

РЕШЕНИЕ № 2/19тр

9 июля 2019 г.

г. Саратов

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 2/19 (далее – Комиссия) в составе:

1. • заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;
2. • начальник отдела контроля рынков, член Комиссии;
3. • старший государственный инспектор отдела контроля рынков, член Комиссии,

в присутствии представителей:

- ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс» (доверенность от 27.03.2019 б/н);
- ООО «Газпроммежрегионгаз Саратов» (доверенность от 01.01.2019 № 46-04-6900Д);
- ООО «Газпроммежрегионгаз Саратов» (доверенность от 30.01.2019 № 46-04-6973Д),

рассмотрев дело № 2/19тр по признакам нарушения ООО «Газпроммежрегионгаз Саратов» (ИНН 6450068585, ОГРН 1036405021047 зарегистрированный по адресу: 410012, г. Саратов, ул. им.Горького А.М., д. 41) п.9 ч. 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившемся в создании ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс» препятствий по допуску на рынок поверки счетчиков газа на территории Саратовской области, руководствуясь частями 1-3 ст. 41, ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Саратовское УФАС России Уполномоченным по защите прав предпринимателей в Саратовской области 18.10.2018 направлено обращение общества с ограниченной ответственностью «Нефтепродуктавтоматика плюс» (далее также ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс», заявитель), ИНН 6453129941, ОГРН 1136453003873 адрес (место нахождения) 410035, Саратовская область, г.Саратов, ул. им. Тархова С.Ф., дом 34. офис 124, из которого следует.

ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс» в установленном законом порядке 20.03.2018 года прошло процедуру обязательной аккредитации в Федеральной службе по аккредитации (Росаккредитация) для целей осуществления

деятельности по поверке счетчиков объемного расхода газа с диапазоном измерений 0,016-10 куб.м/ч. Общество имеет свой обученный и аттестованный персонал, имеющий все необходимые удостоверения и допуски. В подтверждение заявитель представляет аттестат аккредитации № РОСС RU.0001.310468 от 22.08.2014 с приложением (расширение), датированным 20.03.2018.

Как следует из Заявления, для целей надлежащего обеспечения гражданам услуг по поверке бытовых счетчиков газа и исключения рисков отказа ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов» в приеме актов ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс» о поверке приборов учета, Общество письмом от 03.04.2018 № 15 уведомило ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов» о начале осуществления указанного выше вида деятельности и представило копию аттестата аккредитации, что подтверждается копией данного письма.

Письмом от 19.04.2018 № 11-03-07/1351, копия которого представлена заявителем, ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов», указало, что не имеет возможности принимать от покупателей счетчики газа, поверенные ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс» на основании п. 38 Перечня, утвержденного постановлением Правительства РФ от 20.04.2010 года № 250 «О перечне средств измерений, поверка которых осуществляется только аккредитованными в установленном порядке в области обеспечения единства измерений государственными региональными центрами метрологии» (в редакции постановления Правительства РФ от 08.12.2012 г. № 1270), поскольку показания бытовых счетчиков газа используются ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов» при взаиморасчетах для определения количества поставляемого газа в натуральном выражении. Полученный ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов» доход подлежит налогообложению.

ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс», как указано в заявлении, не имеет возможности приступить к осуществлению коммерческой деятельности из-за позиций ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов».

Несмотря на получение указанного выше письменного отказа, как указывает заявитель, ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс» попыталось начать осуществление поверки газовых счетчиков на территории Саратовской области (г. Саратов и г. Энгельс Саратовской области).

Однако контролеры ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов» отказываются принимать в эксплуатацию (пломбировать) счетчик газа, поверенные ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс».

Заявитель считает, что ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов» препятствует его допуску на рынок поверки счетчиков газа на территории Саратовской области.

В подтверждении данных обстоятельств заявитель в своем заявлении представил копии:

- заявления Тереховой Т.Н. от 20.09.2018. направленное начальнику отделения ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов» по Энгельсскому и Ровенскому районам, в котором просит объяснить отказ в пломбировке газового счетчика, поверку которого осуществило ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс»;
- объяснения Киевского В.И., из которого следует, что 25.09.2018 прибыл

контролер, который заявил, что в случае поверки счетчика в ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс» возникнут проблемы с пломбировкой, будут считать по тарифу, лучше произвести замену счетчика.

Также в подтверждении данных обстоятельств заявитель в своем заявлении, поданном в Саратовское УФАС России 30.11.2018 (вх. 4812), представляет копии актов обследования (инвентаризации) газового хозяйства населения абонентов:

- № 750051003920. в котором указано, что в опломбировании в связи с проведением поверки ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс», а не госповерителем;
- № 730091284690, в котором также указано, что прибор не опломбирован, поверку осуществлял не «гост» поверитель ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс»;
- № 97/2067, в котором указано, что счетчик не опломбирован, т.к. прошел поверку в организации «Нефтепродуктавтоматика плюс».

ООО «Газпром межрегионгаз Саратов» является газоснабжающей организацией, осуществляющей поставку природного газа населению Саратовской области. Осуществляет определение количества поставляемого газа по показаниям приборов учета, которые должны быть поверены в установленном порядке. В связи с чем, как указывает заявитель, имеет возможность оказывать влияние на условия принятия показаний приборов учета газа, поверенных той или иной организацией.

Аналогичные доводы также изложены в заявлении ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс», направленном ФАС России в Саратовское УФАС России 23.10.2018 (исх. № А26-02- 102229711 от 11.10.2018).

По сведениям Росстандарта, в соответствии с пунктом 2 ст.13 Федерального закона от 26.06.2008 № 102 ФЗ «Об обеспечении единства измерений» поверку средств измерений осуществляют аккредитованные в соответствии с законодательством РФ об аккредитации в национальной системе аккредитации на проведение поверки средств измерений юридические лица и ИП. Типы проверяемых СИ определяются областью аккредитации организации. В соответствии с приказом Минпромторга России от 02.07.2015 № 1815 «Об утверждении порядка проведения проверки средств измерений, требования к знаку поверки и содержания свидетельства о поверке» поверка СИ должна проводиться по методике поверки, установленной при утверждении типа данного СИ. Поверку проводят с применением эталонов единиц величин и с соблюдением условий, указанных в методике поверки. Таким образом, ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс» имеет право: осуществлять поверку счетчиков газа при наличии у ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс» аттестата аккредитации на право проведения поверки счетчиков газа в соответствии с областью аккредитации, выдавать свидетельство о поверке на прибор учета газа при проведении поверки в соответствии с методикой поверки, указанной в описании типа на данный счетчик газа, применять установки для поверки бытовых счетчиков (имеющим регистрационный номер в Госреестре) для поверки счетчиков газа, если это предусмотрено методикой поверки на конкретный тип прибора учета газа.

Заслушав представителей лиц, участвующих в деле, проанализировав материалы дела на предмет соответствия действующему законодательству, Комиссия

пришла к следующим выводам.

В соответствии со ст. 4 Федерального закона от 28.12.2013 № 412-ФЗ «Об аккредитации в национальной системе аккредитации» - аккредитация в национальной системе аккредитации – это подтверждение национальным органом по аккредитации соответствия юридического лица или индивидуального предпринимателя критериям аккредитации, являющееся официальным свидетельством компетентности юридического лица или индивидуального предпринимателя осуществлять деятельность в определенной области аккредитации; аккредитованное лицо – юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы или индивидуальный предприниматель получившие аккредитацию в порядке, установленном настоящим Федеральным законом.

Таким образом, Комиссия изучив позицию и доводы ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов» считает их необоснованными по следующим обстоятельствам.

Пункт 17 статьи 2 Федерального закона от 26.06.2008 № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» устанавливает, что поверка средств измерений (далее также - поверка) - это совокупность операций, выполняемых в целях подтверждения соответствия средств измерений метрологическим требованиям.

Согласно пункту 3 Правил поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 21.07.2008 № 549, под «поверкой приборов учета газа» понимается совокупность операций, выполняемых органами государственной метрологической службы (другими уполномоченными на то органами, организациями) с целью определения и подтверждения соответствия приборов учета газа установленным техническим требованиям.

Исходя из указанного определение следует, что помимо органов государственной метрологической службы поверку приборов учета газа могут осуществлять в том числе и уполномоченные на то организации.

При этом, как следует из норм действующего законодательства, такие организации вправе осуществлять поверку средств измерения, только при условии наличия соответствующей аккредитации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 20.04.2010 № 250 утвержден перечень средств измерений, поверка которых осуществляется только аккредитованными в установленном порядке в области обеспечения единства измерений государственными региональными центрами метрологии (далее — Перечень).

В пункте 38 Перечня включены средства измерений параметров и количества топливно-энергетических ресурсов, применяемые при проведении таможенных операций, а также при налогообложении.

По мнению ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов», указанный пункт включает в себя в том числе такое средство измерения, как счетчик учета газа (с диапазоном измерения 0,016-10 куб. м./ч.), используемый для бытовых нужд.

Однако в соответствии с перечнем типов средств измерений, поверка которых

осуществляется только аккредитованными в области обеспечения единства измерений федеральными бюджетными учреждениями - государственными региональными центрами стандартизации, метрологии и испытаний, утвержденным Приказом Росстандарта от 07.11.2013 № 1304, к средствам измерения, указанным в пункте 38 Перечня относятся: метроштоки, рулетки металлические измерительные с лотом до 10 м, рулетки металлические измерительные с лотом до 20 м.

Как следует из Приложения к аттестату аккредитации ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс» от 22.08.2014 № РОСС RU/0001/310468 типом средств измерения параметров объема веществ является счетчик объема расхода газа с диапазоном измерения 0,016-10 куб. м./ч.

Необходимо отметить, что ранее счетчики объема газа учитывались пунктом 26 Перечня, как средства измерения расхода газа, применяемые при расчете оплаты коммунальных услуг гражданами (согласно приложению № 1 к Приказу Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 9 декабря 2011 г. № 6372) и их поверку могли осуществлять исключительно органы государственной метрологической службы.

Однако постановлением Правительства Российской Федерации от 08.12.2012 № 1270 «О внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 20 апреля 2010 г. № 250» пункт 26 Перечня был исключен, в результате чего поверку приборов учета газа смогли осуществлять не только органы государственной метрологической службы, но и иные организации, обладающие соответствующими аттестатами аккредитации.

Таким образом, отказ ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов» в принятии от потребителей счетчиков газа, поверку которых осуществляло ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс», на основании пункта 38 Перечня является необоснованным.

В соответствии с частью 1 положения о Федеральной службе по аккредитации, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 17.10.2011 № 845 Федеральная служба по аккредитации (Росаккредитация) является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по формированию единой национальной системы аккредитации и осуществлению контроля за деятельностью аккредитованных лиц. Федеральная служба по аккредитации является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции национального органа Российской Федерации по аккредитации.

Таким образом, осуществление контроля за соблюдением законодательства об аккредитации входит в предмет ведения Росаккредитации.

ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс» имеет аттестат аккредитации № РОСС RU/0001/310468 от 22.08.2014 для выполнения работ и (или) оказания услуг по поверке средств измерения.

Согласно информации Реестра аккредитованных лиц, размещенного на официальном сайте Росаккредитация по адресу <https://pub.fsa.gov.ru/ral> указанный аттестат является действующим. Более того, в марте 2018 года ООО

«Нефтепродуктавтоматика плюс» прошло процедуру подтверждения компетентности.

Учитывая изложенное, основания полагать, что ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс» при осуществлении деятельности по поверке средств учета газа нарушает законодательство об аккредитации отсутствуют.

Согласно статье 11 Закона об обеспечении единства измерений государственное регулирование в области обеспечения единства измерений осуществляется, в том числе, в форме аккредитации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей на выполнение работ и (или) оказание услуг в области обеспечения единства измерений.

Согласно ч. 2 ст. 13 Закона об обеспечении единства измерений поверку средств измерений осуществляют аккредитованные в соответствии с законодательством Российской Федерации об аккредитации в национальной системе аккредитации на проведение поверки средств измерений юридические лица и индивидуальные предприниматели.

Часть 3 статьи 13 Закона об обеспечении единства измерений устанавливает, что Правительством Российской Федерации устанавливается перечень средств измерений, поверка которых осуществляется только аккредитованными в соответствии с законодательством Российской Федерации об аккредитации в национальной системе аккредитации государственными региональными центрами метрологии.

Перечень утвержден Постановлением Правительства РФ от 20.04.2010 года № 250 «О перечне средств измерений, поверка которых осуществляется только аккредитованными в установленном порядке в области обеспечения единства измерений государственными региональными центрами».

Из перечня не следует, что счетчики газа, используемые при учете газа индивидуальными потребителями, могут поверять только государственными региональными центрами метрологии, соответственно, такую поверку могут осуществлять хозяйствующие субъекты, которые прошли в установленном порядке процедуру аккредитации в области поверки средств измерений.

Согласно данным аналитического отчета, ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов» является лицом, занимающим доминирующее положение на рынке услуг по обеспечению природным газом население, хозяйствующих субъектов, прочих организаций и учреждений в географических границах Саратовской области с долей 100%. Временные границы рынка – 2018 год.

В связи с обязанностью принятия приборов учета газа, поверенных в установленном законом порядке, к эксплуатации, ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов», оказывает влияние на рынок поверки счетчиков газа, в связи с чем должен соблюдать запреты, установленные антимонопольным законодательством.

В своих письменных возражениях к Заклучению об обстоятельствах рассматриваемого дела (далее – Заклучение) ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов» указывает, что причиной отказа в приемке приборов учета газа в эксплуатацию явился не факт проведения поверки счетчика заявителем, не являющимся государственным региональным центром метрологии. Данный довод опровергается

представленными копиями актов обследования (инвентаризации) газового хозяйства населения абонентов, в частности, № 750051003920, № 730091284690, № 97/2067, из которых в качестве причин отказа в приемке к эксплуатации указано о проведении пломбировки счетчиков ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс», а не госповерителем.

Довод, изложенный Ответчиком в письменных пояснениях к заключению о том, что Ответчиком не оспаривается законность получения Заявителем аттестата аккредитации, необоснован ввиду отсутствия такого вывода в решении.

Довод Ответчика о том, что в решении не учтены письма Росстандарта (исх. № 6120-ДГ/04) и Минфина (исх. № 03-01-10/41252 от 06.06.2019), из которых следует, что в налогооблагаемую базу ответчика входят в том числе, доходы от реализации газа на основании показаний счетчиков газа в натуральном выражении (письмо Минфина), а также то обстоятельство, что счетчики газа абонентов подпадают под действие пункта 38 перечня постановления Правительства РФ №250 (письмо Росстандарта), не находит подтверждения.

Так, из представленного по запросу Саратовского УФАС России письма Минфина России следует, что согласно ст. 157 Жилищного кодекса РФ размер платы за коммунальные услуги рассчитываются исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям прибора учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг. Также из данного письма следует, что в соответствии со ст. 247 Налогового кодекса РФ объектом налогообложения по налогу на прибыль организации признается прибыль, полученная налогоплательщиком.

Из указанного ответа не следует, что поверка бытовых счетчиков должна осуществляться только аккредитованными государственными региональными центрами метрологии.

Относительно позиции Росстандарта следует отметить, что исходя из положения п. 6.1. постановления Правительства РФ от 17.06.2004 N 294 "О Федеральном агентстве по техническому регулированию и метрологии" Росстандарт наделен полномочиями давать юридическим и физическим лицам разъяснения по вопросам сферы деятельности Агентства.

При этом, как указывает Росстандарт, предоставление перечня средств измерений, подпадающих под действие пункта 38 Перечня, находится в том числе в компетенции Федеральной налоговой службы.

Соответственно, в данном случае разрешению подлежит вопрос применения законодательства, в частности, положения п. 38 Перечня, утвержденного постановлением Правительства РФ от 20.04.2010 года № 250, а не вопрос, связанный со сферой деятельности Росстандарта.

Согласно ч.ч. 2, 3 ст. 13 Федерального закона от 26.06.2008 N 102-ФЗ "Об обеспечении единства измерений" поверку средств измерений осуществляют аккредитованные в соответствии с законодательством Российской Федерации об аккредитации в национальной системе аккредитации на проведение поверки средств измерений юридические лица и индивидуальные предприниматели.

Правительством Российской Федерации устанавливается перечень средств измерений, поверка которых осуществляется только аккредитованными в соответствии с законодательством Российской Федерации об аккредитации в национальной системе аккредитации государственными региональными центрами метрологии.

Согласно пункту 38 Перечня средств измерений, поверка которых осуществляется только аккредитованными в установленном порядке в области обеспечения единства измерений государственными региональными центрами метрологии, утвержденного постановлением Правительства РФ от 20.04.2010 года № 250, к таким средствам относятся средства измерений параметров и количества топливно-энергетических ресурсов, применяемые при проведении таможенных операций, а также при налогообложении.

Из п. 38 Перечня, утвержденного постановлением Правительства РФ от 20.04.2010 № 250, не следует, что поверка бытовых счетчиков должна осуществляться только аккредитованными государственными региональными центрами метрологии.

При этом возможность использования налоговыми органами сведений, необходимых для расчета реального размера налоговых обязательств, не исключает возможность получения таких сведений с помощью использования для расчета данных, полученных с использованием средств измерений, применяемых для бытовых нужд.

Также несостоятелен довод Ответчика, о том, что Комиссия Саратовского УФАС России не учла приказ Росстандарта от 11.09.2017 № 1914, в соответствии с которым к сфере государственного регулирования обеспечения единства измерений в соответствии с п. 38 постановления Правительства РФ № 250 отнесены счетчики газа ввиду следующего.

Указанным приказом устанавливаются максимально допустимые нормативы трудоемкости, то есть регулируются иные правоотношения, не позволяющие сделать вывод об обязательной поверке счетчиков, указанных в п. 38 перечня постановления Правительства РФ № 250, только аккредитованными в области обеспечения единства измерений федеральными бюджетными учреждениями - государственными региональными центрами стандартизации, метрологии и испытаний.

Вместе с тем, как указано в заключении, в соответствии с перечнем типов средств измерений, поверка которых осуществляется только аккредитованными в области обеспечения единства измерений федеральными бюджетными учреждениями - государственными региональными центрами стандартизации, метрологии и испытаний, утвержденным Приказом Росстандарта от 07.11.2013 № 1304, к средствам измерения, указанным в пункте 38 Перечня относятся: метроштоки, рулетки металлические измерительные с лотом до 10 м, рулетки металлические измерительные с лотом до 20 м.

В соответствии с п. 9 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), а именно создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что действия ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов» в нарушение п. 9 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, создают препятствия ООО «Нефтепродуктавтоматика плюс» к доступу на рынок поверки счетчиков газа на территории Саратовской области.

В целях прекращения злоупотреблений ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов» доминирующим положением и совершения действий, направленных на обеспечение конкуренции, Комиссия на основании ст. 23 и 50 Закона о защите конкуренции считает необходимым выдать ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов» предписание о совершении действий, направленных на прекращение злоупотреблений ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов» доминирующим положением и совершения действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Исходя из изложенного, руководствуясь ст.23, ст. 41, ст.49, ст. 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов» нарушившим п. 9 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.
2. Выдать ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов» предписание о совершении действий, направленных на прекращение злоупотреблений ООО «Газпром Межрегионгаз Саратов» доминирующим положением и совершения действий, направленных на обеспечение конкуренции.
3. Передать материалы дела № 2/19тр уполномоченному лицу Саратовского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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