

**Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми**

**РЕШЕНИЕ**

№ 02-01/11066

г. Сыктывкар

Резолютивная часть решения оглашена «20» декабря 2012 года

В полном объеме решение изготовлено «28» декабря 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>, рассмотрев дело № А 19-09/12 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» (на основании доверенности № 05-102 от 29.10.2012),

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

в отсутствие представителя ЗАО «Жешартский фанерный комбинат» (Общество надлежащим образом извещено о дате рассмотрения дела, ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с невозможностью явки не поступало),

**УСТАНОВИЛА:**

1. Настоящее дело возбуждено Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми от 26.09.2012 № 388 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 поставки газа на условиях применения штрафных коэффициентов, предусмотренных п. 3.5. долгосрочного договора поставки газа № 23-4-08.096 от 01.08.2007, за суммарный объем газа, выбранный ЗАО «Жешартский фанерный комбинат» (далее – ЗАО «ЖФК») сверх суточного договорного объема.

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.

Приказом Коми УФАС России от 09.06.2011 № 143/11 ООО «Комирегионгаз» 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 «Комирегионгаз» включено в Реестр, - оптовая реализации газа; ОКВЭД 51.51.3; доля ООО «Комирегионгаз» на товарном рынке: >50 %; географические границы товарного рынка: Республика Коми.

Приказом Коми УФАС России от 26.06.2012 № 258 в связи с переименованием ООО «Комирегионгаз» в ООО «Газпром межрегионгаз Ухта»[\(1\)](#) в Реестр внесены соответствующие изменения.

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.

Согласно статье 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), 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 между ООО «Комирегионгаз» и ЗАО «ЖФК» заключен долгосрочный договор поставки газа № 23-4-08.096 от 01.08.2007 (далее – договор поставки газа № 23-4-08.096).

В соответствии с п. 8.1 договора поставки газа № 23-4-08.096 договор вступает в силу с 01.01.2008 и действует по 31.12.2012.

Согласно пункту 3.5 договора поставки газа № 23-4-08.096 (в редакции протокола от 17.10.2007 согласования разногласий к протоколу разногласий по долгосрочному договору поставки газа № 23-4-08.096 от 01.08.2007) штраф за суммарный объем газа, выбранный покупателем сверх максимального суточного объема, за все сутки месяца поставки или объема превышения сверх договорного месячного объема применяется к большей из величин стоимостей указанных объемов и рассчитывается следующим образом:

- в период с 15 апреля по 15 сентября – с применением штрафного коэффициента в размере 1,9 к одной из указанных стоимостей газа, рассчитанных по ценам на газ после перерасчета по формуле п. 5.2 договора;

- в период с 16 сентября по 14 апреля – с применением штрафного коэффициента в размере 1,5 к одной из указанных стоимостей газа, рассчитанной по ценам на газ после перерасчета по формуле п. 5.2 договора.

В случае внесения изменения в п. 17 Правил поставки газа в Российской Федерации в части отмены применения коэффициентов в размере 1,1 и 1,5 за перерасход газа организациями электроэнергетики размер штрафного коэффициента вместо 1,9 и 1,5 устанавливается равным 3 в течение календарного года.

Согласно пункту 1 дополнительного соглашения № 1/2008 от 01.04.2008 к договору поставки газа № 23-4-08.096 пункт 3.5 изложен в следующей редакции:

«При перерасходе газа без предварительного согласования с поставщиком сверх максимального суточного договорного объема в течение суток поставки покупатель оплачивает объем отобранного им газа сверх максимально суточного договорного объема по наибольшей из стоимостей, рассчитанных с применением штрафных коэффициентов за перерасход по отдельным суткам поставки или за перерасход за месяц поставки в целом.

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 по регулируемой оптовой

цене на газ после перерасчета по формуле п. 5.2 договора;

- в период с 16 сентября по 14 апреля в размере 3,0 к стоимости газа, выбранного сверх договорного месячного объема, рассчитанной по регулируемой оптовой цене на газ после перерасчета по формуле п. 5.2 договора.

Штрафные коэффициенты за превышение максимального суточного договорного объема за отдельные сутки поставки устанавливаются:

- в период с 15 апреля по 15 сентября в размере 1,09 к стоимости газа, выбранного сверх максимального суточного договорного объема, рассчитанной по регулируемой оптовой цене на газ после перерасчета по формуле п. 5.2 договора, с учетом коэффициентов, установленных п. 17 Правил поставки газа в Российской Федерации.

В случае внесения изменения в п. 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 изменения в п. 17 Правил поставки газа в части увеличения применяемого коэффициента 1,1 сверх 1,2 за перерасход газа покупателем с 15 апреля по 15 сентября штрафного коэффициент применяться не будет».

В соответствии с п. 5.3 договора поставки газа № 23-4-08.096 фактическая стоимость газа, выбранного по настоящему договору в месяце поставки газа, складывается из:

- стоимости газа, фактически выбранного покупателем способом, предусмотренным п. 3.2.1 настоящего договора, в пределах суточного договорного объема за все сутки месяца поставки, а также стоимости газа, выбранного способами, предусмотренными п. 3.2.2 настоящего договора, которые рассчитываются по ценам на газ в соответствии с п. 5.1 и 5.2 настоящего договора (п. 5.3.1);

- стоимости суммарных объемов газа, фактически выбранного покупателем сверх суточного договорного объема, за все сутки месяца поставки, которая рассчитывается по ценам на газ в соответствии с пунктами 5.1, 5.2 настоящего договора с учетом коэффициентов 1,1 и 1,5, установленных согласно п. 17 Правил поставки газа в Российской Федерации (п. 5.3.2).

Согласно п. 5.5.3 договора поставки газа № 23-4-08.096 оплата штрафных санкций, рассчитанных в соответствии с п. 3.5 настоящего договора, осуществляется до 25 числа месяца следующего за месяцем поставки.

Пунктом 15 Правил поставки газа предусмотрено, что при перерасходе газа покупателем поставщик вправе проводить принудительное ограничение его поставки до установленной суточной нормы поставки газа по истечении 24 часов с момента предупреждения об этом покупателя и органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации.

В соответствии с п. 17 Правил поставки газа при перерасходе газа без предварительного согласования с поставщиком, газотранспортной или

газораспределительной организацией покупатель оплачивает дополнительно объем отобранного им газа сверх установленного договором и стоимость его транспортировки за каждые сутки с применением коэффициента:

с 15 апреля по 15 сентября - 1,1;

с 16 сентября по 14 апреля - 1,5.

Таким образом, 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.

Правилами штрафы за суммарный объем газа, выбранный покупателем сверх суточного и месячного договорного объема, не предусмотрены.

Вместе с тем, договором поставки газа № 23-4-08.096 наряду с коэффициентами, установленными п. 17 Правил поставки газа и пунктом 5.3.2 договора поставки газа № 23-4-08.096, предусмотрены штрафные коэффициенты, установленные п. 3.5 договора поставки газа № 23-4-08.096. Как следует из содержания договора, пункт 3.5 договора поставки газа № 23-4-08.096 применяется при тех же обстоятельствах, что и коэффициенты, повышающие стоимость газа, предусмотренные п. 17 Правил поставки газа и пунктом 5.3.2 договора поставки газа № 23-4-08.096.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что штраф за суммарный объем газа, выбранный покупателем сверх суточного и месячного договорного объема, не предусмотрен Правилами, тем самым предусмотренное п. 3.5 договора поставки газа № 23-4-08.096 условие является заведомо невыгодным для потребителя и противоречащим Правилам поставки газа.

В ходе рассмотрения антимонопольного дела Комиссией установлено, что действие п. 3.5 договора поставки газа № 23-4-08.096 приостановлено дополнительным соглашением № 2/2010 на период с 01.06.2010 по 31.12.2012.

Следовательно, в период с 01.01.2010 по 31.05.2010 п. 3.5 договора поставки газа № 23-4-08.096 являлся действующим.

Комиссией установлено, что в соответствии с п. 1.1 дополнительного соглашения от 01.11.2009 № 1/2010 к договору поставки газа № 23-4-08.096 договорной объем поставки газа в 2010 году составляет 55 685 тыс. м<sup>3</sup>, в том числе за период с 01.01.2010 по 31.05.2010 – 26 222 тыс. м<sup>3</sup>.

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

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что поставка ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» газа в период с 01.01.2010 по 31.05.2010 на условиях применения штрафных коэффициентов, предусмотренных п. 3.5. долгосрочного договора поставки газа № 23-4-08.096 от 01.08.2007, за суммарный объем газа, выбранный покупателем сверх суточного и месячного договорного объема, могла повлечь ущемление интересов ЗАО «ЖФК» и противоречит требованиям части 1

статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Довод Общества о том, что установленные п. 3.5. договора поставки газа № 23-4-08.096 от 01.08.2007 штрафные коэффициенты являлись мерой ответственности за нарушение договорных обязательств и не заменяли собой коэффициенты, предусмотренные п. 17 Правил, и что включение штрафных коэффициентов было обусловлено необходимостью соблюдения договорной дисциплины по отбору газа, не может быть принят Комиссией во внимание, поскольку Постановлением Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 14.04.2009 № 15747/08 указано, что включение в договор условия о применении штрафных коэффициентов за потребление сверхдоговорного объема газа является нарушением антимонопольного законодательства в виде навязывания невыгодных для контрагента условий договора.

Комиссией в ходе рассмотрения антимонопольного дела установлено, что причинение ущерба ЗАО «ЖФК» или извлечение ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» незаконно полученного дохода вследствие рассматриваемых действий не имело места.

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, который нес контроль за исполнением договоров, заключенных Обществом в области обеспечения реализации газа и снабжения покупателей газа, является заместитель генерального директора по реализации газа. В период с 01.01.2010 по 31.05.2010 должность заместителя генерального директора по реализации газа занимал <...>.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения антимонопольного дела представитель ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» пояснил, что решение по исключению (не исключению) условия договора, предусматривающего штрафные коэффициенты за перерасход газа, принимал генеральный директор ООО «Комирегионгаз» <...>.

Таким образом, вина ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» в нарушении ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции является установленной, вина должностного лица подлежит установлению в рамках административного производства.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч.ч. 1-3 ст. 41, п. 1

**РЕШИЛА:**

1. Признать ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» нарушившим ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции посредством поставки газа в период с 01.01.2010 по 31.05.2010 на условиях невыгодных потребителю, а именно: на условиях применения штрафных коэффициентов, предусмотренных п. 3.5. долгосрочного договора поставки газа № 23-4-08.096 от 01.08.2007, за суммарный объем газа, выбранный покупателем сверх суточного и месячного договорного объема, что противоречит Правилам поставки газа в Российской Федерации, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 № 162, и что могло привести к ущемлению интересов ЗАО «Жешартский фанерный комбинат».
2. Прекратить рассмотрение дела № А 19-09/12 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 19-09/12 уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Газпром межрегионгаз Ухта», виновного должностного лица ООО «Газпром межрегионгаз Ухта» 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 или в арбитражный суд.

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

---

(1) Решением внеочередного общего собрания участников Общества от 23.09.2011 № 3 Общество переименовано в Общество с ограниченной ответственностью «Газпром межрегионгаз Ухта».