



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ  
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА  
УПРАВЛЕНИЕ  
Федеральной антимонопольной службы  
по Московской области**

ул. Карамышевская наб., д. 44  
гор. Москва, 123423  
тел.: (499) 755-23-23 доб. 050-233  
e-mail: [to50@fas.gov.ru](mailto:to50@fas.gov.ru)

14.07.2021 № 05/6614/21  
На № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_

ООО «КриоГаз»  
проспект Ленина, д. 67,  
г. Балашиха,  
Московская область, 143900

АО «ТАГМЕТ»  
ул. Заводская, д. 1,  
Ростовская область  
г. Таганрог, 347905

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 050/01/10-214/2021**

«14» июля 2021 г.

г. Москва

Комиссия Московского областного УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: председателя Комиссии – Азаренко А.А., заместителя руководителя Московского областного УФАС России; членов Комиссии – Ястребковой М.Н., начальника отдела антимонопольного контроля Московского областного УФАС России; Сапожникова А.А., заместителя начальника отдела антимонопольного контроля Московского областного УФАС России, рассмотрев дело № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «КриоГаз» (ОГРН 1095001000863, ИНН 5001071638, КПП 500101001, место нахождения: 143900, Московская область, г. Балашиха, проспект Ленина, д. 67) (далее – ООО «КриоГаз») по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части злоупотребления доминирующим положением на рынке оказания услуг по производству и поставке технических газов с использованием трубопроводной инфраструктуры, выразившегося в ущемлении интересов Акционерного общества «Таганрогский Металлургический Завод» (ОГРН 1026102572473, ИНН 6154011797, КПП 615401001, место нахождения: 347928, Ростовская область, г. Таганрог, ул. Заводская, д. 1) (далее – АО «ТАГМЕТ») путем уклонения от внесения изменений в пункты 4.3, 8.1 и 14.4 контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007, в части:

- установления минимального объема поставки газообразного кислорода в размере, соответствующем среднемесячному потреблению указанного газа со стороны АО «ТАГМЕТ»;

№ 274494

- установления неустойки, за непринятый АО «ТАГМЕТ» согласованный контрактом минимальный объем газообразного кислорода, на экономически обоснованном уровне;
- изменения формулы расчета стоимости технических газов в части переменных, выраженных в иностранной валюте;
- уклонения от исполнения пункта 4.7 контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007, в части отказа от согласования месячных объемов поставки газообразного кислорода и допустимых отклонений от них, основанных на предполагаемых потребностях потребителя, руководствуясь статьей 48<sup>1</sup> Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского областного УФАС России поступило заявление АО «ТАГМЕТ» с жалобой на неправомерные действия ООО «КриоГаз» в части навязывания контрагенту условий договора, невыгодных для него.

В ходе рассмотрения указанного заявления Комиссией Московского областного УФАС России установлено следующее.

АО «ТАГМЕТ» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного общим собранием акционеров АО «Таганрогский металлургический завод» от 21.02.2020.

АО «ТАГМЕТ» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Таганрогу Ростовской области 08.08.1996 за основным государственным регистрационным номером 1026102572473.

В соответствии с Уставом АО «ТАГМЕТ» место нахождения Общества: Российская Федерация, г. Таганрог, ул. Заводская, д. 1.

Основным видом деятельности АО «ТАГМЕТ» является производство и реализация продукции производственного назначения (трубы всех видов, лента холоднокатаная, металлопродукция), товаров народного потребления, машин и оборудования, оказание услуг промышленного характера.

ООО «КриоГаз» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного Решением единственного участника – ПАО «Криогенмаш» № 54 от 01.03.2016.

ООО «КриоГаз» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Балашихе Московской области от 01.03.2011 за основным государственным регистрационным номером 1095001000863.

В соответствии с Уставом ООО «КриоГаз» место нахождения Общества: Российская Федерация, Московская область, г. Балашиха.

Основными видами деятельности ООО «КриоГаз» являются производство промышленных газов и оптовая торговля промышленными газами.

АО «ТАГМЕТ» является производителем металлургической продукции с использованием современного производства, связанного с существенным



потреблением сталеплавильной печью технических газов (газообразного кислорода (GOX), газообразного азота (GAN) и газообразного аргона (GAR)) (далее – технические газы).

ООО «КриоГаз» является поставщиком технических газов, владеющим станцией по производству технических газов, расположенной в непосредственной близости к производственному оборудованию АО «ТАГМЕТ».

Указанная станция по производству технических газов соединена со сталеплавильным оборудованием АО «ТАГМЕТ» трубопроводной инфраструктурой.

Согласно представленным документам и сведениям 05.12.2007 между АО «ТАГМЕТ» и ООО «КриоГаз» заключен контракт № Г-119/КГ-424-2007-021 на поставку технических газов.

Фактическая подача технических газов на условиях контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 началась после строительства станции по производству технических газов, как одно из условий реализации контракта.

В соответствии с контрактом № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 поставка технических газов, производимых станцией по производству технических газов, осуществляется посредством трубопроводной инфраструктуры, проложенной между станцией по производству технических газов и сталеплавильным оборудованием АО «ТАГМЕТ».

В связи с тем, что иные станции по производству технических газов и трубопроводные инфраструктуры для поставки технических газов на территории металлургического завода и в непосредственной близости от него отсутствуют Московским областным УФАС России установлены признаки доминирования ООО «КриоГаз» на рынке оказания услуг по производству и поставке технических газов по трубопроводной инфраструктуре, проложенной между станцией по производству технических газов ООО «КриоГаз» и сталеплавильным оборудованием АО «ТАГМЕТ».

Согласно представленным документам и сведениям 28.10.2020 АО «ТАГМЕТ» обратилось в ООО «КриоГаз» (письмо от 28.10.2020 № 20-00127) с предложением внесения изменений в контракт № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007.

Письмом от 05.11.2020 № 159 ООО «КриоГаз» отказало АО «ТАГМЕТ» во внесении изменений в пункты 4.3, 8.1, и 14.4 контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007.

Принимая во внимание отказ ООО «КриоГаз» от внесения изменений в условия контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007, связанных со снижением минимальных объемов поставки газообразного кислорода, приведением размера неустойки до экономически обоснованного уровня, а также исключением привязки стоимости технических газов к курсу иностранной валюты Московским областным УФАС России в действиях ООО «КриоГаз» установлены признаки злоупотребления доминирующим



положением на рынке оказания услуг по поставке технических газов АО «ТАГМЕТ» в границах трубопроводной инфраструктуры, проложенной между станцией по производству технических газов ООО «КриоГаз» и сталеплавильным оборудованием АО «ТАГМЕТ» в части навязывания контрагенту (АО «ТАГМЕТ») условий договора, невыгодных для него.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 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).

На основании изложенного, Московским областным УФАС России в действиях ООО «КриоГаз» выявлены признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке оказания услуг по производству и поставке технических газов АО «ТАГМЕТ» в границах трубопроводной инфраструктуры, проложенной между станцией по производству технических газов ООО «КриоГаз» и сталеплавильным оборудованием АО «ТАГМЕТ», выразившегося в ущемлении интересов АО «ТАГМЕТ» путем навязывания контрагенту условий контракта, невыгодных для него, а именно уклонения от внесения изменений в контракт № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 в части снижения минимальных объемов поставки газообразного кислорода, приведения размера неустойки до экономически обоснованного уровня, исключения привязки стоимости технических газов к курсу иностранной валюты, а также уклонения от исполнения пункта 4.7 контракт № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 в части отказа от согласования месячных объемов поставки газообразного кислорода и допустимых отклонений от них, основанных на предполагаемых потребностях потребителя.

В соответствии со статьей 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» ООО «КриоГаз» выдано предупреждение № 05-10/07-20 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (исх. от 18.12.2020

№ ИЗ/26736/20) (далее – предупреждение № 05-10/07-20).

Согласно предупреждению № 05-10/07-20 ООО «КриоГаз» надлежало прекратить уклонение от внесения изменений в пункты 4.3, 8.1 и 14.4 контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 в части:

- установления минимального объема поставки газообразного кислорода в размере, соответствующем среднемесячному потреблению указанного газа со стороны АО «ТАГМЕТ»;

- установления неустойки за непринятый АО «ТАГМЕТ» согласованный контрактом минимальный объем газообразного кислорода на экономически обоснованном уровне;

- изменения формулы расчета стоимости технических газов в части переменных, выраженных в иностранной валюте;

- уклонения от исполнения пункта 4.7 контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 в части отказа от согласования месячных объемов поставки газообразного кислорода и допустимых отклонений от них, основанных на предполагаемых потребностях потребителя, в десятидневный срок с даты получения предупреждения.

Согласно уведомлению о вручении почтового отправления предупреждение № 05-10/07-20 получено ООО «КриоГаз» 12.01.2021.

В установленный срок предупреждение № 05-10/07-20 ООО «КриоГаз» не выполнено.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Учитывая изложенное, приказом Московского областного УФАС России от 05.02.2021 № 10 в отношении ООО «КриоГаз» возбуждено дело № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства.

В рамках рассмотрения дела № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке оказания услуг по производству и поставке технических газов по трубопроводной инфраструктуре, проложенной между кислородной станцией по производству технических газов ООО «КриоГаз» и сталеплавильным оборудованием АО «ТАГМЕТ».

В соответствии с Аналитическим отчетом по результатам проведенного анализа состояния конкуренции на товарном рынке оказания услуг по производству и поставке технических газов по трубопроводной инфраструктуре, проложенной между кислородной станцией по производству технических газов ООО «КриоГаз» и сталеплавильным оборудованием АО «ТАГМЕТ» в городе Таганрог Ростовской области, ООО «КриоГаз» в течение всего исследуемого периода занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по производству и поставке технических газов,



произведенных кислородной станцией по производству технических газов в трубную сеть комплекса сталеплавильного оборудования АО «ТАГМЕТ», через трубопроводную инфраструктуру, технологически соединяющую их между собой, с неизменной долей на указанном товарном рынке равной 100%.

Следовательно, географические границы рынка поставки технических газов АО «ТАГМЕТ» ограничены существующей трубопроводной инфраструктурой.

В соответствии со статьей 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) 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;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

Учитывая изложенное, ООО «КриоГаз» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по производству и поставке технических газов в границах присоединенной трубопроводной инфраструктуры, технологически связанной со сталеплавильным оборудованием АО «ТАГМЕТ».

В ходе рассмотрения дела № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией Московского областного УФАС России установлено, что 05.12.2007 между АО «ТАГМЕТ» и ООО «КриоГаз» заключен контракт № Г-119/КГ-424-2007-021 на поставку технических газов.

Фактическая подача технических газов на условиях контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 началась после строительства станции по производству технических газов, как одно из условий реализации контракта.

Согласно пункту 4.3 контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 покупатель в течении срока действия контракта обязуется принимать и оплачивать минимальное согласованное к поставке количество газообразного кислорода в следующем порядке:

- первые 8 месяцев, начиная с даты, указанной в акте начала



поставок технических газов - 2 702 400 Нм<sup>3</sup> в месяц;

- все остальное время - 5 024 164 Нм<sup>3</sup> в месяц.

Согласно представленным документам и сведениям с марта 2017 года по сентябрь 2020 года среднее потребление газа со стороны АО «ТАГМЕТ» составило 2 937 296 Нм<sup>3</sup> в месяц, достигая максимального значения 3 818 863 Нм<sup>3</sup> в ноябре 2017 года и минимального значения 2 041 171 Нм<sup>3</sup> в апреле 2020 года.

Таким образом, установленный контрактом минимальный объем газообразного кислорода на 41% больше среднего потребления указанного газа со стороны АО «ТАГМЕТ».

Пунктом 4.7 контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 предусмотрено, что стороны будут проводить ежемесячно детальную предварительную оценку потребности на следующий месяц до 20-го числа текущего месяца. По результатам такой оценки стороны подписывают спецификацию на поставку газообразного кислорода в следующем месяце с указанием объемов потребления и допустимых отклонений от них (толеранс), не являющихся нарушением обязательств по контракту.

По условиям пункта 4.7 контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 спецификация может предусматривать особенности поставок газообразного кислорода в расчетном периоде с учетом технологических остановок основного производства Заявителя и/или иных факторов.

При этом буквальное толкование условий контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 не предполагает, что ООО «КриоГаз» вправе немотивированно уклониться от данной процедуры или не подписать спецификацию.

По смыслу пункта 4.7 контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 стороны подписывают спецификацию по результатам предварительной оценки потребности в газообразном кислороде на следующий расчетный период. Каких-либо иных условий контракт в данной части не предусматривает, порядок проведения предварительной оценки потребности условиями контракта не регулируется.

Согласно статье 431 Гражданского кодекса Российской Федерации если буквальное значение условий договора и их системное толкование не позволяет определить содержание договора, должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора.

В целях реализации положений пункта 4.7 контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 стороны проводят предварительную оценку потребности следующим образом:

а) Заявитель ежемесячно направляет в адрес ООО «КриоГаз» письма о потребности в технических газах.

б) ООО «КриоГаз» составляет, подписывает и направляет в адрес Заявителя спецификацию с указанием согласованных к поставке объемов в предстоящем периоде.



Комиссией по рассмотрению дела № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что за период с января 2017 года по апрель 2021 года АО «ТАГМЕТ» направлено 51 письмо о потребностях в технических газах на предстоящий месяц.

Согласно материалам дела № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства за период с января 2017 года по апрель 2021 года со стороны ООО «КриоГаз» подписано и направлено Заявителю только 6 спецификаций, в которых согласованы объемы, соответствующие предложениям Заявителя.

Таким образом, материалами настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства подтверждается, что ООО «КриоГаз» произведены встречные действия только в отношении 6 из 51 попытки АО «ТАГМЕТ» совершить процедуры согласования, прямо предусмотренные пунктом 4.7 контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007.

Комиссия по рассмотрению дела № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства отмечает, что такое выборочное согласование ООО «КриоГаз» спецификаций, направленных АО «ТАГМЕТ», противоречит пункту 4.7 контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 и свидетельствует о злоупотреблении ООО «КриоГаз» своим доминирующим положением на рынке оказания услуг по производству и поставке технических газов в границах трубопроводной инфраструктуры, технологически связывающей сталеплавильное оборудование АО «ТАГМЕТ» с оборудованием по производству технических газов ООО «КриоГаз».

В ходе рассмотрения дела № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства ООО «КриоГаз» неоднократно заявляло о невозможности снижения объема газообразного кислорода, производимого кислородной станцией, по техническим причинам и, как следствие, невозможность снижения АО «ТАГМЕТ» минимального согласованного объема газообразного кислорода.

Вместе с тем, указанный довод ООО «КриоГаз», по мнению Комиссии Московского областного УФАС России по рассмотрению настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства, не находит своего фактического подтверждения ввиду следующего.

Из материалов дела № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства следует, что кислородная станция по производству технических газов, принадлежащая ООО «КриоГаз», создавалась совместными усилиями ООО «КриоГаз» и АО «ТАГМЕТ» без ограничения возможности ООО «КриоГаз» реализовывать продукты разделения воздуха иным контрагентам.

Кислородная станция по производству технических газов ООО «КриоГаз» не расположена на территории АО «ТАГМЕТ», а находится в непосредственной близости от производственных площадок металлургического завода на арендуемых у Комитета по управлению



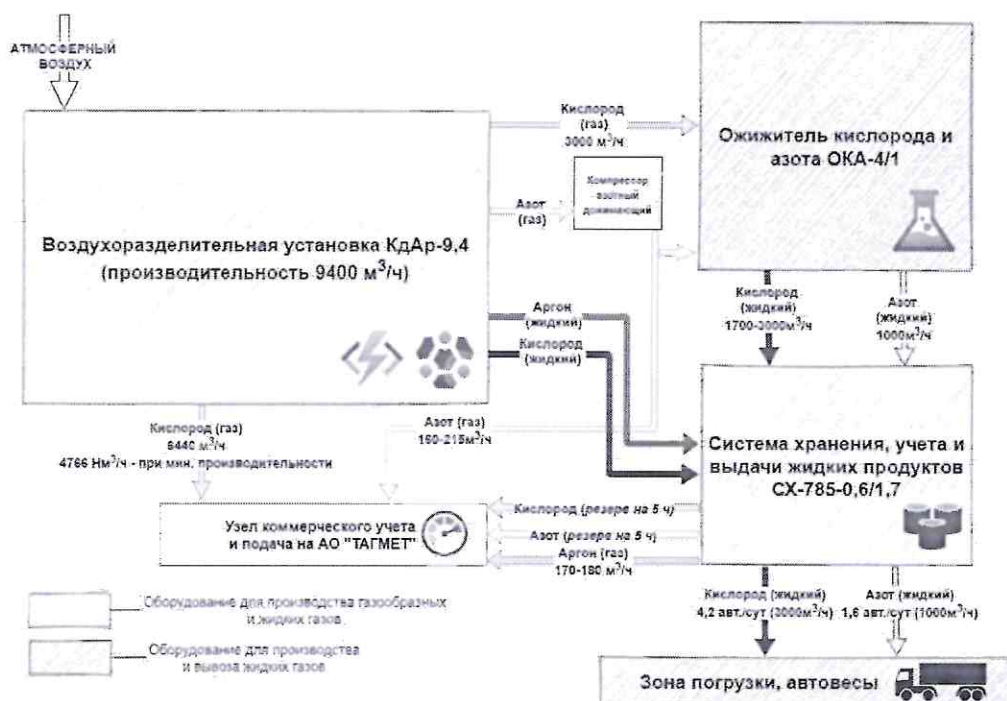
имуществом города Таганрога земельных участках с кадастровыми номерами 61:58:0003492:1117 и 61:58:0003492:114.

На территорию кислородной станции по производству технических газов ООО «КриоГаз» имеется отдельный свободный автомобильный въезд, не проходящий по территории АО «ТАГМЕТ», что подтверждается публичной кадастровой картой и изображением с космического снимка.

Согласно материалам дела № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства указанная кислородная станция по производству технических газов создана силами ООО «КриоГаз» с привлечением финансовых средств АО «ТАГМЕТ» и передана в собственность ООО «КриоГаз», которое имеет постоянного покупателя в лице АО «ТАГМЕТ», объем закупок которого прогнозируется ежемесячно и сообщается ООО «КриоГаз» заблаговременно.

При этом Комиссией по рассмотрению дела № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что ООО «КриоГаз» использует кислородную станцию по производству технических газов для производства технических газов в жидком виде и реализации их иным контрагентам, а сама кислородная станция содержит дополнительное оборудование, которое не связано с поставками газообразных технических газов АО «ТАГМЕТ» в рамках заключенного контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007, что видно на схеме указанной кислородной станции. Далее отражена схема станции по производству технических газов, построенной ООО «КриоГаз» в целях исполнения обязательств по контракту № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007.

Схема станции ООО «КриоГаз» по производству технических газов



В состав кислородной станции по производству технических газов ООО «КриоГаз» входит оборудование, предназначенное для производства жидких технических газов и их реализации автомобильным транспортом, а именно:

1) ожижитель кислорода и азота ОКА-4/1:

Кислород жидкий из ожижителя ОКА-4/1, с максимальным расходом 3990 кг/ч и давлением 0,2 МПа, сливается в резервуар системы хранения СХ-785-0,6/1,7, откуда выдается в автомобильные заправщики. Суточная производительность ожижителя кислорода ОКА-4/1 по жидкому кислороду составляет 95,76 тонны и в штатном режиме воздухоразделительная установка КДАР-9,4 жидкий кислород для газификации не использует.

Также для перевозки жидкого кислорода предусмотрены транспортные системы ППЦ-22/0,35 вместимостью 22,77 тонны, следовательно, необходимое количество автоцистерн составит - 4,2 авт./сутки.

2) площадка под налив автоцистерн:

Для выдачи жидких продуктов разделения воздуха на автотранспорт вдоль юго-западной стороны хранилища запроектирована площадка установки под налив транспортных автоцистерн с цементобетонным покрытием.

3) автовесы:

Автовесы, обслуживающие транспортные автоцистерны, размещены вдоль восточной стороны цеха разделения воздуха напротив въезда на территорию кислородной станции.

Таким образом, Комиссией Московского областного УФАС России по рассмотрению дела № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что практически все оборудование кислородной станции по производству технических газов ООО «КриоГаз» имеет двойное назначение – как для производства технических газов в целях реализации контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007, так и для целей реализации жидких газов иным контрагентам, включая саму воздухоразделительную установку (ВРУ КДАР-9,4), а также систему хранения газификации и выдачи жидких продуктов (СХ-785-0,6/1,7).

С учетом изложенного, кислородная станция по производству технических газов ООО «КриоГаз» является не только проектом по обеспечению АО «ТАГМЕТ» техническими газами, но, очевидно, имеет ресурс и необходимое оборудование для производства и реализации технических газов иным контрагентам.

Комиссия Московского областного УФАС России по рассмотрению дела № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства приходит к выводу о том, что кислородная станция ООО «КриоГаз» способна выпускать технические газы как в газообразном, так и в жидком виде. При этом поставку производимых технических газов возможно осуществлять не только по трубам, но и иными способами, что противоречит доводу ООО «КриоГаз» о невозможности реализации объемов технических газов, не



выбранных АО «ТАГМЕТ» в рамках контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007.

Довод ООО «КриоГаз» о невыгодности и убыточности проекта по вине АО «ТАГМЕТ» также не находит своего экономического подтверждения. Некорректная оценка расходных статей, учет только выручки от АО «ТАГМЕТ», а также отнесение на АО «ТАГМЕТ» расходов, в том числе, на строительство объектов, необходимых ООО «КриоГаз» исключительно для ведения собственной предпринимательской деятельности – всё это приводит к искажению реального уровня доходности проекта.

Согласно сведениям, содержащимся в материалах дела № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства, ООО «КриоГаз» реализует технические газы иным контрагентам в жидком виде по ценам ниже, чем АО «ТАГМЕТ» в газообразном виде по трубам.

Проанализировав материалы дела № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия по рассмотрению настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к выводу о том, что размер минимального согласованного объема газообразного кислорода не равен минимальной производительности кислородной станции по производству технических газов ООО «КриоГаз».

При этом объем газообразного кислорода, вырабатываемый кислородной станцией при минимальной производительности, существенно меньше, чем минимальный согласованный АО «ТАГМЕТ» объем газообразного кислорода, то есть ниже чем 5 024 160 Нм<sup>3</sup> в месяц.

ООО «КриоГаз» обосновывает минимальную производительность газообразного кислорода заключением специалиста Тарасовой Е.Ю., подготовленным исключительно на основании анализа технического задания (иная техническая документация по кислородной станции не анализировалась специалистом).

Комиссия по рассмотрению дела № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства считает необходимым отметить, что Тарасова Е.Ю. является одним из подписантов технического решения от 21.05.2012 № ТР-221-14-2012 по созданию кислородной станции по производству технических газов ООО «КриоГаз» и принимала участие в проектировании данной станции в качестве директора НИКИ КМ ОАО «Криогенмаш» (Научно-исследовательского и конструкторского института криогенного машиностроения), что ставит под сомнение объективность мнения специалиста, готовившего заключение.

Согласно указанному заключению специалиста, производительность кислородной станции по производству технических газов ООО «КриоГаз» составляет не более 9 400 м<sup>3</sup>/ч.

Однако, анализ технической документации в совокупности, показывает, что данная величина является суммой производительности данной кислородной станции по газообразному кислороду (6440 м<sup>3</sup>/ч) и жидкому кислороду (1700-3000 м<sup>3</sup>/ч).



Как следует из технического решения, подписанного Тарасовой Е.Ю., но по каким-то причинам не использованного при даче заключения, при проектировании кислородной станции ее производственные мощности рассчитывались не только с учетом потребностей АО «ТАГМЕТ», но и с расчетом реализации продуктов разделения воздуха иным контрагентом в жидком виде:

«ВРУ строится в соответствии с Техническим заданием на поставку Технических газов для ОАО «Таганрогский металлургический завод» и Дополнения № 1 к контракту (см. Приложение 2) и заданным количеством продуктов разделения на продажу» (абзац 3 на странице 1 Технического решения).

«Жидкий кислород производится для реализации на рынке региона в зависимости от количества газа, подаваемого из блока разделения воздуха» (примечание на строке 3 «Кислород жидкий» в таблице на странице 2 Технического решения).

«Жидкий азот производится для реализации на рынке региона» (примечание на строке 5 «Азот жидкий» в таблице на странице 3 Технического решения).

Предусмотренная Техническим решением производительность кислородной станции ООО «КриоГаз» по жидкому кислороду в объеме до 3000 м<sup>3</sup>/ч обеспечивается работой дополнительного оборудования – ожижителя кислорода и азота ОКА-4/1. Полученные объемы жидкого кислорода предназначены для выдачи в автомобильные заправщики.

Вместе с тем, поставка АО «ТАГМЕТ» жидких продуктов разделения воздуха контрактом № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 не предусмотрена.

Соответственно, оценивая условия контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 на предмет их выгодности или невыгодности, производительность кислородной станции по жидким продуктам разделения воздуха не может приниматься во внимание.

Следовательно, средняя производительность кислородной станции по производству технических газов ООО «КриоГаз» только по газообразному кислороду (без жидкого кислорода), которая была предусмотрена Техническим заданием и Проектной документацией на данную кислородную станцию, составляет 6440 м<sup>3</sup>/ч, что складывается из нормального (среднего) объемного расхода газообразного кислорода (по трубе с давлением 1,6 МПа – 6120 м<sup>3</sup>/ч и по трубе с давлением 0,8 МПа – 320 м<sup>3</sup>/ч). Указанные значения повторяются в задании на проектирование и техническом решении. При этом величина производительности станции ООО «КриоГаз» на уровне 6440 м<sup>3</sup>/ч является не минимальной, а средней или нормальной.

Согласно материалам дела № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства работа установки ООО «КриоГаз» допускается со снижением объемного расхода перерабатываемого воздуха



на 20% от номинала с одновременным уменьшением производительности по продуктам разделения воздуха.

Ввиду того, что указанное примечание сделано к величине объемного расхода перерабатываемого воздуха и снижение производительности на 20% относится пропорционально ко всем продуктам разделения воздуха, минимальную производительность станции по газообразному кислороду можно рассчитать исходя из значения нормальной (средней) производительности по газообразному кислороду в объеме 6440 м<sup>3</sup>/ч, указанной в Проектной документации, Задании на проектирование и Техническом решении. При таких условиях минимальная производительность станции по газообразному кислороду рассчитывается следующим образом:

$$6440 \text{ м}^3/\text{ч} - (6440 \text{ м}^3/\text{ч} * 20\%) = 5125 \text{ м}^3/\text{ч}.$$

Следует отметить, что сведения об объемах газообразного кислорода в технической документации даны при температуре 20 °С, а не при температуре 0 °С (нормальные условия), как это предусмотрено контрактом № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007. В целях приведения полученного значения минимальной производительности газообразного кислорода к нормальным условиям необходимо провести пересчет с применением коэффициента 0,93. Соответственно, минимальная производительность станции по газообразному кислороду с объемной долей кислорода не менее 99,5% составляет:

$$5125 \text{ м}^3/\text{ч} * 0,93 = 4766 \text{ Нм}^3/\text{ч}.$$

В соответствии с Приложением 1 к контракту № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 продолжительность потребления газообразного кислорода по трубе 1 составляет 672 часа в месяц, а по трубе 2 – 730 часов в месяц (с потреблением на уровне 300 Нм<sup>3</sup>/ч). При данных условиях минимальная ежемесячная производительность станции по газообразному кислороду может быть рассчитана как:

$$4466 * 672 + 300 * 730 = 3\,220\,152 \text{ Нм}^3/\text{ч в месяц}.$$

Таким образом, объем газообразного кислорода, вырабатываемый станцией ООО «КриоГаз» при минимальной производительности, существенно меньше, чем минимальный согласованный объем газообразного кислорода – 5 024 160 Нм<sup>3</sup> в месяц.

С учетом изложенного, у ООО «КриоГаз» имеется техническая возможность для снижения размера минимального согласованного объема газообразного кислорода как минимум за счет технической возможности снижения производительности станции по газообразному кислороду до уровня, не превышающего 3 220 152 Нм<sup>3</sup>/ч в месяц.

Таким образом, Комиссия по рассмотрению дела № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства приходит к выводу о неправомерном уклонении ООО «КриоГаз» от внесения изменений в контракт № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 в части снижения минимального объема газообразного кислорода, поставляемого АО «ТАГМЕТ».



При этом пунктом 14.4 контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 предусмотрено, что если покупатель в расчетном месяце не принимает минимальное согласованное контрактом количество газообразного кислорода, покупатель уплачивает неустойку в размере разницы между стоимостью минимального согласованного количества товара и стоимостью фактически принятого покупателем товара.

Следовательно, совокупность условий пунктов 4.3 и 14.4 контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 ставит АО «ТАГМЕТ» в безвыходную ситуацию, в которой покупателю приходится либо приобретать и оплачивать объемы газообразного кислорода, которые не требуются для производства, либо оплачивать соответствующую неустойку в размере 100% стоимости непринятого товара.

В силу закона неустойка является мерой гражданско-правовой ответственности должника в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения договорных обязательств и носит компенсационный характер по отношению к возможным убыткам кредитора.

Таким образом, размер неустойки должен обеспечивать интересы поставщика путем исключения риска несения некомпенсируемых издержек в ситуациях невыборки покупателем минимальных согласованных объемов. Одновременно с этим, размер неустойки не должен приводить к обогащению поставщика, при котором нарушение обязательств со стороны покупателя становилось бы выгодным поставщику.

С учетом базового принципа ценообразования, цена товара складывается из суммы затрат и разумной нормы прибыли. Размер неустойки в виде 100% невыбранного АО «ТАГМЕТ» газообразного кислорода фактически включает в себя не только компенсацию издержек ООО «КриоГаз», но также получение последним прибыли.

При таких обстоятельствах, невыборка АО «ТАГМЕТ» минимального согласованного объема газообразного кислорода является выгодной для ООО «КриоГаз», но противоречит самому существу неустойки и свидетельствует о злоупотреблении ООО «КриоГаз» своей рыночной властью.

Применяя к АО «ТАГМЕТ» ответственность в виде 100% неустойки, ООО «КриоГаз» реализует невыбранные АО «ТАГМЕТ» объемы газообразного кислорода иным лицам, либо осуществляет их сжижение для поставки покупателю в следующем периоде, что позволяет поставщику дважды получать оплату за один и тот же объем произведенного товара.

Учитывая изложенное, Комиссия Московского областного УФАС России по рассмотрению дела № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства приходит к выводу о неправомерном уклонении ООО «КриоГаз» от внесения изменений в контракт № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 в части снижения размера неустойки до экономически обоснованного уровня при наличии на то возможности.



В соответствии с формулами расчета цены за 1000 Нм<sup>3</sup> технических газов, установленными в пункте 8.1 контракта № Г-119/КГ-424-2007-021, цена соответствующего продукта на момент подписания контракта выражена в иностранной валюте-Евро.

Согласно пункту 8.7 контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 при изменении курса Евро к рублю на 5 % и более условия контракта о цене поставляемых технических газов могут быть пересмотрены по согласованию сторон.

В период с декабря 2007 года по дату рассмотрения настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства прирост курса Евро к рублю составил почти 250%, что привело к значительному удорожанию технических газов для АО «ТАГМЕТ» в рублевом эквиваленте.

Из материалов дела № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства следует, что условия контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 о цене поставляемых технических газов в период действия контракта с декабря 2007 года по дату рассмотрения настоящего дела ООО «КриоГаз» не пересматривались, несмотря на то что рост Евро к рублю изменился в большую сторону более чем на 5%.

Комиссия Московского областного УФАС России по рассмотрению дела № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства приходит к выводу об отсутствии у ООО «КриоГаз» объективных причин для уклонения от внесения изменений в контракт № Г-119/КГ-424-2007-021 в части исключения из формулы цены переменных, выраженных в иностранной валюте, что также указывает на злоупотребление ООО «КриоГаз» своим доминирующим положением на рынке оказания услуг по производству и поставке технических газов в границах присоединенной трубопроводной инфраструктуры.

Изучив материалы настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства, проанализировав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Московского областного УФАС России приходит к выводу о неправомерном уклонении ООО «КриоГаз» от внесения изменений в пункты 4.3, 8.1 и 14.4 контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007, в части:

- установления минимального объема поставки газообразного кислорода в размере, соответствующем среднемесячному потреблению указанного газа со стороны АО «ТАГМЕТ»;

- установления неустойки за непринятый АО «ТАГМЕТ» согласованный контрактом минимальный объем газообразного кислорода на экономически обоснованном уровне;

- исключения из формулы расчета цены технических газов переменных, выраженных в иностранной валюте.

- уклонения от исполнения пункта 4.7 контракта № Г-119/КГ-424-2007-021 от 05.12.2007 в части отказа от согласования месячных объемов поставки газообразного кислорода и допустимых отклонений от них, основанных на предполагаемых потребностях потребителя;



В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности.

Комиссия Московского областного УФАС России по рассмотрению дела № 050/01/10-214/2021 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия ООО «КриоГаз» согласно части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии

А.А. Азаренко

Члены Комиссии:

М.Н. Ястребкова

А.А. Сапожников