

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№524-ФАС52-03/15

29 мая 2015 года

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть постановления объявлена 26.05.2015.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области Ю.Н.Гребнев, рассмотрев материалы дела **№524-ФАС52-03/15** об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, возбужденного в отношении **открытого акционерного общества «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород»** (603005, г. Нижний Новгород, Верхне-Волжская наб., д.5; ИНН 5260070633),

руководствуясь статьями 23.48, 26.11, 29.9-29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с протоколом об административном правонарушении от 06.05.2015 №524-ФАС52-03/15 открытому акционерному обществу «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» (далее – ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород», поставщик газа) вменяется совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс), а именно: *совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом, за исключением субъекта естественной монополии, действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий не является и не может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 настоящего Кодекса.*

По правилам части 1.1 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению настоящего административного дела явилось принятие комиссией Нижегородского УФАС России решения от 30.10.2014 по делу №781-ФАС52-03/14, которым признан установленным факт нарушения ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части

неправомерного определении объемов поставленного газа обществу с ограниченной ответственность Центр Технического Обеспечения «Меркурий» в периоды времени с 14.01.2014 по 17.01.2014, с 01.04.2014 по 14.04.2014 и направлении уведомлений об ограничении поставки газа от 23.05.2014 №495, от 06.06.2014 №1480 в отсутствие правовых оснований.

Рассмотрение дела №781-ФАС52-03/14 прекращено в связи с добровольным устранением ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» нарушения антимонопольного законодательства

ООО ЦТО «Меркурий» привлечено к производству по настоящему административному делу в качестве потерпевшего.

Протокол об административном правонарушении составлен в отсутствие законного представителей поставщика газа, надлежащим образом извещенного о времени и месте составления протокола (подтверждено уведомлением о вручении почтового отправления №60300078801328). При составлении протокола присутствовал защитник поставщика газа по доверенности от 31.12.2014 №16 <...>

Законный представитель ООО ЦТО «Меркурий» надлежащим образом извещался о времени и месте составления протокола об административном правонарушении (почтовое отправление №60300085659288 вручено 24.04.2015); на составление протокола представителя не направил.

Определением Нижегородского УФАС России от 12.05.2015 №ЮГ-03/1925 рассмотрение административного дела назначено на 26 мая 2015 года в 14-00 в помещении Управления. Названный документ получен ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород 18.05.2015 (уведомление о вручении почтового отправления №60300086389689), ООО ЦТО «Меркурий» - 20.05.2015 (уведомление о вручении почтового отправления №60300086389672).

Административное дело №524-ФАС52-03/15 рассмотрено с участием защитника лица, привлекаемого к ответственности, <...> (доверенность от 31.12.2014 №17), представителя потерпевшего <...> (по доверенности от 19.01.2015 №1).

При рассмотрении дела <...> сообщила, что в настоящее время Арбитражным судом Нижегородской области в рамках судебного дела №А43-2295/2015 рассматривается исковое заявление ООО ЦТО «Меркурий» об урегулировании разногласий по договору на поставку газа № 33-3-2522-4/2015 от 01.12.2014. В результате разрешения данного спора могут быть установлены новые обстоятельства, в том числе и проектная мощность газопотребляющего оборудования ООО ЦТО «Меркурий», отличная от мощности, указанной в договоре на поставку газа от 01.11.2011 №33-3-2522-4/2012.

Кроме этого, защитник ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» просила прекратить производство по делу в связи с отсутствием состава административного правонарушения в действиях юридического лица. По ее мнению, к нарушению поставщиком газа антимонопольного законодательства привели действия отдельных должностных лиц; вина юридического лица как таковая отсутствует.

Изучив материалы дела, заслушав позиции участвующих в производстве по делу лиц, оценив имеющиеся доказательства в их совокупности, достаточности и взаимосвязи, должностное лицо Нижегородского УФАС России, рассматривающее дело, приходит к следующим выводам.

ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» приказом Нижегородского УФАС России от 29.11.2001 №223 (с учетом изменений, внесенных приказом от 21.03.2011 №71) включено в реестр хозяйствующих субъектов (за исключением финансовых организаций), имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов (далее – Реестр хозяйствующих субъектов), по позиции «оптовая реализация газа горючего природного» на территории Нижегородской области с долей более 50 процентов.

Согласно пункту 13 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» 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 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта, 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.

С учетом изложенного ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» занимает доминирующее положение на рынке оптовой реализации природного газа, поэтому действия данного общества могут быть предметом рассмотрения и оценки антимонопольного органа (в том числе в контексте соблюдения требований части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещает действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Согласно разъяснениям Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации, содержащимся в постановлении от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», приведенный в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции перечень запрещенных действий не является исчерпывающим. При этом, оценивая такие действия (бездействие) как

злоупотребление доминирующим положением, 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.

Применительно к рассматриваемым обстоятельствам установлено, что ООО ЦТО «Меркурий» оказывает услуги теплоснабжения и горячего водоснабжения юридическим лицам (ООО «КЕДР», ФГБОУ ВПО Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации, ГБОУ СПО «Нижегородский автотранспортный техникум», ГБОУ СПО «Нижегородский строительный техникум» и другие), индивидуальным предпринимателям, жителям многоквартирных домов города Нижнего Новгорода, расположенных на улице Бекетова (дома №№ 1, 1а, 2, 4) и проспекте Гагарина (дома №№ 48, д.52, д.54), приобретая для указанных целей природный газ у ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород».

Согласно договору на поставку газа от 01.11.2011 №33-3-2522-4/2012, поставщик (ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород») берет на себя обязательство поставлять газ, а покупатель (ООО ЦТО «Меркурий») – принимать его и оплачивать.

Полное или частичное отсутствие оплаты по договору (в том числе полное или частичное отсутствие авансовых платежей) в сроки, оговоренные настоящим договором, является основанием для сокращения поставки газа, вплоть до полного ее прекращения (пункт 6.1 Договора).

ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» и ООО ЦТО «Меркурий» (далее также стороны) договорились, что объем газа на каждый квартал с разбивкой на месяцы и сутки они согласовывают путем подписания соответствующих дополнительных соглашений к договору поставки газа. Суточный договорный объем поставки газа (суточная норма) по договору определяется путем деления месячного договорного объема поставки газа на количество календарных дней соответствующего месяца поставки газа (пункт 2.5 договора).

Изменение месячных объемов поставки газа (в пределах согласованного годового объема поставки) может производиться на основании заявки покупателя, поданной поставщику не позднее 15 числа месяца, предшествующего месяцу поставки газа.

Согласно пункту 3.3 договора объем газа, выбранный в сутки поставки, не должен превышать суточный договорной объем.

Как следует из пункта 3.5 договора, при перерасходе газа сверх договорного суточного объема покупатель оплачивает стоимость отобранного им газа сверх суточного объема, стоимость его транспортировки, специальной надбавки для финансирования программы газификации за каждые сутки с применением коэффициента в соответствии с пунктом 17 Правил поставки газа в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 №162 (далее – Правила поставки газа),

с 16 сентября по 14 апреля – 1,5,

с 15 апреля по 15 сентября – 1,1.

Количество газа, передаваемого покупателю, определяется по показаниям средств измерений узлов учета газа стороны, передающей газ. При неисправности или отсутствии узлов учета газа у стороны, передающей газ, объем переданного газа определяется в соответствии с показаниями средств измерений учета газа покупателя, а при их отсутствии или неисправности – в соответствии с правилами, предусмотренными Техническим соглашением к договору (пункт 4.3 договора).

По смыслу пункта 3.3 Технического соглашения к договору поставки газа №33-3-2522-4/2012 (в редакции дополнительного соглашения от 09.11.2013) при отсутствии узлов учета газа (приборов учета газа) у покупателя, их неисправности, несоответствии требованиям нормативной документации, в том числе отсутствии или *нарушении пломб, установленных поставщиком на приборах учета или задвижках байпасов узлов учета, на вводных задвижках, при несанкционированном газопотреблении покупателем с момента отключения его поставщиком, при непредставлении покупателем данных о расходе газа (показаний приборов учета газа, диаграмм, распечаток по расходу и т.д.), при обнаружении поставщиком негерметичности задвижек байпасов, определение количества поставляемого газа производится по проектной мощности установок исходя из круглосуточной работы за весь период, исключая то газопотребляющее оборудование, которое отключено и опломбировано соответствующими службами поставщика начиная с отчетных суток, следующих за датой последней проверки поставщиком и до момента приемки узлов учета газа (приборов учета газа) поставщиком с составлением соответствующего акта.*

Согласно приложению 1 к техническому соглашению к договору №33-3-2522-4/2012 ООО ЦТО «Меркурий» имеет следующее газопотребляющее оборудование:

1. Котел Prextetrm RSW-300 проектной мощностью **44,50 м³/час**;
2. Котел Prexther-RSW-1060 проектной мощностью 174,60 м³/час;
3. Котел ДКВР-6,5-13 проектной мощностью **470,0 м³/час**;
4. 2 котла ДКВР-4-13 проектной мощностью 340,0 м³/час.

На указанное оборудование установлен единый узел учета в составе: 1) газового счетчика RVG-EK №26084875, 2) корректора EK-260 №60311068, 3) встроенного преобразователя давления, 4) встроенного термопреобразователя, 5) датчика разности давления Метран 100 ДД №314957, 6) измерительного комплекса СГ-ЭК-ВЗ-Р-0,5-400/1.6.

Фактически выработка тепловой энергии ООО ЦТО «Меркурий» осуществляется двумя котлами Prextetrm RSW-300 и ДКВР-6,5-13; оставшиеся три котла являются резервными.

Передача показаний прибора учета производится посредством использования оборудования системы телеметрии автоматизированной системы коммерческого учета газа, установленной на узле учета.

23.05.2014 ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» направило в адрес ООО ЦТО «Меркурий» уведомление №495 об ограничении поставки газа в виде полного отключения с 27.05.2014 в связи с наличием задолженности по договору.

06.06.2014 потерпевшим получено повторное уведомление №1480; в указанном документе поставщик газа сообщил, что по состоянию на 06.06.2014 задолженность ООО ЦТО «Меркурий» по оплате поставленного газа составляет 3 236 686,13 рубля, и в случае несоблюдения условий по оплате «будут применены санкции в виде принудительного сокращения поставки газа вплоть до полного отключения».

Установлено, что вышеуказанная сумма, предъявленная ООО ЦТО «Меркурий» в качестве задолженности, возникла в результате разногласий привлекаемого к ответственности лица и потерпевшего по вопросу определения объема поставленного газа за два временных интервала: 1) с 14.01.2014 по 17.01.2014, 2) с 01.04.2014 по 14.04.2014.

14 января 2014 года в 10-00 вышел из строя прибор учета, о чем представителем ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» составлен акт о снятии в поверку оборудования, подписанный представителями поставщика газа и ООО ЦТО «Меркурий». Из акта следует, что для проведения периодической поверки сняты приборы (счетчик газа RVG-EK №26084875, корректор EK-260 №60311068, датчик разности давления Метран 100 ДД №314957); котлы Prexther-RSW-1060 и ДКВР-4-13 опломбированы.

В приложении к указанному акту представителем ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» составлен перечень газопотребляющего оборудования ООО ЦТО «Меркурий» (котел №1 ДКВР 4/13 мощностью **446,0** м³/час, котел №2 ДКВР 4/13 мощностью **446,0** м³/час, котел №3 ДКВР 6,5/13 мощностью **721,0** м³/час, котел №4 Prextetrm RSW-300 мощностью **35,04** м³/час, котел №5 Prexther-RSW-1060 мощностью **122,53** м³/час). В связи с тем, что в указанном в приложении к акту о снятии в поверку оборудования имеются расхождения с отраженными в договоре на поставку газа величинами проектной мощности котлов, представитель ООО ЦТО «Меркурий» подписать указанный акт отказался.

17 января 2014 года взятое на поверку оборудование вновь установлено; данный факт отражен в акте о проведении работ на измерительном комплексе от той же даты. Материалами (суточными отчетами) подтверждается, что время начала работы узла учета 15-00.

В сводном акте №852-501/1 к договору №33-3-2522-4/2012 о количестве поданного-принятого газа от 31.01.2014 ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» указало, что объем отобранного ООО ЦТО «Меркурий» газа в январе 2014 года составил 340568 м³. В период времени с 14.01.2014 по 16.01.2014 по расчетам ответчика объем отобранного потерпевшим газа превысил суточную норму на 4758 м³ в каждый день.

На основании данного сводного акта составлен акт №852-501/1 к договору №33-3-2522-4/2012 об оказании снабженческо-сбытовых услуг и услуг по транспортировке газа по распределительным газопроводам от 31.01.2014, товарная накладная от 31.01.2014 №9942, счет-фактура №009942 на общую сумму 1863993,47 рубля.

Однако акты о количестве поданного-принятого газа и об оказании снабженческо-сбытовых услуг и услуг по транспортировке газа по распределительным газопроводам от 31.01.2014 подписаны ООО ЦТО «Меркурий» с разногласиями. В

частности, в сводном акте о количестве поданного-принятого газа потерпевший отразил, что фактическое потребление газа за январь 2014 года составило 321970 м³, в том числе потребление сверх договорного объема – 1357 м³.

Исходя из приведенных расчетов, ООО ЦТО «Меркурий» оплатило ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» стоимость поставленного в январе 2014 года газа в меньшем размере (1727245,07 рубля с учетом НДС); неоплаченная сумма в размере 136748,4 рубля расценена поставщиком газа в качестве задолженности по договору.

Между тем, проверяя правильность определения ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» объемов газа, поставленного в январе 2014 года, учитывается следующее.

Согласно пункту 23 Правил поставки газа, пункту 2.2 Правил учета газа (утверждены Министерством топлива и энергетики Российской Федерации 14.10.1996, далее – Правила учета 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.*

Таким образом, с учетом приведенных положений законодательства, пункта 3.3 Технического соглашения к договору поставки во время нахождения прибора учета на поверке (с 10-00 14.01.2014 по 15-00 17.01.2014, всего 77 часов) объем поставленного ООО ЦТО «Меркурий» газа должен быть определен исходя из проектной мощности неопломбированных котлов Prextetrm RSW-300 (проектная мощность 44,5 м³/час) и ДКВР-6,5-13 (проектная мощность 470,0 м³/час); совокупная мощность котлов – 514,5 м³/час. Следовательно, совокупный объем отобранного газа за указанный период времени составил: 514,5 м³/час * 77 час = 39 616,5 м³.

В период с 01.01.2014 (с 10-00) до 14.01.2014 (до 10-00) ООО ЦТО «Меркурий» согласно показаниям узла учета приняло 94004 м³ газа; в период с 17.01.2014 (после 15-00) до 01.02.2014 (до 10-00) – 188350 м³.

Таким образом, за январь 2014 года ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» поставило потерпевшему газ в объеме 321970,5 м³ (39 616,5 м³+ 94004 м³+ 188350 м³), что меньше той величины, которую поставщик газа указал в сводном акте о количестве поданного-принятого газа №852-501/1 и требовал оплатить (340568 м³).

15 апреля 2014 года инспекция ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» в составе инженера Петрова М.В. и инженера первой категории <...> произвела обследование технического состояния коммерческого узла учета газа, в ходе которого выявлено в числе прочих следующее обстоятельство, отраженное в акте-предписании: «нарушены требования п. 2.7 Правил учета газа – узел учета должен быть защищен от несанкционированного вмешательства – повреждена защита

измерительного комплекса СГ-ЭК-ВЗ-Р-0,5-400/1.6 №2607442 от несанкционированного снятия».

30.04.2014 в сводном акте №18104-501/4 к договору №33-3-2522-4/2012 о количестве поданного-принятого газа ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» исчислило объем поставленного в период с 01.04.2014 по 14.04.2014 газа по проектной мощности неопломбированных газопотребляющих агрегатов. При таких расчетах фактическое потребление газа в сутки в период с 01.04.2014 по 14.04.2014 составило 31790 м³, потребление газа за апрель 2014 года – 485449 м³. При согласованной норме потребления в апреле 2014 года в 6100 м³ отклонение от суточной нормы поставки в период с 01.04.2014 по 14.05.2014 составило 25690 м³ ежедневно.

Акт о количестве поданного-принятого газа подписан ООО ЦТО «Меркурий» с разногласиями, в частности потерпевший зафиксировал, что потребление газа за апрель 2014 года на основании приборов учета составляет 96996,7054 м³.

На основании данного акта составлены: акт №18104-501/4 к договору №33-3-2522-4/2012 об оказании снабженческо-сбытовых услуг и услуг по транспортировке газа по распределительным газопроводам от 30.04.2014, товарная накладная от 30.04.2014 №42530, счет-фактура от 30.04.2014 №042530 на общую сумму 3009237,74 рубля.

Однако, по мнению ООО ЦТО «Меркурий», стоимость поставленного газа в апреле 2014 года, определенная по показаниям прибора учета, должна составить 520170,02 рубля.

Анализируя вышеприведенные действия поставщика газа, принимается во внимание, что по смыслу пункта 4.2 Технического соглашения к договору поставки газа №33-3-2522-4/2012 ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» имеет право в любое время суток проверить узел учета газа ООО ЦТО «Меркурий», техническое состояние и правильность функционирования средств измерения, входящих в узел учета газа, а также осуществить иные мероприятия по метрологическому контролю и надзору. Указанные проверки проводятся не менее 1 раза в месяц; по результатам проверки составляется акт проверки установленного образца.

Как указывалось ранее, в акте-предписании от 15.04.2014, составленном представителями ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» по итогам проверки, зафиксирован факт нарушения целостности пломбы «НТЭК-21» на узле учета потерпевшего.

Согласно положениям пункта 23 Правил поставки газа, пункта 2.2 Правил учета газа при неисправности узла учета газа объем переданного газа определяется по проектной мощности неопломбированных газопотребляющих установок исходя из 24 часов работы их в сутки за время неисправности узлов учета газа.

Согласно акту-предписанию от 11.04.2014, составленному ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород», инженером 1 категории <...> произведено обследование технического состояния коммерческого узла учета расхода газа ООО ЦТО «Меркурий». При этом отметок о том, что в ходе данной

проверки зафиксировано нарушение целостности пломбы «НТЭК-21» в акте-предписании не имеется.

Таким образом, указанным документом, составленным уполномоченным лицом ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород», зафиксирован факт надлежащего состояния узла учета потерпевшего (в том числе и целостность пломб на нем) по состоянию на 11.04.2014. Доказательств обратного в материалы дела не представлено.

Кроме того, 14.04.2014 представителем ОАО «Газпром газораспределение Нижний Новгород» проверена работа узла учета газа. Согласно записи в журнале технического обслуживания и текущего ремонта газового оборудования замечаний к работе узла учета газа на 14.04.2014 не имеется.

ОАО «Газпром газораспределение Нижний Новгород» является специализированной организацией, оказывающей ООО ЦТО «Меркурий» по договору от 01.06.2006 №22.0-04-4406 услуги абонентского технического обслуживания и ремонта газового оборудования и газопроводов, в том числе услуги технического обслуживания и текущего ремонта узла учета расхода газа.

Таким образом, в материалах дела имеется документальное подтверждение того обстоятельства, что 14.04.2014 пломба «НТЭК-21» на узле учета потерпевшего находилась в неповрежденном состоянии.

Установленные фактические обстоятельства, с учетом пункта 23 Правил поставки газа, пункта 2.2 Правил учета газа, свидетельствуют о том, что в результате неисправности узла учета газа (нарушение целостности пломбы) ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» могло определить объем поставленного в период неисправности газа по проектной мощности неопломбированного газопотребляющего оборудования исходя из их круглосуточной работы; однако под временем неисправности в рассматриваемом случае необходимо понимать период с 14.04.2014 по 15.04.2014 (1 сутки).

При таких обстоятельствах начисление поставщиком газа платы за поставленный газ исходя из той предпосылки, что в период с 01.04.2014 по 14.04.2014 объем потребленного газа должен рассчитываться по проектной мощности всех пяти котлов, неправомерно. Указанные действия ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» совершены без учета положений действующего законодательства, с превышением допустимых пределов реализации гражданских прав.

Таким образом, уведомления от 23.05.2014 №495, от 06.06.2014 №1480 об ограничении поставки газа направлены ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» в адрес ООО ЦТО «Меркурий» в отсутствие на то правовых оснований.

Изложенные действия поставщика газа ущемляют законные права и интересы ООО ЦТО «Меркурий», а потому расцениваются как нарушающие часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Аналогичные выводы содержатся в решении комиссии Нижегородского УФАС России от 30.10.2014 по делу №781-ФАС52-03/14.

Согласно статье 37 Федерального закона «О защите конкуренции» за нарушение

антимонопольного законодательства коммерческие организации несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом, за исключением субъекта естественной монополии, действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий не является и не может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 настоящего Кодекса, влечет административную ответственность по части 1 статьи 14.31 КоАП РФ

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых данным Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В рассматриваемой ситуации должностное лицо Нижегородского УФАС России приходит к выводу, что у привлекаемого к ответственности юридического лица имелась возможность для соблюдения норм действующего законодательства Российской Федерации, однако им в полной мере не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Как следствие, в указанных выше действиях

ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» имеется состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

Довод защитника ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» об отсутствии вины юридического лица по причине виновности в совершенном административном правонарушении только должностных лиц поставщика газа признается должностным лицом Нижегородского УФАС России несостоятельным.

Как следует из санкции части 1 статьи 14.31 КоАП РФ, привлечению к административной ответственности за совершение противоправных действий подлежат как юридическое лицо, так и его должностные лица. При этом, согласно части 3 статьи 2.1 Кодекса назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Также должностное лицо Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что для рассмотрения настоящего дела не имеет юридического значения судебный спор между ООО ЦТО «Меркурий» и ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород», разрешаемый в рамках дела №А43-2295/2015. В рассматриваемом случае факт злоупотребления ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» доминирующим положением на товарном рынке подтверждается документально. Выводы о наличии в действиях привлекаемого к ответственности юридического лица административного правонарушения

сделаны на основании имеющихся в материалах дела документов.

Статья 2.9 КоАП РФ предусматривает возможность освобождения лица, совершившего административное правонарушение, от административной ответственности в случае его малозначительности.

Между тем, исследовав характер совершенного ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» правонарушения, степень общественной опасности и его последствия, должностное лицо антимонопольного органа не усматривает оснований для квалификации его в качестве малозначительного. В рассматриваемой ситуации действия поставщика газа приводят к угрозе охраняемым законом общественным отношениям в сфере защиты конкуренции, направлены на причинение ущерба потребителя газа, в том числе путем незаконного инициирования процедуры ограничения поставки газа.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что протокол об административном правонарушении и иные документы составлены в соответствии с процессуальными требованиями КоАП РФ; срок привлечения ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» к административной ответственности не истек, других обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, также не установлено.

По правилам части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, свидетельствующих о тяжелом финансовом положении ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород», не установлено.

Санкция части 1 статьи 14.31 Кодекса предполагает назначение административного наказания на юридических лиц в виде административного штрафа в размере от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

В соответствии с примечанием к статье 14.31 КоАП РФ при наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

При рассмотрении настоящего дела должностное лицо Нижегородского УФАС России приходит к выводу о наличии предусмотренного пунктом 5 части 1 статьи 4.2 Кодекса обстоятельства, смягчающего административную ответственность поставщика газа, а именно: предотвращение лицом, совершившим административное правонарушение, вредных последствий административного правонарушения.

В частности, 4 сентября 2014 года ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» и ООО ЦТО «Меркурий» заключили дополнительное соглашение к договору на поставку газа №33-3-2522-4/2012 от 01.11.11, в котором отразили следующее.

«1. Стороны пришли к соглашению о том, что объем потребленного газа за январь 2014 года (исключая период с 14 января по 17 января 2014 года) определяется в соответствии с условиями договора с помощью средств измерений УУГ и составляет 282,353 тыс. м³.

Объем потребленного газа за период с 14 по 17 января 2014 года, в связи со снятием средства измерения, входящего в узел учета газа, для проведения очередной проверки, производится по проектной мощности газопотребляющего оборудования в соответствии с условиями договора и составляет 39,617 тыс. м³.

Сверхдоговорной объем потребления газа за январь 2014 года составил 1,357 тыс. м³.

2. Стороны пришли к соглашению о том, что объем потребленного газа за апрель 2014 года (исключая период времени с 10-00 14 апреля 2014 года по 10-00 15 апреля 2014 года) определяется в соответствии с условиями договора с помощью средств измерений УУГ и составляет 93,500 тыс. м³.

*Расчет потребленного газа за период с 10-00 14 апреля 2014 года по 10-00 15 апреля 2014 года производится по проектной мощности газопотребляющего оборудования, а именно: Prextetrm RSW-300, Prextetrm RSW-1060, ДВКР-4/13, ДВКР-6,5/13, в соответствии с условиями договора и составляет 24,698 тыс. м³. ((44,5 – проектная мощность котла Prextetrm RSW-300 + 174,60 проектная мощность котла Prextetrm RSW-1060 + проектная мощность котла ДВКР – 4/13 + проектная мощность котла ДВКР – 6,5/13 * 24 часа).*

Сверхдоговорной объем потребления газа за апрель 2014 года составил 19,399 тыс. м³.

На основании данного соглашения внесены соответствующие изменения в акты о количестве поданного-принятого газа, акты об оказании снабженческо-сбытовых услуг и услуг по транспортировке газа по распределительным газопроводам, товарные накладные, счета-фактуры.

Иных обстоятельств, смягчающих административную ответственность ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород», а равно и обстоятельств, отягчающих его административную ответственности, не установлено.

С учетом изложенного, учитывая положения пункта 5 статьи 4.2, часть 1 статьи 14.31, примечания к данной статье Кодекса, должностное лицо Нижегородского УФАС России назначает открытому акционерному обществу «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» административное наказание в виде административного штрафа в минимальном размере, предусмотренном санкцией применяемой нормы права, что составляет 300 000 рублей.

На основании вышеизложенного, руководствуясь 23.48, 26.11, 29.9-29.11 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать открытое акционерное общество «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» (603005, г. Нижний Новгород, Верхне-Волжская наб., д.5; ИНН 5260070633) **виновным** в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Назначить ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» административное наказание в виде административного штрафа **в размере 300000** (Триста тысяч пятьсот) **рублей**.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1, частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях настоящее постановление может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение десяти дней со дня вручения или получения копии постановления.

Предупредить ОАО «Газпром межрегионгаз Нижний Новгород» о том, что в соответствии с частью 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный данным Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена по следующим реквизитам:

Банк получателя – ГРКЦ ГУ Банка России по Нижегородской области;

БИК – 042202001; расчетный счет – 40101810400000010002;

Получатель – УФК по Нижегородской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области, лицевой счет – 04321510030);

Код налога – 16111602010016000140;

ИНН – 5260041262; КПП – 526001001; ОКАТО – 22401000000.

Назначение платежа – денежное взыскание (штраф) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, налагаемое федеральным органом государственной власти.

Заместитель

руководителя управления

Ю.Н. Гребнев