

РЕШЕНИЕ(1)

Резолютивная часть решения оглашена 14.11.2018г.

г. Ростов-на-Дону

В полном объеме решение изготовлено 16.11.2018г.

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: <.....> – заместитель руководителя управления – начальник отдела информационно-аналитического и взаимодействия с полномочным представителем Президента РФ.

Члены Комиссии: <.....> – начальник отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;

<.....> – старший специалист 2 разряда отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства,

в присутствии представителей:

ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» - <.....>, действующая на основании доверенности

<.....>, действующая на основании паспорта гражданина РФ,

рассмотрев дело № 1765/02 от 02.10.2018 года по признакам нарушения ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» (344006, г. Ростов-на-Дону, пр. Ворошиловский, 20/17) п.4 ч. 1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) поступило обращение ИП Жученко о неправомерных, по мнению заявителя, действиях ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» выразившихся в прекращении поставки газа на объект капитального строительства, расположенного по адресу: РО, г. Шахты, пр. Победы Революции, 103.

Согласно статье 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) под товарным рынком понимается сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен

другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

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.

Частью 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.

В ходе анализа состояния конкуренции на розничном рынке реализации (поставки) природного газа, проведенного Ростовским УФАС России в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, установлено, что ООО "Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону" занимает доминирующее положение на рынке услуг по реализации природного газа в границах Ростовской области, следовательно, на него распространяются ограничения, установленные частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В силу статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), по договору энергоснабжения, энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

К отношениям по договору энергоснабжения, не урегулированным настоящим Кодексом, применяются законы и иные правовые акты об энергоснабжении, а также обязательные правила, принятые в соответствии с ними.

Энергоснабжающая организация обязана подавать абоненту энергию через присоединенную сеть в количестве, предусмотренном договором энергоснабжения, и с соблюдением режима подачи, согласованного сторонами (ч.1 ст. 541 ГК РФ)

Газоснабжение согласно статье 2 Федерального закона от 31.03.1999 № 69-ФЗ "О газоснабжении в Российской Федерации" (далее – Закон о газоснабжении), одна из форм энергоснабжения, представляющая собой деятельность по обеспечению потребителей газом, в том числе деятельность по формированию фонда разведанных месторождений газа, добыче, транспортировке, хранению и поставкам газа.

В силу статьи 8 Закона о газоснабжении правила поставки газа утверждаются

Правительством Российской Федерации.

Согласно статье 18 Закона о газоснабжении, поставки газа проводятся на основании договоров между поставщиками и потребителями независимо от форм собственности в соответствии с гражданским законодательством и утвержденными Правительством Российской Федерации правилами поставок газа и правилами пользования газом в Российской Федерации, а также иными нормативными правовыми актами, изданными во исполнение настоящего Федерального закона.

Постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 № 162 утверждены [Правила](#) поставки газа в Российской Федерации" (далее - Правила № 162).

[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.

Согласно пункту 5 Правил №162, 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.

Поставщик обязан поставлять, а покупатель отбирать газ в количестве, определенном в договоре поставки газа (пункт 12 Правил 162).

Поставка и отбор газа осуществляются исключительно на возмездной основе в соответствии с заключенным договором (пункт 30 Правил 162).

Между ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» и ИП Жученко заключены договоры поставки газа №43-3-12698/10 от 22.06.2009г и №43-3-12698/11-Н от 24.02.2011г.

По данным договорам, поставка газа осуществляется в помещение, расположенное по адресу: РО, г. Шахты, пр. Победы Революции, 103.

02.10.2017 года в адрес Шахтинского участка ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» поступило заявление ИП Жученко, согласно которому ее узел учета газа пришел в неисправное состояние, в связи с чем ИП Жученко И.Ж. потребовала демонтировать с него охранную пломбу.

03.10.2017 года, охранная пломба с узла учета газа была снята, о чем был составлен соответствующий акт.

Однако помимо снятия охранной пломбы, в закрытом положении была и опломбирована вводная задвижка, как следует из текста акта от 03.10.2017 года.

Таким образом была прекращена поставка газа в помещение, расположенное по адресу: РО, г. Шахты, пр. Победы Революции, 103.

Довод поставщика газа о том, что поставка газа на объект газопотребления не осуществлялось по инициативе (заявлению) ИП Жученко не обоснован, поскольку ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» не представило в материалы дела доказательств о наличии данного письменного заявления потребителя об ограничении поставки газа.

07.10.2017 года в адрес поставщика газа поступило заявление от ИП Жученко об снятии охранной пломбы с запорного крана на газоиспользующее оборудование, тем самым возобновив поставку газа. Однако никаких действий со стороны поставщика газа в части возобновления поставки газа произведено не было по настоящее время.

Постановлением Правительства РФ от 25.11.2016 г. № 1245 утверждены [Правила](#) ограничения подачи (поставки) и отбора газа (далее - Правила № 1245).

Так согласно п. 2 Правил № 1245, основаниями для полного ограничения подачи (поставки) и отбора газа являются:

- а) угроза жизни и (или) здоровью человека и (или) причинение вреда окружающей среде;
- б) авария на газораспределительной (газотранспортной) сети и (или) сети газопотребления, посредством которых осуществляется транспортировка газа до потребителя, или угроза ее возникновения, а также проведение работ по предотвращению, локализации такой аварии или устранению ее последствий;
- в) ремонт газораспределительной (газотранспортной) сети, посредством которой осуществляется транспортировка газа до потребителя, за исключением ремонта, предусмотренного [подпунктом "а" пункта 3](#) настоящих Правил;
- г) отсутствие правовых оснований для подачи (поставки) и отбора газа, а также использование газоиспользующего оборудования с нарушением положений законодательства Российской Федерации;
- д) введение в действие графиков перевода потребителей на резервные виды топлива при похолоданиях и (или) графиков аварийного газоснабжения, которыми в отношении соответствующего потребителя предусмотрено полное ограничение подачи (поставки) и отбора газа;
- е) полное или частичное неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по оплате поставляемого газа и (или) услуг по его транспортировке в установленный срок, допущенное потребителем более 3 раз в течение 12 месяцев.

В пояснениях об обстоятельствах рассматриваемого дела от 13.11.2018 № 13-01-06, поставщик газа ссылается на Постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 16.10.2018 года по делу № А53-31570/17, согласно которому узел учета газа правомерно признан ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» не соответствующим метрологическим требованиям.

Следовательно, у ИП Жученко отсутствовали правовые основания для отбора газа, на основании п. 21 Правил 162.

Таким образом, по мнению ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону», у поставщика газа имелось основание для ограничения поставки газа в соответствии с пп. г Правил №1245.

Данный довод не основан на нормах действующего законодательства в сфере газоснабжения, поскольку в силу 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, что так же согласуется с п. 4.14 договора поставки газа.

Как следует из пояснений ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» от 15.08.2018 года № 13-01-10/4743, оплата потребленного газа на объекте газопотребления, расположенному по вышеуказанному адресу, осуществлялась покупателем своевременно. Следовательно, задолженности за потребленный газ у ИП Жученко на момент прекращения поставки газа перед поставщиком газа не имелось. Других законных оснований для прекращения поставки газа у ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» также не имелось.

Таким образом, действия ООО "Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону", выразившихся в необоснованном прекращении 03.10.2017 поставки газа на объект капитального строительства, расположенного по адресу: РО, г. Шахты, пр. Победы Революции, 103 привели к ущемлению прав ИП Жученко в сфере предпринимательской деятельности, а также, как указывает заявитель действия ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» могут привести к убыткам ИП Жученко в виде упущенной выгоды, поскольку в нежилом помещении, в которое на протяжении более года не поставляется газ для отопления здания, работают арендаторы, уведомившие ИП Жученко о расторжении договоров аренды в случае дальнейшего отсутствия газа.

В свою очередь, представленные ООО "Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону" доводы и обстоятельства в возражениях на Заключение Комиссии Ростовского УФАС России по делу 1765/02 были рассмотрены в рамках дела 1765/02, которым была дана надлежащая оценка и не влекут изменение принятого Решения.

В соответствии с ч. 1 ст. 50 ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает [предписание](#) ответчику по делу.

Поскольку на момент рассмотрения настоящего дела в материалы дела не было представлено доказательств возобновления подачи газа, то Комиссия по рассмотрению настоящего дела пришла к выводу о необходимости выдачи ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

ИП Жученко в рамках рассмотрения Комиссией Ростовского УФАС России дела 1765/02, заявлено ходатайство о срочном принятии мер по обеспечению газовым ресурсом нежилого помещения, расположенного по адресу: РО, г. Шахты, пр. Победы Революции, 103.

В Федеральном законе от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» отсутствуют нормы, позволяющие принимать обеспечительные меры в связи, с чем в удовлетворении ходатайства заявленного ИП Жученко отказано.

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. Признать ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» нарушившим п. 4 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».
2. На основании пункта 1 настоящего решения выдать ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела специалисту Ростовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону».

Председатель Комиссии:

<.....>

Члены Комиссии:

<.....>

<.....>

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.

[\(1\)](#) Данное решение изготовлено в соответствии с формой утвержденной приложением № 6 к приказу Федеральной антимонопольной службы от 22.12.2006г. № 337.