

РЕШЕНИЕ

№ 02-01/10683

г. Сыктывкар

Резолютивная часть решения оглашена «30» ноября 2012 года

В полном объеме решение изготовлено «13» декабря 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>, рассмотрев дело № А 25-10/12 по признакам нарушения ООО «Газпром межрегионгаз Ухта», адрес (место нахождения): 169330, Республика Коми, г. Ухта, ул. 30 лет Октября, д. 1-а, части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

при участии:

<...> – представителя ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» (по доверенности от 18.10.2012 № 05-101),

<...> – представителя ООО «Дорожно-строительная передвижная механизированная колонна «Сыктывкарская» (по доверенности от 30.11.2012 № 1),

УСТАНОВИЛА:

1. Настоящее дело возбуждено Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми от 16.10.2012 № 412 в отношении ООО «Газпром межрегионгаз Ухта».

Основанием для возбуждения дела послужили материалы плановой выездной проверки в отношении ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» (далее – Общество), проведенной Коми УФАС на основании приказа № 195 от 05.05.2012.

В результате проверки установлены признаки нарушения ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» антимонопольного законодательства в части включения в договор поставки газа № 23-4-12.1197 санкции в виде неустойки за невыборку газа ООО «Дорожно-строительная механизированная колонна «Сыктывкарская» (п. 3.2. договора поставки газа № 23-4-12.1197).

2. В соответствии с 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.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по ст. 10 Закона о защите конкуренции необходимо наличие его доминирующего положения на соответствующем товарном рынке.

ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов (далее – Реестр): наименование товара (работ, услуг), по которым ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» включено в Реестр, - оптовая реализация газа; ОКВЭД 51.51.3; доля ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» на товарном рынке: >50 %; географические границы товарного рынка: Республика Коми.

Согласно абз. 3 п. 13 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 N 30 установление доминирующего положения хозяйствующего субъекта производится с учетом его доли на рынке определенного товара. При этом доля признается, если не доказано иное, равной указанной в реестре хозяйствующих субъектов.

Обществом в материалы антимонопольного дела доказательств того, что его доля не является равной доле, указанной в Реестре, не представлено, в связи с чем, общество занимает доминирующее положение на товарном рынке оптовой реализации газа на территории Республики Коми с долей, равной указанной в Реестре.

3. Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 539 Гражданского кодекса 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; договор энергоснабжения заключается с абонентом при наличии у него отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии.

В силу ст. 18 Федерального закона от 31.03.1999 № 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» (далее - Закон 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.

В соответствии с п. 5 Правил поставки газа в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 № 162 (далее – Правила поставки газа), 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.

Комиссией установлено, что ООО «Дорожно-строительная передвижная механизированная колонна «Сыктывкарская» направило в адрес ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» заявку от 22.03.2012 на заключение договора поставки газа.

Согласно входящему штампу указанная заявка поступила в представительство ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» в г. Сыктывкаре 22.03.2012. В адрес ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» (г. Ухта, ул. 30 лет Октября, д. 1-а) заявка ООО «Дорожно-строительная передвижная механизированная колонна «Сыктывкарская» поступила 05.04.2012 (вх. № 1342 от 05.04.2012).

В материалы антимонопольного дела представлен подписанный сторонами без разногласий договор поставки газа № 23-4-12.1197, датированный 01.05.2012.

Из п. 3.2 договора поставки газа № 23-4-12.1197 от 01.05.2012 следует, что в случае выборки покупателем, в течение месяца поставки объема газа менее 90% договорного месячного объема газа, стоимость объемов невыбранного газа признается неустойкой и рассчитывается по формуле:

$S_{\text{неуст.мес.}} = (90\%V_{\text{дог.мес.}} - V_{\text{факт.мес.}}) * C_{\text{срвзв.мес.}}$, где:

$S_{\text{неуст.мес.}}$ – сумма неустойки, рассчитанная за месяц,

$90\%V_{\text{дог.мес.}}$ – 90% договорного месячного объема газа,

$V_{\text{факт.мес.}}$ – объем газа, фактически выбранный покупателем,

$C_{\text{срвзв.мес.}}$ – средневзвешенная оптовая цена газа, рассчитанная за месяц поставки газа в соответствии с пунктом 5.4 настоящего договора.

Пунктом 5.5.3 договора поставки газа № 23-4-12.1197 оплата штрафных санкций, рассчитанных в соответствии с п. 3.2 настоящего договора, осуществляется до 25 числа месяца следующего за месяцем поставки.

Таким образом, п. 3.2 договора поставки газа № 23-4-12.1197 от 01.05.2012 за невыборку ООО «Дорожно-строительная передвижная механизированная колонна «Сыктывкарская» в течение месяца поставки договорного месячного объема газа (менее 90%) установлена санкция в виде неустойки.

[Постановлением](#) Правительства РФ № 234 от 26.03.2012 в п. 16 Правил поставки газа внесены изменения, согласно которым при невыборке газа покупателями, потребляющими до 10000 тыс. куб. метров в год, в соответствии с заключенными договорами поставки газа объем невыбранного газа не оплачивается и санкции за невыборку газа не предусматриваются. Изменения, внесенные [Постановлением](#) Правительства РФ № 234 от 26.03.2012, вступили 07.04.2012, то есть до даты заключения договора.

В соответствии с п. 2.1.1 договора поставки газа № 23-4-12.1197 от 01.05.2012, заключенного между ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» и ООО «Дорожно-строительная передвижная механизированная колонна «Сыктывкарская», договорной объем поставки газа составляет в 2012 году 250 тыс. куб. метров, то есть до 10000 тыс. куб. метров в год.

Следовательно, правовые основания для включения ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» п. 3.2 в договор поставки газа с ООО «Дорожно-строительная передвижная механизированная колонна «Сыктывкарская» от 01.05.2012 № 23-4-12.1197 отсутствовали.

Таким образом, имеет место необоснованное условие реализации контрагентом прав, что могло привести к ущемлению интересов ООО «Дорожно-строительная передвижная механизированная колонна «Сыктывкарская» посредством необходимости уплаты неустойки в случае невыборки.

В соответствии со статьей 26 Закона о газоснабжении организациям - собственникам систем газоснабжения, поставщикам газа или уполномоченным ими организациям запрещается совершать действия, нарушающие антимонопольное законодательство.

Комиссия приходит к выводу, что действия ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» по включению в договор поставки газа № 23-4-12.1197 п. 3.2, предусматривающего санкцию в виде неустойки за невыборку ООО «Дорожно-строительная передвижная механизированная колонна «Сыктывкарская» газа, повлекли (могли повлечь) ущемление интересов ООО «Дорожно-строительная передвижная механизированная колонна «Сыктывкарская» и противоречат требованиям части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Довод ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» о том, что проект договора был подготовлен обществом в начале апреля 2012 года, то есть до дня вступления в законную силу [Постановления](#) Правительства РФ № 234 от 26.03.2012, и из него ошибочно не было исключено условие о неустойке за невыборку газа, не может быть принят Комиссией во внимание, поскольку указанное Постановление принято Правительством РФ 26.03.2012, было опубликовано 30.03.2012 в «Российской газете», 02.04.2012 в официальном периодическом издании «Собрание законодательства РФ», однако п. 3.2 исключен ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» из договора поставки газа № 23-4-12.1197 от 01.05.2012 дополнительным соглашением № 1/2012 лишь 01.06.2012.

Комиссией в ходе рассмотрения антимонопольного дела установлено, что причинение ущерба ООО «Дорожно-строительная передвижная механизированная колонна «Сыктывкарская» или извлечение ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» незаконно полученного дохода вследствие рассматриваемых действий не имело места. В соответствии с дополнительным соглашением № 1/2012 от 01.06.2012 к договору поставки газа № 23-4-12.1197, заключенным между ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» и ООО «Дорожно-строительная передвижная механизированная колонна «Сыктывкарская», пункт 3.2 исключен из договора поставки газа № 23-4-12.1197.

В связи с тем, что ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» до вынесения решения по настоящему делу добровольно устранило вышеуказанное нарушение ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции Комиссия считает возможным не выдавать ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Из материалов антимонопольного дела не усматривается обстоятельств, как исключаящих возможность соблюдения ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» требований антимонопольного законодательства, так и свидетельствующих о принятии ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» всех зависящих от него мер по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Комиссией установлено, что рассматриваемое нарушение стало возможным по

причине отсутствия должного контроля за соблюдением Закона о защите конкуренции со стороны руководства ООО «Газпром межрегионгаз Ухта».

Согласно представленным ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» данным, должностным лицом, которое несет ответственность за организацию работы по заключению договоров поставки газа, является заместитель генерального директора по реализации газа ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» <...>. Из материалов антимонопольного дела следует, что договор поставки газа № 23-4-12.1197 заключен ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» в лице заместителя генерального директора по реализации газа ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» <...>.

При заключении договора поставки газа № 23-4-12.1197 заместитель генерального директора по реализации газа ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» <...> действовал на основании доверенности № 05-01 от 01.01.2012, согласно которой заместитель генерального директора по реализации газа ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» <...> уполномочен заключать, вносить изменения, дополнения и расторгать от имени ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» договора поставки газа.

В связи с чем, Комиссией установлено, что должностным лицом, виновным в совершении ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» нарушения антимонопольного законодательства, является заместитель генерального директора по реализации газа ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» <...>.

Таким образом, нарушение ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции произошло по вине ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» и его должностного лица - заместителя генерального директора по реализации газа ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» <...>.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч.ч. 1-3 ст. 41, п. 1 ч. 1 ст. 48, ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» нарушившим ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции посредством совершения действия, выразившегося во включении п. 3.2 в договор поставки газа с ООО «Дорожно-строительная передвижная механизированная колонна «Сыктывкарская» № 23-4-12.1197 от 01.05.2012, предусматривающего санкцию в виде неустойки за невыборку газа, что противоречит Правилам поставки газа в Российской Федерации, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 № 162 (в ред. от 26.03.2012), что могло привести к ущемлению интересов ООО «Дорожно-строительная передвижная механизированная колонна «Сыктывкарская».

2. Прекратить рассмотрение дела № А 25-10/12 в связи с добровольным устранением ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» нарушения антимонопольного законодательства.

3. В связи с тем, что на дату принятия Комиссией решения ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» добровольно устранило нарушение антимонопольного законодательства, предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» не выдавать.

4. Передать материалы дела № А 25-10/12 уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Газпром межрегионгаз Ухта», должностного лица ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» - заместителя генерального директора ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» по реализации газа <...>дел об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.