

Ответчик:

ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик»

Заявитель:

ООО «Тетраграф»

Дело №007/01/10-736/2021

РЕШЕНИЕ

23 ноября 2021 года г. Нальчик

Резолютивная часть оглашена 16 ноября 2021 года

В полном объеме изготовлено 23 ноября 2021 года

Комиссия Кабардино-Балкарского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

***** – председателя Комиссии, заместителя руководителя Управления;

Членов Комиссии:

***** – начальника отдела Управления;

***** – заместителя начальника отдела Управления;

в присутствии представителя заявителя ООО «Тетраграф» ***** по доверенности от 01.03.2021г;

в отсутствие представителя ответчика ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик», уведомленного надлежащим образом о дате и времени рассмотрения дела,

рассмотрев дело №007/01/10-736/2021 по признакам нарушения ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик», части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), руководствуясь статьей 47 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Кабардино-Балкарского УФАС России поступило заявление ООО «Тетраграф» с жалобой на действия ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик» (далее – Общество), связанные с отказом в согласовании объемов (лимитов) поставки газа, необоснованным отказом в принятии показаний узла учета газа и проведении расчетов за газ в соответствии с фактически потребленным объемом.

Вместе с жалобой представлены следующие материалы:

- письмо ООО «Тетраграф», направленное в адрес ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик» о согласовании объемов поставки газа (вх. от 28.01.2021г.);

- письмо ООО «Тетраграф» №89 от 26.05.2021г., направленное в адрес ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик» о производстве расчетов за потребленный газ в соответствии с показаниями приборов учета газа;

- письмо ООО «Тетраграф» №35 от 31.05.2021г., направленное в адрес ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик» о производстве расчетов за потребленный газ в соответствии с показаниями приборов учета газа;

- письмо ООО «Тетраграф» №34 от 31.05.2021г., направленное в адрес ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик» о согласовании объемов поставки газа.

Согласно заявлению ООО «Тетраграф» узел учета газа, который используется в качестве расчетного, принят поставщиком газа без каких-либо претензий и исправен.

В своем заявлении ООО «Тетраграф» указывает на то, что у поставщика газа ООО «Газпром» не имелось законных оснований отказывать в производстве расчетов за газ в соответствии с фактически потребленным объемом по показаниям узла учета газа, а также требовать оплаты незаконно начисленной суммы под угрозой несогласования договорных объемов поставки газа.

По результатам анализа заявления ООО «Тетраграф», а также материалов, представленных по жалобе, Управление пришло к выводу, о том, что в действиях ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик» содержатся признаки нарушения Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в необоснованном отказе в принятии показаний исправного узла учета газа и проведении расчетов за газ в соответствии с фактически потребленным объемом, а также незаконном отказе в согласовании объемов поставки газа.

Определением от 21.07.2021г. №06/3207 дело №007/01/10-736/2021 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено к рассмотрению на 05.08.2021г.

Определением от 05.08.2021г. №06/3496 дело №007/01/10-736/2021 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено к рассмотрению на 24.08.2021г.

Определением от 24.08.2021г. №06/3744 дело №007/01/10-736/2021 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено к рассмотрению на 17.09.2021г.

Определением от 17.09.2021г. №06/3744 дело №007/01/10-736/2021 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено к рассмотрению на 07.10.2021г.

07.10.2021г. представитель ООО «Тетраграф» поддержал доводы, указанные ранее в заявлении.

ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик» направило в адрес Управления ходатайство об отложении рассмотрения дела ввиду невозможности обеспечения явки представителя.

Определением от 07.10.2021г. рассмотрение дела отложено на 16.11.2021г. в связи с необходимостью принятия заключения об обстоятельствах дела.

На рассмотрение дела 16.11.2021г. явился представитель ООО «Тетраграф» *****, представитель ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик» не явился.

Изучив представленные материалы, Комиссия Управления пришла к следующим выводам.

Федеральный закон №69 от 31 марта 1999 года «О газоснабжении в Российской Федерации» в статье 8 определил правовые, экономические и организационные отношения в области газоснабжения в Российской Федерации, к полномочиям Правительства РФ в области газоснабжения относит утверждение правил поставок газа, правил пользования газом и предоставление услуг по газоснабжению.

Постановлением Правительства Российской Федерации №162 от 5 февраля 1998г. «Об утверждении правил поставки газа в Российской Федерации» утверждены Правила поставки газа в Российской Федерации.

Отношения между поставщиками и покупателями газа, в том числе газотранспортными организациями и газораспределительными организациями, регулируются Правилами поставки газа в Российской Федерации, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 №162 (далее - Правила поставки газа), а также Правилами учета газа, зарегистрированными в Минюсте России 30.04.2014 №32168 (далее - Правила учета газа).

Пунктом 5 Правил поставки газа определено, что 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.

В соответствии с пунктом 21 Правил поставки газа установлено, что поставка и отбор газа без учета его объема не допускаются.

Между потребителем ООО «Тетраграф» и поставщиком газа ООО «Газпром» заключен договор на поставку газа №15-2-07-6830/18-22д от 01.11.2017г. (далее – договор поставки газа).

В пункте 4.2 договора стороны предусмотрели, что количество поставляемого газа (объем) определяется с помощью узла учета газа в соответствии с требованиями ГОСТ 8.586.1-5 2005, ГОСТ Р 8.740-2011 во взаимосвязи с ГОСТ 30319.0-3-96, с учетом ГОСТ 31369-2008 (ИСО 6976:1995), ГОСТ Р 8.915-2016 и ГОСТ 31370-2008 (ИСО 10715:1997).

Актом приемки узла учета газа от 07.09.2020г. газовый счетчик ВК-G25 заводской №36574080, принадлежащий ООО «Тетраграф» и установленный по адресу: г. Нальчик, ул. Промышленный проезд, 13а, признан специалистами ООО «Газпром» пригодным в сфере государственного регулирования единства измерений (показания счетчика на момент проверки: 6).

В связи с наличием разногласий и отказом ООО «Тетраграф» признавать

выставленную ООО «Газпром» задолженность в размере 156560,27 руб., рассчитанную по проектной мощности за январь 2019 года, ООО «Газпром» подало иск в Арбитражный суд КБР о взыскании с ООО «Тетраграф» спорной задолженности (дело №А20-3998/2019). Решениями арбитражных судов первой, апелляционной и кассационной инстанций ООО «Газпром» отказано в удовлетворении исковых требований, ввиду необоснованности расчетов за январь 2019 года за потребленный газ по проектной мощности при наличии исправного узла учета.

С января 2019 г. по май 2021 г. ООО «Тетраграф» оплачивает поставленный газ в соответствии с показаниями прибора учета газа, что подтверждается платежными поручениями за 2019, 2020 и 2021 гг.:

- платежное поручение №28 от 18.01.2019г.;
- платежное поручение №160 от 15.03.2019;
- платежное поручение №190 от 27.03.2019г.;
- платежное поручение №225 от 10.04.2019г.;
- платежное поручение №243 от 16.04.2019г.;
- платежное поручение №783 от 13.12.2019г.;
- платежное поручение №812 от 23.12.2019г.;
- платежное поручение №813 от 23.12.2019г.;
- платежное поручение №34 от 22.01.2020г.;
- платежное поручение №76 от 14.02.2020г.;
- платежное поручение №130 от 13.03.2020г.;
- платежное поручение №181 от 21.04.2020г.;
- платежное поручение №286 от 15.07.2020г.;
- платежное поручение №264 от 25.06.2020г.;
- платежное поручение №483 от 15.12.2020г.;
- платежное поручение №42 от 26.02.2021г.;
- платежное поручение №67 от 11.03.2021г.;
- платежное поручение №88 от 26.03.2021г.;
- платежное поручение №162 от 25.05.2021г.;
- платежное поручение №158 от 25.05.2021г.;
- платежное поручение №166 от 26.05.2021г.;

Вместе с тем, ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик» продолжило выставять ООО «Тетраграф» задолженность в размере 156560,27 руб.

В ноябре 2020 года ООО «Газпром» списало часть задолженности в размере 56750,34 руб., продолжая выставять оставшуюся часть задолженности в актах сверки расчетов.

В накладных на отпуск газа, представленных ООО «Тетраграф», указана сумма за потребленный газ, которая ежемесячно оплачивается. В тоже время, в актах сверки взаимных расчетов в строке сальдо (в период с 2019 по 2021 гг.) указана сумма необоснованно начисленной задолженности в размере 93807,91 рублей.

ООО «Газпром межрегионгаз Нальчик» при выставлении указанной задолженности ссылается на потребление ООО «Тетраграф» 10323 куб.м. газа по мощности газопотребляющего оборудования за январь 2019 года.

Однако, при составлении сотрудниками ООО «Газпром» Акта проверки узла учета газа от 28.01.2019г. показания прибора учета газа не были зафиксированы, также показания прибора учета газа не указаны в расчете расхода газа по мощности газопотребляющего оборудования от 29.01.2019г.

Решение Арбитражного суда КБР по делу №А20-3998/2019, которым ООО «Газпром межрегионгаз Нальчик» отказано в удовлетворении исковых требований по взысканию с ООО «Тетраграф» задолженности за потребленный газ по проектной мощности за январь 2019 года, вступило в законную силу 26.05.2020г. В удовлетворении кассационной жалобы ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик» по делу №А20-3998/2019 было отказано 02.09.2020г.

Учитывая изложенное, согласно пункту 4.11 договора поставки газа, ООО «Газпром» должно было предъявить ООО «Тетраграф» акт поданного - принятого газа за январь 2019г. по фактическим показаниям прибора учета газа, а также сформировать товарную накладную по форме ТОРГ-12 и выставить счет-фактуру, чего сделано не было.

ООО «Тетраграф» неоднократно обращалось в ООО «Газпром межрегионгаз Нальчик» с письмами (письмо №89 от 26.05.2021г.; письмо №35 от 31.05.2021г.; письмо №34 от 31.05.2021г.) с просьбой проведения расчетов в соответствии с показаниями прибора учета газа и согласовании объемов поставки газа.

На вышеуказанные обращения ООО «Тетраграф» о приведении расчетов в соответствие с показаниями счетчика ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик» бездействует, в связи с чем наносит ущерб ООО «Тетраграф».

В частности, ООО «Тетраграф» в январе 2021 года обращалось в ООО «Газпром» с заявкой о согласовании объемов поставки газа на 2021-2022 гг. согласно п. 2.8 договора поставки газа №15-2-07-6830/18-22д от 01.11.2017г. ООО «Газпром» не ответило на указанную заявку.

31.05.2021г. ООО «Тетраграф» повторно обратилось в ООО «Газпром» с заявкой о согласовании объемов поставки газа на 2021-2022 гг.

ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик» письмом №13/1572-Ап от 25.06.2021г. отказало ООО «Тетраграф» в согласовании объемов поставки газа из-за наличия у

ООО «Тетраграф» задолженности в размере 91906,91 руб, а также, в связи с необходимостью представления следующих документов:

- технико-экономический расчет потребности в тепле и топливе;
- технические условия на реконструкцию объекта газопотребления;
- согласованный и утвержденный проект газификации;
- акт приемки законченного строительством объекта газораспределительной системы;
- договор на техническое обслуживание газопотребляющего оборудования и газовых сетей.

В соответствии с пунктом 12 Правил поставки газа, поставщик обязан поставлять, а покупатель отбирать газ в количестве, определенном в договоре поставки газа. В договоре поставки газа определяются месячные, квартальные и годовые объемы поставки газа и (или) порядок их согласования, а также порядок изменения определенных договором объемов поставки газа (пункт 12(1) Правил поставки газа).

В пункте 2.8 договора на поставку газа №15-2-07-6830/18-22д от 01.11.2017г. указано: «изменение месячных объемов газа оформляется дополнительными соглашениями; увеличение объемов возможно при отсутствии задолженности за поставляемый газ и при наличии в совокупности следующих условий: а) ресурсов газа у поставщика, б) технологических возможностей системы газоснабжения, в) наличия у поставщика всех надлежаще оформленных актов приема-передачи газа с приложениями, актов сверки расчетов с приложениями.

Учитывая изложенное, для согласования объемов поставки газа ООО «Газпром» необоснованно запросило у ООО «Тетраграф»: технико-экономический расчет потребности в тепле и топливе; технические условия на реконструкцию объекта газопотребления; согласованный и утвержденный проект газификации; акт приемки законченного строительством объекта газораспределительной системы; договор на техническое обслуживание газопотребляющего оборудования и газовых сетей, а также незаконно требование оплатить задолженность в размере 91906,91 рублей.

Таким образом, необоснованный отказ ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик» в согласовании объемов поставки газа влечет для ООО «Тетраграф» повышение расходов по оплате газоснабжения, что нарушает права и интересы ООО «Тетраграф».

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.

Согласно части 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Пунктом 1 статьи 10 ГК РФ установлены пределы осуществления гражданских прав, согласно которым не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Согласно абзацу 3 части 1 статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Как следует из материалов дела ООО «Тетраграф» зарегистрировано в качестве юридического лица и занимается предпринимательской деятельности в целях извлечения прибыли.

В целях установления доли, занимаемой ООО «Газпром межрегионгаз Нальчик» на рынке оптовой реализации природного газа для профессионального потребления (производственных нужд) в границах Кабардино-Балкарской Республики Управлением в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010г. №220 проведен анализ и оценки состояния конкуренции на рынке оптовой реализации природного газа для профессионального потребления (производственных нужд) в границах Кабардино-Балкарской Республики.

Согласно письмам №37-10-13-4124 от 05.10.2021г. Государственного комитета Кабардино-Балкарской Республики по тарифам и жилищному надзору и газораспределительной компании АО «Газпром газораспределение Нальчик» от 01.10.2021г. №АТ-09/2196: на территории Кабардино-Балкарской Республики в период с 01.01.2019г. по 31.12.2021г. деятельность по поставке в Кабардино-

Балкарскую Республику природного газа по газораспределительным сетям для промышленных предприятий, включая поставку природного газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан, осуществляет в единственном числе ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик».

Проведенный анализ выявил доминирующее положение ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик», доля которого составила 100,0%. В соответствии с аналитическим отчетом от 06.10.2021г. единственным поставщиком природного газа на территории Кабардино-Балкарской республики является ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик».

Из вышеуказанного следует, что ООО «Газпром», занимая доминирующее положение на товарном рынке, обязано соблюдать запреты и ограничения, установленные антимонопольным законодательством.

Таким образом, ООО «Газпром», необоснованно отказав потребителю ООО «Тетраграф» в проведении расчетов за газ в соответствии с фактически потребленным объемом на основании показаний прибора учета газа, а также необоснованно отказав в согласовании объемов поставки газа, нарушило часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Учитывая вышеизложенное руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик», выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением, путем необоснованного отказа потребителю ООО «Тетраграф» в проведении расчетов за газ в соответствии с фактически потребленным объемом на основании показаний прибора учета газа (в том числе за январь 2019 года), а также в необоснованном отказе в согласовании объемов поставки газа, нарушающими часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать ООО «Газпром Межрегионгаз Нальчик» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

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