

## ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 04/39-12

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

30 октября 2012 года  
г. Омск

Омским УФАС России рассматривается заявление индивидуального предпринимателя (Ш...) от 09.06.2012 № 286 (вх. № 8200 от 13.07.2012) о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Омскгазсеть».

Нарушение, по мнению заявителя, выразилось в отказе от внесения изменений в договор транспортировки газа № 44тр, заключенный сторонами (указанными хозяйствующими субъектами) 01.01.2012.

Как следует из материалов проверки, между ООО «Омскгазсеть» и Заявителем заключен договор транспортировки газа от 01.01.2012 № 44тр.

Предметом договора являются возмездные услуги ООО «Омскгазсеть» по транспортировке природного газа и обязанность индивидуального предпринимателя (Ш...) (как Покупателя) принимать газ и оплачивать указанные услуги.

При этом сторонами договора определен годовой объем потребляемого Заявителем (Покупателем) газа на 2012 год - в общей сложности в размере 685 тыс. куб. метров в год.

Пунктом 7.5 указанного договора предусмотрена «штрафная неустойка» за выборку Заявителем (Покупателем) в течение месяца поставки газа менее договорного месячного объема газа в виде стоимости услуг по транспортировке невыбранного объема газа.

[Постановлением](#) Правительства РФ от 26.03.2012 № 234 «О внесении изменений в пункт 16 Правил поставки газа в Российской Федерации» к пункту 16 Правил поставки газа в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 N 162 (далее – Правила поставки газа) добавлен абзац следующего содержания: при невыборке газа покупателями, потребляющими до 10 000 тыс. куб. метров газа в год, в соответствии с заключенными договорами поставки газа объем невыбранного газа не оплачивается и санкции за невыборку газа не предусматриваются.

Не взирая на указанное требование Правил поставки газа ООО «Омскгазсеть» направило Заявителю претензию от 22.05.2012 № 179 в котором предложило ему в течение 3-х банковских дней с момента получения данной претензии оплатить

штрафную неустойку в сумме 3 942,4 руб.

Не согласившись с претензией и во исполнение требования новой редакции пункта 16 Правил поставки газа Заявитель обратился в ООО «Омскгазсеть» (письмом от 22.08.2012 № 44) с просьбой о подписании протокола разногласий к договору транспортировки газа № 44 тр от 01.01.2012, исключаящего вышеуказанный пункт 7.5, предусматривающий штрафные санкции за невыборку газа покупателем и противоречащего, таким образом, действующей редакции пункта 16 Правил поставки газа, поскольку он ущемляет интересы Заявителя.

ООО «Омскгазсеть» не подписало протокол разногласий.

Свои действия ООО «Омскгазсеть» мотивирует тем, что пункт 16 Правил поставки газа, в редакции от 26.03.2012 регулирует отношения связанные с заключенными договорами поставки газа, а отношения по транспортировке газа не регулирует.

Данная позиция ООО «Омскгазсеть» является ошибочной, основанной на неверном толковании действующего законодательства.

Согласно пункту 2.1 вышеуказанного договора транспортировки газа от 01.01.2012 № 44тр газотранспортная организация (ГТО – ООО «Омскгазсеть») обязуется с 01.01.2012 по 31.12.2012 оказывать Покупателю (ИП (Ш...)), а Покупатель обязуется принимать и оплачивать услуги по транспортировке природного газа от газораспределительной станции ООО «Газпром трансгаз Томск» (поставщика газа) по распределительным газовым сетям ГТО.

Статьей 25 Федерального закона от 31.03.1999 № 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» (далее – Закон о газоснабжении) договор транспортировки газа именуется как договор об оказании услуг по транспортировке газа.

Согласно пункту 1 статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. В соответствии с пунктом 4 статьи 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Как следует из части 2 статьи 548 ГК РФ к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью и нефтепродуктами, водой и другими товарами, правила о договоре энергоснабжения ([статьи 539 - 547](#)) применяются, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

Согласно статье 2 Закона о газоснабжении, газоснабжение - одна из форм энергоснабжения, представляющая собой деятельность по обеспечению потребителей газом, в том числе деятельность по формированию фонда разведанных месторождений газа, добыче, транспортировке, хранению и поставкам газа.

Договор энергоснабжения в соответствии с пунктом 1 статьи 426 ГК РФ является публичным договором, содержание условий которого предписано законом, а

именно, цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей (пункт 2 статьи 426 ГК РФ), и регулируются правилами, установленными частью второй ГК РФ (статьями 539-548 ГК РФ).

Также пункт 3 статьи 539 ГК РФ предусматривает применение к отношениям по энергоснабжению, не урегулированным ГК РФ, законов и иных правовых актов об энергоснабжении, а также обязательных правил, принятых в соответствии с ними, а пункт 4 статьи 426 ГК РФ наделяет Правительство РФ полномочиями в случаях, предусмотренных законом, по изданию правил, обязательных для сторон при заключении и исполнении публичных договоров.

Таким образом, содержание условий публичных договоров энергоснабжения прямо регулируется и ГК РФ, и рядом законов, в частности [Федеральным законом от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике»](#), Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Законом о газоснабжении, и иными правовыми актами, принятыми в соответствии с этими законами.

В этой связи именно законодательно предписанное требование о том, что условия публичного договора должны быть одинаковыми для всех потребителей, которые, в свою очередь, для договоров энергоснабжения должны соответствовать обязательным для таких договоров правилам, исключает включение в текст публичного договора энергоснабжения условий, не урегулированных в нормативных актах и требующих, в этой связи, достижения согласия сторон, кроме случаев, прямо установленных законом и иными правовыми актами.

Договор считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора (пункт 1 статьи 432 ГК РФ). Существенными являются условия о предмете договора, условия, названные в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (пункт статьи 432 ГК РФ).

Необходимые для договоров энергоснабжения условия названы в вышеуказанных законах и иных нормативных актах, изданных в соответствии с этими законами. К ним отнесены, в частности: условие о количестве поставляемой электроэнергии, условие о цене (тарифе, расценке, ставке и т.п.).

Тарифы на услуги по транспортировке газа устанавливаются федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов по правилам, установленным законом и иными нормативными актами.

К существенным условиям договора энергоснабжения, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение, относится право абонента изменять количество принимаемой им энергии, определенное договором, при условии возмещения им расходов, понесенных энергоснабжающей организацией в связи с обеспечением подачи энергии не в обусловленном договором количестве (пункт 2 статьи 541 ГК РФ).

Если такое соглашение достигнуто, то изменение количества принимаемой

абонентом энергии не является неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств по договору, то есть основания для наступления у абонента ответственности отсутствуют, возникает только встречное обязательство.

Если такое соглашение не достигнуто, то при изменении количества принимаемой энергии у абонента возникает ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору энергоснабжения в размере реального ущерба, так как частью 1 статьи 547 ГК РФ предусмотрено, что в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по договору энергоснабжения сторона, нарушившая обязательство, обязана возместить причиненный этим реальный ущерб.

Из данной формулировки указанной правовой нормы следует, что размер убытков, причиненных абонентом путем потребления энергии ниже договорного значения, подлежит доказыванию энергоснабжающей (в том числе газотранспортной) организацией в каждом конкретном случае.

Изложенное свидетельствует об особом характере такого вида договоров и о намерении законодателя установить механизм ограничения ответственности. Установление в договоре в качестве меры ответственности штрафной санкции в таком размере, который подлежит взысканию независимо от величины причиненных убытков и не соразмерно причиненным убыткам, не соответствует преследуемым законодателем целям.

Иной ответственности, в частности неустойки по договору энергоснабжения в силу пункта 1 статьи 422 ГК РФ, кроме законной неустойки (статья 332 ГК РФ), а также возмещения постоянных эксплуатационных затрат энергоснабжающей организации, закон не предусматривает.

В этой связи требование о передаче финансовых средств в качестве штрафной неустойки также является незаконным и необоснованным.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» транспортировка газа по трубопроводам относится к сферам деятельности субъектов естественных монополий. Согласно части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Пунктом 3 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, 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).

Согласно статье 26 Закона о газоснабжении, организациям - собственникам систем газоснабжения, поставщикам газа или уполномоченным ими организациям запрещается совершать действия, нарушающие антимонопольное законодательство, в том числе такие действия, как включение в договоры условий, которые ставят одного потребителя в неравное положение по сравнению с другими потребителями.

Необоснованный отказ ООО «Омскгазсеть» от внесения изменений в заключенный с Заявителем договор транспортировки газа содержит признаки нарушения пунктов 3 и 8 части 1 статьи 10 [Закона](#) о защите конкуренции, а также статьи 26 Закона о газоснабжении.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 39.1 Закона о защите конкуренции, в целях пресечения действий, которые могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц, Омское УФАС России предупреждает ООО «Омскгазсеть» о необходимости совершения действий, направленных на прекращение нарушения пункта 3 части 1 статьи Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении индивидуального предпринимателя (Ш...) и рассмотрения оферты данного хозяйствующего субъекта о внесении в договор транспортировки газа от 01.01.2012 № 44тр изменений в соответствии с требованиями глав 28 и 29 Гражданского кодекса Российской Федерации в десятидневный срок со дня получения настоящего предупреждения.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Омское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.