

Решение

- часть решения оглашена: 26.04.2017г. город Ростов-на-Дону

В полном объеме решение изготовлено: 12.05.2017г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: Батурин С.В. – заместитель руководителя управления – начальник отдела информационно-аналитического и взаимодействия с полномочным представителем Президента РФ.

Члены Комиссии: Алексенко И.В. – заместитель начальника отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;

Мирчев А.Г. – специалист - эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело № 1558/02 от 09 августа 2016 года по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» (далее – ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону», 344006, г. Ростов-на-Дону, пр. Ворошиловский, 20/17) п. 3 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), руководствуясь ст. 48.1 ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управлении Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) обратилась ИП Коломиец А.В. (344095, г. Ростов-на-Дону, пер. Нарядный, д. 19) о неправомерных, на ее взгляд, действиях ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону», выразившихся в необоснованном расчете объемов потребленного газа.

Между ИП Коломиец А.В. и ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» заключен договор поставки газа № 43-3-13443/13-Н от 27.12.2012г. (далее – Договор).

21.04.2016 ИП Коломиец А.В. было выявлено нарушение пломбы, о чем было сообщено ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону», что подтверждается заявлением (вх. № 40-01-27/780 от 21.04.2016).

27.04.2016 сотрудниками ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» был

составлен акт опломбировки.

Таким образом, потребление газа без учета осуществлялось с 21.04.2016 по 27.04.2016 и период потребления газа без учета составил 7 дней.

Между тем объем потребленного газа за период с 01.04.2016г. по 26.04.2016г. определен в соответствии с п.4.14. Договора.

Согласно п. 4.1. Договора стороной, ведущей учет газа является Поставщик.

Количество поставляемого газа (объем м³) определяется по узлам учета газа (далее УУГ) Поставщика, установленным на распределительных газопроводах. Узел учета – комплект средств измерений и устройств, обеспечивающий учет количества газа, а также контроль и регистрацию его параметров.

При неисправности или отсутствии УУГ Поставщика, а также при несоответствии их требованиям действующих стандартов, качество поставляемого газа определяется по УУГ ГРО. При неисправности или отсутствии УУГ Поставщика количество поставляемого газа определяется по УУГ Покупателя, согласно таблице №3 (при большем количестве Приложение).

Неисправностью УУГ является несоответствие его, либо другого из его составных частей метрологическим или техническим требованиям к средствам измерений, несоблюдение требований к условиям эксплуатации средств измерений, отсутствие действующих измерительных клейм.

Пунктом 4.14. Договора установлено, что количество поданного газа определяется по максимальной проектной мощности неопломбированного газоиспользующего оборудования, указанного в пункте 3.4. настоящего Договора, или иным способом, согласованным с Поставщиком, исходя из 24 часов работы в сутки

с 1-го числа текущего месяца поставки в случаях:

- отсутствия или неисправности УУГ у Покупателя;
- отсутствия или нарушения пломб, установленных Поставщиком и/или организацией, проводившей проверку;
- недопуска представителей Поставщика или ГРО для проверки приборов учета газа;
- с момента истечения срока проверки – при наличии неуполномоченных средств измерений в составе УУГ, в том числе сужающего устройства (СУ) и вычислителя (корректора).

В соответствии с п. 5. Правил поставки газа в Российской Федерации утвержденных Постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 № 162 (далее – Правила) 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.

Согласно пункту 30 Правил поставки газа в Российской Федерации поставка, и

отбор газа осуществляются исключительно на возмездной основе в соответствии с заключенным договором.

Как указано в п. 25. Правил ответственность за техническое состояние и поверку средств измерений учета газа несут организации, которым принадлежат средства измерений.

В силу п. 26. Правил каждая из сторон договора поставки газа или договора транспортировки газа обязана обеспечить представителю другой стороны возможность проверки в любое время работоспособности средств измерений, наличия действующих свидетельств об их поверке, а также документов об учете и использовании газа покупателем.

В соответствии с п. 23 Правил при неисправности или отсутствии средств измерений у передающей стороны объем переданного газа учитывается по средствам измерений 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 средств измерений, или иным методом, предусмотренным договором.

Пунктом 3.9. Правил учета газа утвержденных Приказом 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.

Ростовское УФАС России, усмотрев в действиях ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» признаки нарушения антимонопольного законодательства, вынесло предупреждение от 15.07.2016г. № 13252/02 (далее - предупреждение).

Отказавшись исполнить вынесенное предупреждение, ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» обратилось в Ростовское УФАС России с письмом от 07.07.2016 о невозможности исполнения предупреждения.

Таким образом, ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» не выполнило, в установленный срок предупреждение от 15.07.2016г. № 13252/02 и Ростовским УФАС России было возбуждено дело № 1558/02 от 09 августа 2016 года по признакам нарушения ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» п. 3 ч. 1 ФЗ «О защите конкуренции».

Вместе с тем ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» обратилось в Арбитражный суд Ростовской области с заявлением о признании незаконным предупреждения.

Арбитражный суд Ростовской области решением от 21.10.2016г. по делу № А53-21168/2016 удовлетворил требования, заявленные ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону».

Постановлениями 15 арбитражного апелляционного суда от 23.12.2016г. и

Арбитражный суд Северо-Кавказского округа от 20.03.2017г. решение Арбитражного суда Ростовской области от 21.10.2016г. по делу № А53-21168/2016 оставлено без изменения.

Из системного толкования [ст. 10](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ) и [ст. 10](#) ФЗ «О защите конкуренции» следует, что для квалификации действий (бездействия) как злоупотребляющих доминирующим положением достаточно любого из перечисленных последствий (ограничение конкуренции или ущемление прав лиц).

Для состава указанного правонарушения необходимы следующие условия: доминирующее положение хозяйствующего субъекта на соответствующем товарном рынке, действие хозяйствующего субъекта и наступление одного из перечисленных последствий.

Оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения [ст. 10](#) ГК РФ, [ч. 2 ст. 10](#), [ч. 1 ст. 13](#) ФЗ «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.

Таким образом, нарушением антимонопольного законодательства являются не любые действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке, а только те, которые направлены на сохранение или укрепление своего положения на соответствующем товарном рынке с использованием запрещенных методов, наносящих ущерб конкурентам и (или) иным лицам.

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 [ч. 1 ст. 10](#) ФЗ «О защите конкуренции» перечень запрещенных действий не является исчерпывающим. Оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения [ст. 10](#) ГК РФ, [ч. 2 ст. 10](#), [ч. 1 ст. 13](#) ФЗ «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.

Согласно [п. 3 ст. 1](#) ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу [п. 4 ст. 1](#) ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

В силу ст. 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

Как установлено п. 4 ст. 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

.1 Прекратить рассмотрение дела № 1558/02 в отношении ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» о нарушении антимонопольного законодательства, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Председатель Комиссии: С.В. Батурин

Члены Комиссии: И.В. Алексенко

А.Г. Мирчев

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Ростовской области в течение трех месяцев со дня его принятия.