

"18" августа 2009г. г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: Председателя Комиссии Ишбулатова Р.А.- заместителя руководителя УФАС по РБ; членов комиссии: Борисова Н.Н.- начальника отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ; Матвеева В.А. - ведущего специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ; Шайдуллиной Ф.З.- старшего специалиста 1 разряда отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Закона о защите конкуренции на основании своего решения от "18 августа 2009г. по делу № А-156/10-09 о нарушении ООО "Башкиргаз" (450077, РБ,г.Уфа, ул.Ленина,5/4) пунктов 3 и 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО "Башкиргаз" (450077, РБ,г.Уфа, ул.Ленина,5/4) с момента (дня) получения данного Предписания прекратить нарушение антимонопольного законодательства и не допустить впоследствии нарушения пунктов 3 и 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, а именно:

- навязывания контрагенту условий договора, невыгодных для него 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 и другие требования;
- нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

1.1. В срок до 01 декабря 2009г. привести отношения по реализации газа в соответствии с законодательством Российской Федерации, путем урегулирования отношений по реализации газа с Потребителями газа в соответствии с Правилами поставки газа.

О выполнении настоящего предписания сообщить в срок до 01 декабря 2009 года.

РЕШЕНИЕ

по делу № А-156/10-09
о нарушении антимонопольного законодательства

"18" августа 2009г. г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: Председателя Комиссии Ишбулатова Р.А.- заместителя руководителя УФАС по РБ; членов комиссии: Борисова Н.Н.- начальника отдела естественных монополий и финансовых рынков УФАС по РБ; Матвеева В.А. – ведущего специалиста-эксперта отдела естественных монополий и финансовых рынков; Шайдуллиной Ф.З.- старшего специалиста 1 разряда отдела естественных монополий и финансовых рынков; в присутствии представителей: от ПЖСК "Надежда": главного бухгалтера ПЖСК "Надежда" <...> по доверенности от ПЖСК "Надежда" №123 от 17.08.2009г.;

от ООО "Башкиргаз": начальника юридического управления <...> по доверенности №2 от 11.01.2009г.; начальника консультативно-правового отдела юридического управления <...> по доверенности №663 от 22.07.2009г., рассмотрев дело № А-156/10-09 по признакам нарушения ООО "Башкиргаз" (450077, РБ,г.Уфа, ул.Ленина,5/4) пунктов 3 и 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции), УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступило обращение президента Производственного жилищно-строительного кооператива "Надежда" (далее – ПЖСК "Надежда") (450007, г.Уфа, Ленинский район, м/р "Кооперативный", ул.Башкирская, 16) (вх.3883 от 28.04.2009г.) о законности заключения трехсторонних договоров газоснабжения и дополнительных соглашений к нему, выставляемых ООО "Башкиргаз" и ОАО "Газ-Сервис", в частности дополнительного соглашения №1 на 2009год к договору поставки газа №44570 от 19.12.2007 г., на поставку газа пункт 3.5 который содержит условия, противоречащие требованиям антимонопольного законодательства.

Дополнительным соглашением №1 на 2009г. к договору поставки газа №44570 от 19.12.2007г.(далее - дополнительное соглашение) было предусмотрено: пункт 3.5 договора изложить в следующей редакции: "3.5. При перерасходе газа без предварительного согласования с Поставщиком и ГРО сверх договорной суточной нормы поставки газа в течение суток поставка Покупатель оплачивает стоимость отобранного им газа сверх договорной суточной нормы поставки газа по наибольшей из стоимостей, рассчитанных с применением нижеуказанных коэффициентов за перерасход по отдельным суткам поставки или за перерасход за месяц поставки в целом (за исключением случаев, предусмотренных пунктом 3.13 настоящего Договора).

Штрафные коэффициенты за превышение договорного месячного объема за месяц поставки устанавливаются: в период с 15 апреля по 15 сентября в размере 1,5 к стоимости газа, выбранного сверх договорного месячного объема, рассчитанной исходя из оптовой цены на газ после пересчета в соответствии с пунктом 5.2 настоящего Договора; в период с 16 сентября по 14 апреля в размере 3,0 к стоимости газа, выбранного сверх договорного месячного объема, рассчитанной исходя из оптовой цены на газ после пересчета в соответствии с пунктом 5.2 настоящего Договора; За превышение договорной суточной нормы поставки газа за отдельные сутки поставки устанавливаются следующие коэффициенты:

в период с 15 апреля по 15 сентября:

-в соответствии с пунктом 17 Правил поставки газа коэффициент в размере 1,1 к стоимости газа, выбранного сверх договорной суточной нормы поставки газа, рассчитанной исходя из оптовой цены на газ после пересчета в соответствии с пунктом 5.2 настоящего Договора;

Штрафной коэффициент в размере 1,09 к стоимости газа, выбранного сверх договорной суточной нормы поставки газа, рассчитанной исходя из оптовой цены на газ после пересчета в соответствии с пунктом 5.2 настоящего Договора и с применением коэффициента, установленного в предыдущем подпункте;

в период с 16 сентября по 14 апреля:

-в соответствии с пунктом 17 Правил поставки газа коэффициент в размере 1,5 к стоимости газа, выбранного сверх договорной суточной нормы поставки газа, рассчитанной исходя из оптовой цены на газ после пересчета в соответствии с пунктом 5.2 настоящего Договора;

В случае, предусмотренном настоящим пунктом, оплата стоимости транспортировки газа по газораспределительным сетям сверх договорной суточной нормы поставки газа осуществляется в соответствии с коэффициентами, установленными п.17 правил поставки газа без применения штрафных коэффициентов, предусмотренных настоящим пунктом.

В случае внесения изменений в пункт 17 Правил поставки газа в части отмены применения коэффициента 1,1 за перерасход газа Покупателем с 15 апреля по 15 сентября размер штрафного коэффициента вместо 1,09 устанавливается равным 1,2.

В случае внесения изменений в пункт 17 Правил поставки газа в части увеличения применяемого коэффициента 1,1 сверх 1,2 за перерасход газа Покупателем с 15 апреля по 15 сентября штрафной коэффициент применяться не будет".

В соответствии с частью 4 статьи 44 Закона о защите конкуренции, Комиссия приняла решение о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения пунктов 3 и 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в отношении ООО "Башкиргаз". Определением УФАС по РБ №5/6091 от 08.07.2009г. о назначении дела рассмотрение дела №А-156/10-09 было назначено на 23.07.2009г. и была запрошена следующая информация: перечень потребителей газа - юридических и физических лиц, индивидуальных предпринимателей, которым были направлены дополнительные соглашения, которым начислены штрафные санкции и которые фактически оплатили штрафные санкции за перебор газа в 2008-2009гг.

В соответствии с пунктом 2 статьи 47 Закона о защите конкуренции, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств Определением об отложении рассмотрения дела у ООО "Башкиргаз" и ПЖСК "Надежда" Комиссией была запрошена дополнительная информация. Запрашиваемая информация сторонами представлена, которая была приобщена к материалам дела.

Производственный жилищно-строительный кооператив "Надежда" зарегистрировано 30.12.1999г. №2535 администрацией Ленинского района города Уфы Республики Башкортостан. Орган, осуществляющий государственную регистрацию- Инспекция МНС России по Ленинскому району г.Уфы Республики Башкортостан. Свидетельство от 30.09.2002г. серия <...> ОГРН 1020202767804. Согласно УСТАВУ, ПЖСК "Надежда" занимается следующими видами деятельности: проектные и общестроительные работы; бытовые услуги и другие услуги.

На заседании Комиссии представитель ПЖСК "Надежда" заявила, что производственной деятельностью ПЖСК "Надежда" не занимается. Офисное здание занимает несколько фирм. По договору поставки газа №44570 от 19.12.2007г., заключенному между ОАО "Газ-Сервис", ООО "Башкиргаз" и ПЖСК "Надежда" задержки с оплатой никогда не было.

Представитель ПЖСК "Надежда" также заявила, что дополнительное соглашение №1 на 2009год к договору поставки газа №44570 от 19.12.2007г., которое руководство ПЖСК "Надежда" получило от ООО "Башкиргаз", на момент рассмотрения дела руководителем ПЖСК "Надежда" подписано.

ООО "Башкиргаз" занимает доминирующее положение на рынке реализация природного газа на территории Республики Башкортостан, включено в региональный раздел Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35%, по товарной группе: реализация природного газа, с долей на рынке в границах Республики Башкортостан 100% (приказ УФАС по РБ №15 о/д от 09.02.2004г.).

Согласно представленной информации ООО "Башкиргаз" (исх.№4373/16 от 23.07.2009г) общая сумма за перебор газа потребителями (юридическими и физическими лицами, индивидуальными предпринимателями), которым начислялись штрафные санкции :

в 2008 г. - 14 355 704,81 руб. ;
с января по июнь 2009г. – 7 134 177,02 руб.

Общее число потребителей газа (юридических и физических лиц, индивидуальных предпринимателей), которым были направлены дополнительные соглашения на 2009 год составила 4545 (четыре тысячи сорок пять) контрагентов.

Во исполнение Определения УФАС по РБ от 23.07.2009г. №5/6542 ООО "Башкиргаз" представил заверенные копии платежных документов за 2008г. и январь-июнь 2009г. по договорам №№40026,50026,41118,49302,46743 в количестве 9 (девять) штук, по договору №41620 оплаты за указанный период не было.

На заседании Комиссии представитель ООО "Башкиргаз" заявил, что основной Договор поставки газа был заключен 19.12.2007г. Также заявил о том, что дополнительное соглашение ПЖСК "Надежда" подписал, но 29.07.2009г.

На момент рассмотрения дела подписанного варианта дополнительного соглашения №1 на 2009г. к договору поставки газа №44570 от 19.12.2007г. у ООО "Башкиргаз" не было.

Представитель ООО "Башкиргаз" заявил также, что за 2008г. и за январь-июнь 2009г. санкции ПЖСК "Надежда" не применялись. Также не применялись противоправные действия, которые нарушали бы их права.

Комиссией УФАС по РБ в ходе рассмотрения дела установлено следующее. ООО "Башкиргаз" в пункте 2 дополнительного соглашения пункт 3.5 изложил в следующей редакции: "При перерасходе газа без предварительного согласования с Поставщиком и ГРО сверх договорной суточной нормы поставки газа в течение суток установил штрафные коэффициенты за превышение договорного месячного объема за месяц поставки:
в период с 15 апреля по 15 сентября в размере 1.5 к стоимости газа, выбранного сверх договорного месячного объема, рассчитанной исходя из оптовой цены на газ после пересчета в соответствии с пунктом 5.2 настоящего Договора;
в период с 16 сентября по 14 апреля в размере 3.0 к стоимости газа, выбранного сверх договорного месячного объема, рассчитанной исходя из оптовой цены на газ после пересчета в соответствии с пунктом 5.2 настоящего Договора.

В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 14.04.2009г. №15747/08 по делу нарушения антимонопольного законодательства ООО "Кавказская региональная компания по реализации газа" Карачаево-Черкесской Республики указано, что условие о применении штрафных коэффициентов за сверхдоговорное потребление газа нарушает антимонопольное законодательство, поскольку эти коэффициенты применяются при тех же обстоятельствах, что и коэффициенты, повышающие стоимость газа, предусмотренные пунктом 17 Правил поставки газа, и не являются в данном случае неустойкой, обеспечивающей исполнение обязательств, а относятся к элементу ценообразования, предусматривающему порядок оплаты газа, потребленного сверх договорного объема.

Согласно части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которого являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него.

В соответствии со статьей 26 Федерального закона от 31.03.1999 №69-ФЗ "О газоснабжении в Российской Федерации" (далее - Закон о газоснабжении) организациям-собственникам систем газоснабжения, поставщикам газа или уполномоченным ими организациям запрещается совершать действия, нарушающие антимонопольное законодательство, в том числе такие действия, как навязывание потребителям газа условий договоров, не относящихся к предмету договоров; включение в договоры условий, которые ставят одного потребителя в неравное положение по сравнению с другими потребителями; нарушение установленного нормативными актами порядка ценообразования.

К названным действиям могут быть причислены навязывание потребителю газа условий договора поставки газа, ущемляющих права контрагента, либо отказ (уклонение) газоснабжающей организации от изменения этих условий при обращении потребителя с такого рода требованием.

Согласно пункту 5 Правил поставка газа производится на основании договора, заключаемого между поставщиком и покупателем в соответствии с требованиями Гражданского кодекса российской Федерации, федеральных законов, Правил и иных нормативных правовых актов.

Из пунктов 15,17 Правил следует, что в случае потребления газа в большем, чем определено в договоре поставки газа, количестве стоимость сверхдоговорного объема газа и его транспортировки будет иной, нежели та, которая установлена в

договоре.

Согласно пункту 5.1 Договора стоимость поставленного газа и оказанных Покупателю услуг по настоящему договору включает в себя:

- стоимость поставленного газа, рассчитываемую исходя из оптовой цены на газ в порядке установленном настоящим Договором;
- стоимость снабженческо-сбытовых услуг, рассчитываемую исходя из размера платы за снабженческо-сбытовые услуги в порядке установленном настоящим Договором;
- стоимость услуг по транспортировке газа по газораспределительным сетям, рассчитываемую исходя из тарифов на услуги по его транспортировке по газораспределительным сетям в порядке установленном настоящим Договором.

Согласно пункту 5.3.1. Договора стоимость поставленного газа включает в себя:

- стоимость газа, рассчитанную исходя из объема газа, фактически поставленного Покупателю за все сутки месяца поставки в соответствии с пунктами 3.2.1,3.2.2 настоящего Договора (но не более суточной нормы поставки газа) и оптовой цены на газ после пересчета согласно пункта 5.2 настоящего Договора;
- стоимость газа по наибольшей из стоимостей, рассчитанных с применением коэффициентов за перерасход по отдельным суткам поставки или за перерасход за месяц поставки в целом в соответствии с пунктом 3.5 настоящего Договора (за исключением случаев, предусмотренных пунктом 3.13 настоящего Договора), и оптовой цены на газ после пересчета согласно пункта 5.2 настоящего Договора;
- стоимость газа, рассчитанную с применением коэффициента, указанного в пункте 3.15 настоящего Договора, исходя их объема газа, отобранного Покупателем сверх установленных пунктом 3.13 суточных норм поставки газа, за каждые сутки и оптовой цены на газ после пересчета согласно пункту 5.2 настоящего Договора.

Согласно пункту 5.3.2. Договора стоимость услуг по транспортировке газа по газораспределительным сетям включает в себя:

- стоимость транспортировки газа по газораспределительным сетям, рассчитанную исходя из объема фактически оказанных ГРО услуг по транспортировке газа по газораспределительным сетям за все сутки месяца поставки в соответствии с пунктами 3.2.1, 3.2.2 настоящего Договора (но не более договорной суточной нормы поставки газа) и тарифов на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям;
- стоимость транспортировки газа по газораспределительным сетям, рассчитанную с применением коэффициента, указанного в пункте 3.5 настоящего Договора, исходя из объема фактически оказанных ГРО услуг по транспортировке газа по газораспределительным сетям сверх договорной суточной нормы поставки газа за каждые сутки и тарифов на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям.

Согласно пункту 5.3.3 Стоимость снабженческо-сбытовых услуг рассчитывается без применения коэффициентов, предусмотренных пунктами 3.5 и 3.15 настоящего Договора, исходя из объема фактически поставленного Покупателю газа, предусмотренного пунктами 3.2.1,3.2.2,3.5 настоящего Договора, и размера платы на снабженческо-сбытовые услуги.

Положение пункта 3.5 дополнительного соглашения на 2009год от 01.11.2008г. к Договору поставки газа от 19.12.2007г. №44570, заключаемый между ООО "Башкиргаз" (Поставщик), ОАО "Газ-Сервис" (ГРО) и ПЖСК "Надежда" (Покупатель) противоречит требованиям пунктов 3 и 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ "О защите конкуренции", а именно:

- навязывание потребителям газа 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);
- нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования в части образования цены на поставляемый газ.

Комиссия Башкортостанского УФАС России признала ООО "Башкиргаз" нарушившим требований пунктов 3 и 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ "О защите конкуренции" в части навязывания контрагенту условий договора, невыгодных для него и нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия УФАС по РБ по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,
Р Е Ш И Л А:

1.Признать ООО "Башкиргаз" нарушившим требования пунктов 3 и 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в части навязывания контрагенту условий договора, невыгодных для него и нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

2.Выдать предписание ООО "Башкиргаз" по делу № А-156/10-09 о прекращении нарушения пунктов 3 и 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

3. Направить материалы дела должностному лицу УФАС по РБ для привлечения ООО "Башкиргаз" к административной ответственности в соответствии со статьей 14.31 КоАП РФ.