

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 04/29-13

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

6 мая 2013 года
г. Омск

Омским УФАС России рассмотрено заявление индивидуального предпринимателя (Б...) (далее – ИП Б...) от 01.04.2013 № 102 (вх. № 2950 от 02.04.2013) о нарушении ООО «Омскгазсеть» антимонопольного законодательства, выразившегося в отказе от внесения изменений в договор транспортировки газа № 28тр, заключенный сторонами (указанными хозяйствующими субъектами) 30.12.2011 путем исключения невыгодного для заявителя условия договора, предусмотренного пунктом 7.5.

Как следует из материалов проверки, между ООО «Омскгазсеть» и ИП (Б...) заключен договор транспортировки газа от 01.01.2012 № 113тр. Предметом договора являются возмездные услуги ООО «Омскгазсеть» по транспортировке природного газа и обязанность ИП (Б...) (как Покупателя) принимать и оплачивать указанные услуги.

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

В соответствии с пунктом 7.5 договора транспортировки газа ООО «Омскгазсеть» направляло ИП (Б...) письма, содержащие требование об уплате предусмотренной пунктом 7.5 договора «штрафной неустойки» в сумме 61 970,78 рубля.

Срок действия договора транспортировки газа, дополнительным соглашением № 1 от 18.12.2012 к договору транспортировки газа, продлен сторонами до 31.12.2013.

При этом ИП (Б...) это дополнительное соглашение подписал с протоколом разногласий, которым предлагается исключить из текста договора транспортировки газа от 01.01.2012 № 113тр пункты 7.3 и 7.5, о чем он также просит в письме от 22.05.2012 № 51.

Указанный протокол разногласий подписан со стороны ООО «Омскгазсеть» также с протоколом согласования разногласий, которым предложено не исключать из текста договора транспортировки газа от 01.01.2012 № 113тр пункты 7.3 и 7.5, оставив их в редакции договора транспортировки газа от 01.01.2012 № 113тр. Данное предложение мотивировано тем, что «договор согласован сторонами в соответствии с п. 11 Правил поставки газа в Российской Федерации, утв. Постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 г. № 162». ООО «Мечта» не подписало протокол согласования разногласий, предложенный ООО «Омскгазсеть».

В связи с изложенным, ООО «Омскгазсеть» направило ИП (Б...) письмо от 26.03.2013 № 173, в котором указало, что «В настоящее время дополнительное соглашение № 1 от 18.12.2012 г. в окончательной редакции не подписано, что может означать отсутствие пролонгации договора транспортировки газа на 2013 год. В таком случае, не имеется законных оснований для оказания услуг по транспортировке газа ИП (Б...)».

Утверждение об отсутствии пролонгации договора транспортировки газа на 2013 год не обосновано, так как условие о сроке действия договора (условие о продлении срока действия договора) было согласовано сторонами дополнительным соглашением № 1 от 18.12.2013. Спорные условия, отраженные сторонами в протоколе разногласий (ИП Б...) и протоколе согласования разногласий (ООО «Омскгазсеть») касались только пунктов 7.3 и 7.5 договора транспортировки газа, и не содержали условий о сроке действия.

Таким образом, позиция ООО «Омскгазсеть» сводится к тому, что пункт 7.5 договора поставки газа согласован сторонами в соответствии с пунктом 11 Правил поставки газа в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 № 162, а также к тому, что отказ ИП (Б...) от подписания протокола согласования разногласий на условиях ООО «Омскгазсеть» может означать отсутствие пролонгации договора транспортировки газа на 2013 год.

Исходя из этой позиции ООО «Омскгазсеть» в своем письме от 26.03.2013 № 173 настоятельно требует ускорить процесс рассмотрения протокола согласования разногласий. В противном случае, как указывается в письме, ООО «Омскгазсеть» будет вынуждено рассмотреть вопрос о прекращении транспортировки газа в адрес ИП (Б...) по причине отсутствия договорных отношений между ИП (Б...) и ООО «Омскгазсеть».

Данная позиция незаконна и не обоснована по следующим причинам.

Федеральным законом от 31.03.1999 № 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» и Правилами поставки газа в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 № 162 (далее – Правила поставки газа) предусмотрено применение при снабжении газом юридических лиц параграфа 3 главы 30 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), также возможно применение по аналогии отдельных правил, установленных статьями 539-547 ГК РФ.

Исходя из пункта 1 Правил поставки газа данные правила определяют отношения между поставщиками и покупателями газа, в том числе газотранспортными организациями и газораспределительными организациями, и обязательны для всех юридических лиц, участвующих в отношениях поставки газа через трубопроводные сети.

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 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»](#), Законом о газоснабжении, Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», 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.

Согласно пункту 1 статьи 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. 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 этой 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, противоречит принципу соразмерности санкции невыполненному обязательству и не соответствует преследуемым законодателем целям, в том числе в такой сфере как энергоснабжение.

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.

Таким образом, действия ООО «Омскгазсеть», выразившиеся в отказе от внесения изменений в договор транспортировки газа от 01.01.2012 № 113тр, заключенный между ООО «Омскгазсеть» и ИП (Б...), а именно отказе от исключения из текста договора пункта 7.5, предусматривающего санкции за выборку ИП (Б...) (Покупателем) в течение месяца поставки газа менее договорного месячного объема газа в виде стоимости услуг по транспортировке невыбранного объема газа, противоречат действующему законодательству, в том числе требованиям глав 28 и 29 Гражданского кодекса Российской Федерации и содержат признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и ущемления интересов ИП (Б....)

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 ИП Б... и рассмотрения ранее поступившей в адрес ООО «Омскгазсеть» оферты данного хозяйствующего субъекта о внесении в договор транспортировки газа от 01.01.2012 № 113тр 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 рабочих дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

И.о. руководителя управления

В.А. Кабаненко