанного следует, что ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск», занимая доминирующее положение на товарном рынке, обязано соблюдать запреты и ограничения, установленные антимонопольным законодательством.

В соответствии с [пунктом 5 статьи 4](#) Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Согласно [абзацу 3 части 1 статьи 2](#) ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в

этом качестве в установленном законом порядке.

Как следует из материалов дела ООО «Фруктони» зарегистрировано в качестве юридического лица (ОГРН 1130725001483/ИНН 0725012050) и в соответствии с ЕГРЮЛ занимается такими видами предпринимательской деятельности как ОКВЭД 10.39; 10.39.1; 10.39.2; 10.8; 10.89; 10.89.5.10.89.7; 10.89.8; 10.89.9; 46.3.

Таким образом, ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск», в лице филиала в Кабардино-Балкарии, занимая доминирующее положение на товарном рынке, обязано соблюдать запреты и ограничения, установленные антимонопольным законодательством.

Таким образом, на отношения между поставщиком газа ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» и ООО «Фруктони» распространяется часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, где установлен запрет на действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов хозяйствующего субъекта в сфере предпринимательской деятельности.

Вместе с тем, пункт 21-23 Правил поставки газа №162 не предусматривает применения расчетного метода по нормативу при наличии исправного узла учета газа, а напротив, обязывает как поставщика ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск», так и потребителя ООО «Фруктони» производить количественный учет потребляемого газа.

Кроме того, как следует из материалов дела ООО «Фруктони» обращалось с иском в Арбитражный суд КБР (арбитражное дело №А20-2414/2016) с заявлением признать к ООО «Газпром межрегионгаз Пятигорск» о признании акта проверки недействительным. Решением Арбитражного суда КБР от 28.02.2017г. по делу №А20-2414/2016 ООО «Фруктони» отказано в удовлетворении требований. Решение Арбитражного суда КБР от 28.02.2017г. по делу №А20-2414/2016 мотивировано тем, что такой способ защиты как признание акта и счета недействительными действующим законодательством не предусмотрен. Этим же решением Арбитражный суд отказал ООО «Газпром межрегионгаз Пятигорск» в удовлетворении встречного иска о взыскании с ООО «Фруктони» задолженности за газ, потребленный в апреле и мае 2016.

Вместе с тем, как уже было указано выше поставщиком газа ООО «Газпром межрегионгаз Пятигорск» письмом от 29.06.2016 г. №15-3804-МП уведомило ООО «Фруктони» о намеченном ограничении поставок газа в случае неоплаты объема газа.

Таким образом, действия ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» по отказу ООО «Фруктони» в расчете потребленного газа по фактически потребленному объему газа, отказу в принятии акта ФБУ «Кабардино-Балкарский ЦСМ» №19-16 при расчетах за поставленный газ, составлении ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» акта проверки состояния и применения средств измерений измерительного комплекса учета природного газа от 12.04.2016г. с указанием на не соответствие узла учета газа ГОСТ Р 8.740-2011 в отсутствие на то законных полномочий и как следствие незаконное применение расчетного метода за поставленный газ по нормативу (с 12.04.2016г. по 06.05.2016г) при наличии

исправного узла учета газа, а также направление уведомления с требованием оплаты незаконно начисленной суммы под угрозой отключения газа, нарушают часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Учитывая вышеизложенное 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»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск», выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением, путем отказа ООО «Фруктони» в расчете объема потребленного газа по фактически потребленному объему газа, отказа в принятии акта ФБУ «Кабардино-Балкарский ЦСМ» №19-16 при расчетах за поставленный газ, составлении ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» акта проверки состояния и применения средств измерений измерительного комплекса учета природного газа от 12.04.2016г. с указанием на не соответствие узла учета газа ГОСТ Р 8.740-2011 в отсутствие на то законных полномочий и как следствие незаконное применение расчетного метода за поставленный газ по нормативу (с 12.04.2016г. по 06.05.2016г.) при наличии исправного узла учета газа, а также направление уведомления с требованием оплаты незаконно начисленной суммы под угрозой отключения газа, нарушающими часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела должностному лицу Кабардино-Балкарского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии А.С. Куантов

Члены Комиссии: З.Х. Балкаров

О.Х.Татаров

Ответчик:

ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск»

357500, Ставропольский край, г. Пятигорск,
ул. Ермолова,42

190000, г.Санкт-Петербург, ул. Галерная,
д.20-22, литер А, пом. 169 Н1

Заявитель:

ООО «Фруктони»

361304. КБР, Урванский район, с.Кахун, автодорога «Старый Черек-Черная Речка»-
14км.

Дело №06/05-17

ПРЕДПИСАНИЕ №06/05-17

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

22 августа 2017 года г.Нальчик

Комиссия Кабардино-Балкарского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Куантова А.С. – председателя Комиссии, Врио заместителя руководителя Управления;

Членов Комиссии:

Балкарова З.Х. – заместителя начальника отдела Управления;

Татарова О.Х. – главного специалиста – эксперта Управления;

в отсутствие представителя ООО «Фруктони», уведомленного надлежащим образом о дате и времени рассмотрения;

в присутствии представителя ответчика ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального Закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего Решения от 22 августа 2017 года по делу №06/05-17 о нарушении ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск», прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», путем аннулирования акта проверки состояния и применения средств измерений измерительного комплекса учета природного газа от 12.04.2016г. составленного в отношении ООО «Фруктони», а также прекращения начисления сумм за газ с 12.04.2016г. по 06.05.2016г ООО «Фруктони» с применением расчетного метода по проектной мощности.

2. Представить доказательства исполнения настоящего Предписания в адрес Кабардино-Балкарского УФАС России в срок до 10.10.2017г.

Председатель Комиссии А.С. Куантов

Члены Комиссии: З.Х. Балкаров

О.Х.Татаров

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5. Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.