

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №02-08\02-02-19

г. Владикавказ

Резолютивная часть решения оглашена 10 июня 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 17 июня 2019 года

Комиссия Северо-Осетинского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства №02-08\02-02-19 в составе:

Председатель Комиссии Р. Р. Плиев – руководитель управления

Члены Комиссии: Г. Б. Кайтуков – заместитель
руководителя

А. Б. Дзарахохов – начальник отдела

Э. Ч. Кантемирова - ведущий специалист-
эксперт

рассмотрев дело №02-08/02-02-19 по признакам нарушения ООО «Газпром межрегионгаз Владикавказ» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 -ФЗ «О защите конкуренции», с участием:

- от ответчика: ООО «Газпром межрегионгаз Владикавказ» - К.М.Э. (доверенность от 11.03.2019 № 160/19); Н.О.Л. (доверенность от 11.03.2019 № 166/19);

- от заявителя: ООО СО ЧОП «Юстас» - директор П. В. Т.

УСТАНОВИЛА:

В Северо-Осетинское УФАС России поступило заявление ООО СО ЧОП «Юстас» на действия ООО «Газпром межрегионгаз Владикавказ», связанное с ущемлением поставщиком газа интересов заявителя.

Согласно заявлению, представителями ООО «Газпром межрегионгаз Владикавказ» была проведена проверка

газопотребляющего оборудования ООО СО ЧОП «Юстас». Актом проверки узла учета газа № 5-181012-3 от 12.10.2018 поставщиком газа было зафиксировано, что свинцовая пломба завода-изготовителя опломбирована навесной пломбой № 3802649.

21.11.2018 г. ООО СО ЧОП «Юстас» было получено предупреждение от ООО «Газпром межрегионгаз Владикавказ» № 72-15-1853-АП от 09.10.2018 о приостановлении подачи газа на основании имеющейся задолженности, 26.11.2018 г. заявителем получена счет-фактура от 31.10.2018 № 39863, в соответствии с которой поставщиком газа произведен расчет по мощности неопломбированного газоиспользующего оборудования в период с 01 по 31 октября 2018 года, и сумма за поставленный газ составила 62 281,21 рублей.

ООО СО ЧОП «Юстас» в адрес ООО «Газпром межрегионгаз Владикавказ» было направлено письмо от 22.11.2018 о несогласии с полученным предупреждением, а также ходатайство о предоставлении подтверждающих документов, послуживших основанием для начисления указанной суммы за октябрь 2018 года.

29.11.2018 заявителем было получено уведомление от 06.11.2018 № 15-23-04/181 об определении количества поставляемого газа по проектной мощности неопломбированных газопотребляющих установок исходя из времени, в течение которого подавался газ, до устранения выявленного нарушения.

Между тем, из заявления ООО СО ЧОП «Юстас» следует, что наличие навесной пломбы № 3802649, отраженное в акте проверки узла учета газа от 12.10.2018 № 5-181012-3, числится за потребителем ООО СО ЧОП «Юстас» в соответствии с актом инвентаризации газового оборудования, узла учета газа и номеров установленных пломб от 02.06.2010 №1210.

По мнению заявителя поставщиком газа безосновательно начислена сумма за поставленный газ в указанный период по мощности неопломбированного газоиспользующего оборудования, что указывает на недобросовестность в действиях поставщика и злоупотребление доминирующим положением, заключающемся вщемлении интересов ООО СО ЧОП «Юстас».

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), основанием для возбуждения и

рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является заявление юридического или физического лица, указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Приказом Северо-Осетинского УФАС России от 21.02.2019 № 16 возбуждено дело № 02-08/02-02-19 о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением от 22.02.2019 № 322 в качестве ответчика по делу привлечено ООО «Газпром межрегионгаз Владикавказ».

Выслушав заявителя, доводы сторон и рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Отношения между поставщиками и покупателями газа регулируются законодательством о газоснабжении, в частности Федеральным законом от 31.03.1999 № 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» (далее – Закон о газоснабжении), 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, утвержденных приказом Минэнерго Российской Федерации от 30.12.2013 № 961. (далее - Правила учета газа № 961).

В соответствии с положениями статьи 2 Закона о газоснабжении, поставщиком (газоснабжающей организацией) является собственник газа или уполномоченное им лицо, осуществляющие поставки газа потребителям по договорам.

В соответствии с положениями статьи 2 Закона о газоснабжении и пунктом 5 Правил поставки газа, поставка газа осуществляется 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.

Правила определяют отношения между поставщиками и покупателями газа, в том числе газотранспортными организациями и газораспределительными организациями, и обязательны для всех юридических лиц, участвующих в отношениях поставки газа через

трубопроводные сети.

В соответствии с пунктом 32 Правил поставки газа, стороны исполняют договорные обязательства в соответствии с Гражданским Кодексом Российской Федерации, иными законами и правовыми актами Российской Федерации и настоящими Правилами.

Как следует из материалов дела между ООО СО ЧОП «Юстас» (далее – покупатель) и ООО «Газпром межрегионгаз Владикавказ» (далее – поставщик) заключен договор поставки газа от 20.10.2017 № 39-2-11137/18-22 (далее – договор).

Согласно условиям договоров поставщик обязуется поставлять, а покупатель получать и оплачивать газ горючий природный.

Согласно пункту 4.1 Договора количество поставляемого газа (объем) определяется по узлу учета газа поставщика, установленного у покупателя. При отсутствии узлов учета газа у поставщика, их неисправности, несоответствии требованиям нормативной документации, отсутствии действующего поверительного клейма количество поданного газа определяется по показаниям узла учета газа покупателя.

При отсутствии либо неисправности узлов учета газа, по которым производится определение количества газа, а также отсутствии или нарушении действующих знаков проверки, отсутствии или нарушении пломб, установленных Поставщиком на байпасах узлов учета, местах присоединения узла учета к газопроводу, корпусе счетчика и/или счетного механизма, составных частях узла учета, при несоответствии узла учета газа требованиям действующих нормативно-технических документов, при измерении объемного расхода газа при рабочих условиях выше верхнего (максимального) значения диапазона измерений узла учета газа, при наличии признаков несанкционированного вмешательства в работу узла учета газа, наличии механического повреждения узла учета или его составной части, истечении срока поверки узла учета или его составной части, количество поставляемого газа определяется по проектной мощности неопломбированных газопотребляющих установок исходя из времени, в течение которого подавался газ в период отсутствия либо неисправности средств измерения, либо по соглашению сторон.

В случае недопуска представителей Поставщика к газопотребляющему оборудованию и к узлу учета газа, Поставщик

вправе определять количество поставляемого газа по проектной мощности неопломбированных газопотребляющих установок Покупателя, исходя из 24 часов их работы в сутки с начала расчетного периода или с даты проведения Поставщиком последней проверки.

Под неисправностью узла учета газа 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 действующих знаков поверки.

В соответствии с пунктом 4.2 договора определение количества газа (объема) производится по контрольно-измерительным приборам узла учета газа в соответствии с требованиями ГОСТ 8.586.1-5 2005, ГОСТ 8.741-2011, ГОСТ 8.740-2011 во взаимосвязи с ГОСТ 30319.0-3-96, с учетом ГОСТ 31369-2008 (ИСО 6976:1995) и ГОСТ 31370-2008 (ИСО 10715:1997) и иными нормативными документами, вступившими в силу, в течение действия настоящего договора.

Поставщиком газа в отношении потребителя ООО СО ЧОП «Юстас» была проведена проверка узла учета газа. По результатам проверки узла учета газа поставщиком газа составлен акт от 12.10.2018 № 5-181012-3 (далее – Акт), которым зафиксировано, что свинцовая пломба завода-изготовителя опломбирована навесной пломбой № 3802649.

Из содержания Акта усматривается, что от его подписания представители заявителя отказались.

Из письменных объяснений ООО «Газпром межрегионгаз Владикавказ» следует, что на основании выявленного и отраженного в Акте нарушения, потребителю ООО СО ЧОП «Юстас» была начислена сумма за поставленный в октябре 2018 года газ - по проектной мощности неопломбированных газопотребляющих установок, а также направлялось предупреждение от 08.05.2018 о намеченном отключении поставки газа, однако потребителем была произведена оплата указанной в предупреждении задолженности и отключение не было осуществлено.

В то же время, заявителем представлена копия предупреждения, полученная от поставщика газа 21. 11. 2018 г. (исх. № 72-15-1853-АП от 09.10.2018) о намеченном отключении поставки газа на основании образовавшейся задолженности в размере 62 216, 18 рублей.

Комиссией установлено, что навесная пломба № 3802649, отраженная в акте проверки узла учета газа № 5-181012-3 от 12.10.2018 не является нарушением пломбы завода-изготовителя, так как числится за потребителем ООО СО ЧОП «Юстас», что подтверждается актом инвентаризации газового оборудования, узла учета газа и номеров установленных пломб от 02.06.2010 №1210, представленным в Северо-Осетинское УФАС России.

Таким образом, в представленных документах и сведениях не усматривается подтверждение неисправности узла учета газа, которое могло явиться основанием для определения количества поставляемого газа по проектной мощности неопломбированных газопотребляющих установок за период с 01.10.2018 г. по 31.10.2018 г.

Кроме того, при рассмотрении дела 22.04.2019 г. представитель ответчика по доверенности – К.М.Э. сообщила Комиссии, что в возможно короткий срок заявителю будет произведен перерасчет суммы за поставленный газ, начисленной за период с 01.10.2018 по 31.10.2018 гг., однако на момент вынесения решения по делу перерасчет указанной суммы поставщиком газа не произведен.

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 поставки газа в границах РСО-Алания 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 поставки газа в границах РСО-Алания.

Проведенный анализ выявил доминирующее положение ООО «Газпром межрегионгаз Владикавказ» на рассматриваемом рынке, доля которого составляет более 50 %.

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.

ООО «Газпром межрегионгаз Владикавказ», занимая доминирующее положение на товарном рынке, обязано соблюдать запреты и ограничения, установленные антимонопольным законодательством.

Согласно пункту 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30, запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц. Исходя из системного толкования положения статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действия (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц. Самостоятельным итогом злоупотребления, хозяйствующим субъектом, доминирующим положением, может быть ущемление интересов других лиц.

Таким образом, действия ООО «Газпром межрегионгаз Владикавказ» занимающего доминирующее положение, выразившиеся в применении расчетного метода по проектной мощности неопломбированных газопотребляющих установок ООО СО ЧОП «Юстас», при наличии исправного узла учета газа и выставлению счет - фактуры № 39863 от 31.10.2018, указывающей на обязанность ООО СО ЧОП «Юстас» по оплате за поставленный газ в период с 01 по 31 октября 2018 года, ущемляют интересы ООО СО ЧОП «Юстас»

и нарушают часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Газпром межрегионгаз Владикавказ» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Нарушение выразилось в применении расчетного метода по проектной мощности неопломбированных газопотребляющих установок ООО СО ЧОП «Юстас», при наличии исправного узла учета газа и выставлению счет - фактуры № 39863 от 31.10.2018, указывающей на обязанность ООО СО ЧОП «Юстас» по оплате, повлекших ущемление интересов заявителя.

2. Выдать ООО «Газпром межрегионгаз Владикавказ» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела должностному лицу отдела защиты конкуренции на товарных рынках для решения вопроса о возбуждении административного производства.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

Председатель Комиссии

Плиев Р. Р.

Члены Комиссии:

Кайтуков Г. Б.

Дзарахохов А. Б.

Кантемирова Э. Ч.