ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

В Саратовское УФАС России поступило заявление ИП Ж. (далее также – Заявитель) о нарушении ООО «Газпром межрегионгаз Саратов» ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившемся в понуждению Заявителя к совершению действий по внеочередной поверке и ремонту узла учета газа (далее – Заявление).

Рассмотрев Заявление, а также письменные пояснения и материалы, представленные ООО «Газпром межрегионгаз Саратов», Саратовским УФАС России установлено следующее.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке он занимал доминирующее положение, совершил действия (бездействие), характеризующиеся как злоупотребление этим положением, и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению прав лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Как следует из изложенного, злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке характеризуется следующей совокупностью взаимосвязанных признаков:

1. доминирующее положение хозяйствующего субъекта;
2. совершение хозяйствующим субъектом действия (бездействия);
3. недопущения, ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей;
4. наличие объективной взаимосвязи между доминирующим положением, совершением деяния и его негативными последствиями либо возможностью наступления таких последствий.

Указанная позиция также изложена в разъяснениях Президиума ФАС России № 8 «О применении положений ст. 10 Закона о защите конкуренции», утвержденных протоколом Президиума ФАС России от 07.06.2017 № 11.

Согласно п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» (далее – Пленум № 2) по смыслу абз. 1 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции во взаимосвязи с п. 3, 4 ст. 1 и абз. 2 п. 1 ст. 10 Гражданского кодекса Российской

Федерации злоупотреблением доминирующим положением признается поведение доминирующего на товарном рынке субъекта, если оно выражается в следующих формах, в том числе одной из них: недопущение, ограничение, устранение конкуренции на товарных рынках (например, устранение конкурентов с товарного рынка, затруднение доступа на рынок новых конкурентов); причинение вреда иным участникам рынка (хозяйствующим субъектам-конкурентам и потребителям, гражданам-потребителям как отдельной категории участников рынка), включая извлечение необоснованной (монопольной) выгоды за их счет, иное подобное ущемление прав участников рынка, для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных в ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции последствий.

Установлено, что между 30.12.2022 между ИП Ж. и ООО «Газпром межрегионгаз Саратов» заключен договор поставки газа № 46-5-34635/23 (далее – Договор), в соответствии с которым поставщик обязуется поставлять Покупателю газ горючий природный и/или газ горючий природный сухой отбензиненный, добытый ПАО «Газпром», его аффилированными лицами, а также независимыми производителями газа, не являющихся аффилированными лицами ПАО «Газпром», а Покупатель – получать (выбирать) газ и оплачивать его стоимость в соответствии с разделом 5 Договора. Согласно приложению № 5 к Договору газ поставляется в нежилое помещение, расположенное по адресу: …….. (далее – Объект). Основными средствами измерений узла учета газа является: счетчик G40 BK и корректор TC-220.

Согласно п. 4.1, 4.2 Договора учет объема газа осуществляется в соответствии с требованиями Федерального закона от 26.06.2008 №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», Правил учета газа, Правил поставки газа и иных нормативных актов в области обеспечения единства измерений. Определение объема (количества) поставляемого Поставщиком Покупателю газа производится по ГОСТ Р 8.741-2019, ГОСТ 8.586.1 – 52005, ГОСТ Р 8.899-2015, ГОСТ Р 8.740-2011, ГОСТ Р 8.995-2020, ГОСТ 8.611-2013 во взаимосвязи с ГОСТ 30319.1,2,3-2015 или иным аттестованным в установленном порядке методикам измерений.

Узел учета газа вне зависимости от метода измерения должен обеспечить измерение расхода и объема, приведенного к стандартным условиям, с нормами допускаемых погрешностей, установленных в ГОСТ Р 8.741-2019. Измерение расхода и объема потребляемого газа должно производиться по аттестованным методикам выполнения измерений.

Как следует из пунктов 21, 22 Правил поставки газа в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 № 162 (далее – Правила № 162). поставка и отбор газа без учета его объема не допускаются. Учет объема газа осуществляется в порядке, утвержденном

Министерством энергетики Российской Федерации.

Согласно п. 23 Правил № 162 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.

Приказом Минэнерго России от 30.12.2013 № 961 утверждены Правила учета газа

(далее – Правила №961), в пунктах 1.6 и 1.7 которых указано, что 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.

Согласно пункту 2.8 Правил № 961 в целях формирования достоверной информации при учете объема газа, в том числе определяется перечень показателей газа, подлежащих измерению.

В соответствии с п. 2.9 Правил № 961 измерения объема газа выполняются по аттестованным в установленном порядке методикам (методам) измерений.

Аналогичные положения содержатся в статье 5 Федерального закона от 26.06.2008 № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», которая закрепляет требования к измерениям: измерения, относящиеся к сфере государственного регулирования обеспечения единства измерений, должны выполняться по аттестованным методикам (методам) измерений, за исключением методик (методов) измерений, предназначенных для выполнения прямых измерений, с применением средств измерений утвержденного типа, прошедших поверку.

01.02.2023 представитель ООО «Газпром межрегионгаз Саратов» (Отделение по Пугачевскому, Ивантеевскому, Краснопартизанскому и Перелюбскому районам) (далее – Отделение) составил акт обследования узла учета газа (далее – Акт от 01.02.2023) , согласно которому в ходе проверки состояния узла учета газа на Объекте было установлено, что счетный механизм счетчика вращается неравномерно, слышны многочисленные нехарактерные шумы, при этом пломба завода изготовителя сохранена. Кроме того, согласно Акту от 01.02.2023 потребителю рекомендовано произвести ремонт и поверку счетчика с представлением заключения сервисного центра завода-изготовителя о возможных причинах

неисправности и об их устранении.

Письмом от 09.03.2023 № 31-16/4981 Отделение указало Заявителю на необходимость проведения ремонта и поверки счетчика G40 ВК в составе комплекса в официальном сервисном центре на территории Саратовской области в срок до 31.03.2023. При этом, Отделение в письме от 09.03.2023 № 31-16/4981 указало, что в случае продолжения отбора газа и отказа от проведения работ по ремонту и внеочередной поверки узла измерения расхода газа, учет расхода газа в соответствии с п. 23 Правил поставки газа в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 № 162, п. 3.9 Правил учета газа, утвержденных приказом Минэнерго России от 30.12.2013 № 961 п. 4.7 Договора, будет производиться по проектной мощности неопломбированных газоиспользующих установок, исходя из их круглосуточной работы.

15.03.2023 представитель Отделения составил акт обследования узла учета газа (далее – Акт от 15.03.2023), согласно которому в ходе проверки состояния узла учета газа на Объекте было установлено, что счетный механизм счетчика вращается неравномерно, слышны многочисленные нехарактерные шумы. Кроме того, согласно Акту от 15.03.2023, потребителю рекомендовано произвести ремонт и поверку счетчика с представлением заключения сервисного центра завода-изготовителя о возможных причинах неисправности и об их устранении.

16.03.2023 ИП Ж. произвел в ООО СТЦ «Метролог» (г. Самара), являющимся сервисным центром, рекомендованным заводом производителем ООО «ЭльстерГазэлектроника», поверку комплекса учета газа СГ-ТК-Д-65 № 2522010022 в составе: счетчик газа ВК G40 № 17016902 и корректор ТС-220 № 1022010001, о чем был составлен акт исследования № 05 (далее – Акт № 05). Согласно Акту № 05 дефект в виде посторонних шумов при работе счетного механизма не подтвердился.

20.03.2023 представитель Отделения составил акт обследования узла учета газа (далее – Акт от 20.03.2023), согласно которому узел учета газа установлен после поверки, в случае обнаружения (при наличии газопотребления) нехарактерных шумов в корпусе и(или) счетного механизма, учет потребляемого газ будет вестись согласно п. 4.7 Договора.

Письмом от 31.03.2023 № 31-16/7546 Отделение предложило Заявителю в целях подтверждения соответствия характеристик счетчика ВК G40 № 17016902 требованиям действующих нормативных правовых актов, а также на основании условий Договора, провести совместную проверку данного счетчика в официальном сервисном центре производителя счетчика – метрологической службе АО «Саратовгаз». При том, Отделение указало, что для проведения совместной проверки установленный на узле учета газа счетчик будет демонтирован и силами ООО «Газпром межрегионгаз Саратов», отправлен в лабораторию отдела метрологии АО «Саратовгаз».

Кроме того, в письме от 31.03.2023 № 31-16/7546 было указано, что в случае отказа от проведения предлагаемых работ ООО «Газпром межрегионгаз Саратов» оставляет за собой право признать установленный счетчик неисправным и производить определение количества потребленного газа по п. 4.7 Договора, т.е. по мощности неопломбированного газоиспользующего оборудования.

В рамках рассмотрения Заявления установлено, что в соответствии с п. 4.7 Договора при неисправности узла измерения расхода газа (УИРГ) у принимающей газ стороны определение количества поставляемого газа производится по объёму потребления газа, соответствующему максимальной проектной мощности неопломбированных газоиспользующего оборудования, исходя из их круглосуточной работы за весь период со дня проведения последней проверки. При этом, под неисправностью средств измерений (СИ) УИРГ Стороны понимают такое состояние этих СИ, при котором они не соответствуют хотя бы одному из требований нормативно-технической документации, в том числе несоответствие УИРГ или его элементов требованиям действующих стандартов, норм, правил, конструкторской (проектной) документации, несоблюдение требований по эксплуатации средств измерений, указанных в руководствах по эксплуатации (технических описаниях) на СИ, входящие в состав УИРГ.

Акты, составленные по результатам обследования узла учета газа (Акт от 01.02.2023 , Акт от 15.03.2023), не содержат указания на несоответствие УИРГ или его элементов конкретным требованиям действующих стандартов, норм, правил, конструкторской (проектной) документации, несоблюдение требований по эксплуатации средств измерений, указанных в руководствах по эксплуатации (технических описаниях) на СИ, входящие в состав УИРГ.

Требование ООО «Газпром межрегионгаз Саратов», изложенное в письме от 09.03.2023 № 31-16/4981 , о проведении ремонта и поверки счетчика в официальном сервисном центре на территории Саратовской области не соответствует положениям действующего законодательства Российской Федерации, поскольку ни в одном нормативном правовом акте не установлено требование, определяющее место проведения указанных действий исходя из места нахождения объекта газопотребления, а именное в Саратовской области.

Согласно п. 4.8 Договора при проведении обследования УИРГ представители поставщика вправе провести проверку работоспособности входящих в состав УИРГ Покупателя СИ с использованием других СИ, поверенных в установленном порядке. Для проведения такой проверки допускается демонтаж проверяемого СИ и транспортировка его к месту проведения проверки.

Из письменных пояснений ООО «Газпром межрегионгаз Саратов» следует, что после выполнения ИП Ж. рекомендованных ООО «Газпром межрегионгаз

Саратов» мероприятий, 20.03.2023 измерительный комплекс был принят в эксплуатацию.

Порядок проведения проверки, предусматривающий демонтаж проверяемого СИ и транспортировку его к месту проведения проверки, в том числе силами поставщика, не регламентирован действующим законодательством в области обеспечения поставок газа и обеспечения единства измерений и договором. ООО СТЦ «Метролог» (г. Самара) также как и АО «Саратовгаз» рекомендовано в качестве сервисного центра заводомпроизводителем ООО «ЭльстерГазэлектроника», о чем указано в паспорте на счетчик газа ВК G40.

При таких обстоятельствах требования ООО «Газпром межрегионгаз Саратов», изложенные в письме от 31.03.2023 № 31-16/7546, о проведении повторной проверки счетчика газа в АО «Саратовгаз», сопряженное с угрозой определения количества поставляемого газа по объёму потребления газа, соответствующего максимальной проектной мощности неопломбированного газоиспользующего оборудования, являются необоснованными.

Из положений п. 2 ст. 6 ГК РФ следует, что законодатель приравнивает требования добросовестности, разумности и справедливости к общим началам и смыслу гражданского законодательства. Разумность — стремление участника гражданского оборота при осуществлении принадлежащих ему прав и исполнении лежащих на нем обязанностей соизмерять свое поведение со здравым смыслом, общими принципами делового оборота, правами и охраняемыми законом интересами других субъектов правоотношений.

Согласно ст. 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке (п. 1).

В силу п. 5 ст. 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Как следует из п. 3 ст. 307 ГК РФ, при установлении, исполнении обязательства и после его прекращения стороны обязаны действовать добросовестно, учитывая права и законные интересы друг друга, взаимно оказывая необходимое содействие для достижения цели обязательства, а также предоставляя друг другу необходимую информацию.

Согласно разъяснениям, содержащимся в п. 1 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 июня 2015 г. № 25 «О

применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей в том числе в получении необходимой информации.

Из вышеизложенных положений законодательства следует, что ООО «Газпром межрегионгаз Саратов», являясь профессиональным участником товарного рынка, обладающим необходимыми компетенциями, знаниями, обязано было в соответствии с принципами гражданского оборота действовать разумно и добросовестно, соотносить свои действия с вытекающими из них последствиями и угрозам.

Согласно п. 3 ч. 1 ст. 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, в том числе следующие действия (бездействие), в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 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.

ООО «Газпром межрегионгаз Саратов» является поставщиком природного газа в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 5 Закона о защите конкуренции и обладает признаками доминирующего положения на рынке по поставке природного газа на территории Саратовской области.

Следовательно, ООО «Газпром межрегионгаз Саратов» подпадает под сферу регулирования Закона о защите конкуренции и обязано соблюдать запреты, установленные ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, действия ООО «Газпром межрегионгаз Саратов» по понуждению ИП Ж. к совершению действий по внеочередной поверке и ремонту узла учета газа, с указанием Саратовской области, как территории где данные действия должны быть совершены, а также по предъявлению необоснованного требования по проведению совместной проверки счётчика в конкретном сервисном центре нарушают требования п. 3 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

В связи с наличием в действиях ООО «Газпром межрегионгаз Саратов» признаков нарушения п. 3 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции и на основании ст. 39.1 Закона о защите конкуренции, Саратовское УФАС России предупреждает ООО «Газпром межрегионгаз Саратов» о необходимости прекращения указанных действий путем:

- отзыва Письма от 09.03.2023 № 31-16/4981;
- отзыва Письма от 31.03.2023 № 31-16/7546;
- проведения разъяснительной работы с сотрудниками ООО «Газпром межрегионгаз Саратов», направленной на недопущение изложенных в настоящем предупреждении действий, в том числе путем ознакомления с данным предупреждением.

Указанные действия должны быть совершены в течение 10 дней с момента получения предупреждения.

О выполнении предупреждения сообщить в Саратовское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.