

## Решение по делу № 03-03/111-09

17 августа 2010 года  
(решение изготовлено в полном объеме 31.08.2010)

г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Паутов И.Г., члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Завьялов М.Ф., специалист 1 разряда отдела антимонопольного контроля Опарин А.А. с участием:

- от ОАО «Стройдеталь» <...>;
- от ООО «Яррегионгаз» <...>.

рассмотрев 17 августа 2010 года дело № 03-03/111-09 о нарушении ООО «Яррегионгаз» п. 3 части 1 ст. 10, части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

### **у с т а н о в и л а:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее также – антимонопольный орган) поступило заявление ОАО «Стройдеталь» вх. №6163 от 23.10.2009г. о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Яррегионгаз», выразившемся, по мнению заявителя, в навязывании невыгодного условия о коэффициенте 1,5, повышающем стоимость газа.

Ответчик в заседании комиссии нарушения антимонопольного законодательства не признал, пояснил, что навязывание данного условия не осуществлялось, ОАО «Стройдеталь» не использовало установленные законом способы разрешения споров, не обращалось в суд за понуждением стороны к исключению данного условия из договора. Все протоколы разногласий, направляемые заявителем, рассматривались в установленный законом срок, ни один из протоколов не был проигнорирован. Условие о повышающем коэффициенте 1,5 не является невыгодным, это одно из средств поддержания платежной дисциплины. Кроме того, указанный коэффициент не применялся при производстве расчетов между сторонами.

Принимая решение о признании ООО «Яррегионгаз» нарушившим антимонопольное законодательство комиссия Ярославского УФАС исходит из следующего.

Приказом Ярославского УФАС России №51 от 08.12.2000г. ООО «Яррегионгаз» внесено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более 35% в географических границах Ярославской области по виду деятельности «оптовая торговля газообразным топливом, а так же реализация природного газа населению» с долей на рынке более 65%.

В соответствии со статьёй 5 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта:

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

Исходя из вышеизложенного ООО «Яррегионгаз» занимает доминирующее положение на рынке оптовой торговли газообразным топливом, а так же реализации природного газа населению в границах Ярославской области.

Фактически установленные обстоятельства по делу следующие.

Между ООО «Яррегионгаз» (Поставщик) и ОАО «Стройдеталь» (Покупатель) заключен договор поставки газа №60-4-0102/08 от 18.07.2009г. (далее также – Договор), в соответствии с условиями которого Поставщик принимает на себя обязательство поставлять природный газ, а Покупатель – отбирать его и оплачивать в количестве, установленном договором. В соответствии с пунктом 3.1. Договора Покупатель обязуется выбрать в любые сутки поставки минимальный суточный объем, составляющий 70% от договорного, вправе выбрать 100 % суточного договорного объема.

В соответствии с п. 3.4 Договора объем газа, выбранный в сутки поставки не должен превышать суточного договорного объема.

В соответствии с п. 3.5 Договора штраф за суммарный объем газа, выбранный Покупателем сверх суточного договорного объема за все сутки месяца поставки рассчитывается следующим образом:

- в период с 15 апреля по 15 сентября с применением коэффициента 1,9 к стоимости газа, рассчитанной в соответствии с п. 5.3.2 договора;

- в период с 16.сентября по 14 апреля с применением коэффициента 1,5 к стоимости газа, рассчитанной в соответствии с п. 5.3.2 договора;

Кроме того, в случае изменения п. 17 Правил поставки газа в Российской Федерации в части отмены коэффициентов в размере 1,1 и 1,5 штрафной коэффициент вместо 1,9 и 1,5 устанавливается равным 3 в течение календарного года.

Согласно п. 5.3.2 стоимость суммарных объемов газа, фактически выбранного Покупателем сверх суточного договорного объема, за все сутки месяца поставки рассчитывается в соответствии с п. 5.1. 5.2 Договора с учетом коэффициентов 1,1 и 1,5 установленных согласно п. 17 Правил поставки газа в Российской Федерации.

Таким образом, в соответствии с условиями договора коэффициенты, предусмотренные п. 3.5. действуют наряду с коэффициентами, предусмотренными п. 17 Правил поставки газа и п. 5.3.2 договора газоснабжения.

Договор подписан между сторонами с протоколом разногласий, в том числе, предметом споров был п. 3.5. договора. Покупатель (ООО «Стройдеталь») предлагал привести п. 3.5 в соответствие с п. 17 Правил поставки газа в Российской Федерации (протокол разногласий без даты).

На указанный протокол разногласий ООО «Яррегионгаз» ответило протоколом согласования разногласий от 06.09.2007г. в котором с редакцией покупателя не согласилось, предложило оставить данный пункт в договоре в редакции поставщика, разъяснило, что условия п. 3.5. являются штрафной неустойкой, не противоречат установленным в договоре и законе коэффициентам.

Со стороны покупателя данный протокол согласования разногласий был подписан с учетом протокола урегулирования разногласий (без даты), в соответствии с которым условия п. 3.5. просил принять в редакции первоначального протокола разногласий, в соответствии с п. 17 Правил поставки газа.

Протоколом согласования условий договора поставки газа от 30.10.2007г. ООО «Яррегионгаз» повторно отказалось от исключения п. 3.5 из договора поставки газа, предложило принять п. 3.5 в следующей редакции: «Штраф за суммарный объем газа, выбранный сверх месячного договорного объема, рассчитывается с применением штрафного коэффициента в размере 1,5 к стоимости газа, рассчитанной в соответствии с п. 5.3.2 настоящего договора». Данный протокол подписан сторонами без возражений.

30.11.2009г ООО «Яррегионгаз» направил ОАО «Стройдеталь» дополнительное соглашение к договору поставки газа №60-4-0102/08 от 18.07.2007г. Указанное соглашение со стороны Покупателя было подписано с протоколом разногласий, в соответствии с которым ОАО «Стройдеталь» снова потребовало исключить п. 3.5 из договора поставки газа. Протоколом согласования разногласий от 03.02.2010г. ООО «Яррегионгаз» отказало в исключении данного условия из договора. Отношения в сфере газоснабжения регулируются Гражданским кодексом РФ, Федеральным законом от 31.03.1999 N 69-ФЗ "О газоснабжении в Российской Федерации" (далее также Закон «О газоснабжении»), Правилами поставки газа в Российской Федерации, утв. Постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 N 162 (далее также Правила).

Согласно п. 5 Правил поставки газа поставка 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. В соответствии с п. 12 .Правил поставки газа Поставщик обязан поставлять, а покупатель отбирать газ в количестве, определенном в договоре поставки газа.

В соответствии с п. 13 Правил поставщик обязан поставлять, а покупатель получать (отбирать) газ равномерно в течение месяца в пределах установленной договором среднесуточной нормы поставки газа

Из пунктов 15, 17 правил следует, что в случае потребления газа в большем, чем определено договором поставки газа, количестве стоимость его будет иной, нежели та, которая установлена в договоре.

В соответствии с п. 17 Правил при перерасходе газа без предварительного согласования с Поставщиком 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.

Условие пункта 3.5 Договора применяется при тех же обстоятельствах, что и коэффициенты, повышающие стоимость газа, предусмотренные пунктом 17 Правил поставки газа. При этом они увеличивают стоимость газа по сравнению с коэффициентами, установленными п. 17 Правил поставки газа. Таким образом, указанное условие является заведомо невыгодным, противоречащим установленному порядку ценообразования, установленному Постановлением Правительства от 05.02.1998г. №162 «Об утверждении правил поставки газа в Российской Федерации».

Довод ООО «Яррегионгаз» о непротиворечии данного условия Правилам поставки газа, ввиду штрафного характера неустойки не применяется.

В соответствии со ст. 330 ГК РФ под неустойкой понимается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. Как следует из системного толкования п. 12, 13, 15, 17 Правил поставки газа покупатель имеет право отбирать газ сверх согласованных объемов, однако, обязан оплачивать его с применением повышающих коэффициентов, относящихся не к способам обеспечения исполнения обязательств, а к порядку ценообразования на товар в особых условиях. В этих условиях на потребителя не может быть возложена штрафная неустойка, так как в его действиях не содержится нарушения Правил поставки газа.

Правовые последствия отбора газа сверх договорных объемов полностью очерчены п. 17 Правил поставки газа, введение иных, дополнительных санкций является неправомерным, противоречит принципу паритета интересов сторон договора.

Таким образом, отказывая ОАО «Стройдеталь» в исключении условий п. 3.5. из договора ООО «Яррегионгаз» ориентировался на ошибочное толкование действующего законодательства.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться 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.

В соответствии со ст. 26 Федерального закона от 31.03.1999 N 69-ФЗ "О газоснабжении в Российской Федерации" 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. Президиум Высшего Арбитражного суда РФ в Постановлении от 14.04.2009г. №15747/08 разъяснил, что к перечисленным в ст. 26 Закона «О газоснабжении» действиям можно отнести, в том числе, отказ (уклонение) газоснабжающей организации от изменения невыгодных условий.

ООО «Яррегионгаз» отказалось исключить невыгодное условие о штрафе за суммарный объем газа, выбранный сверх суточного договорного объема, с применением штрафных коэффициентов 1,5 и 1,9 из Договора, после обмена протоколами разногласий, не смотря на явное желание контрагента устранить условие п. 3.5 договора полностью, привести договор в соответствие с п. 17 Правил поставки газа, направило иное предложение: изменить п. 3.5., смягчить ответственность Покупателя.

В дальнейшем протоколом согласования разногласий от 03.02.2010г. повторно отказалось исключить условие пункта 3.5 из Договора.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение, по навязыванию контрагенту условий договора, невыгодных для него.

Действия ООО «Яррегионгаз» по **отказу от исключения** из договора поставки газа **невыгодного условия** о штрафе за суммарный объем газа, выбранный сверх суточного договорного объема, с применением штрафных коэффициентов 1,5 и 1,9, **направлению протокола разногласий** от 06.09.2007г., отказу от исключения **невыгодного условия** о штрафе за суммарный объем газа, выбранный сверх суточного договорного объема, с применением штрафного коэффициента 1,5,

направление протокола согласования разногласий от 03.02.2010г., образуют состав нарушения антимонопольного законодательства, а именно п. 3 ч. 1 ст. 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Позиция, изложенная Ярославским УФАС России в данном решении, в том числе ориентируется на единообразную судебную-арбитражную практику, а именно Постановление Президиума ВАС РФ от 14.04.2009 N 15747/08 по делу N A25-352/08-5, Определение ВАС РФ от 13.02.2009 N 15747/08 по делу N A25-352/08-5, Постановления ФАС Северо-Кавказского округа от 22.09.2009 по делу N A61-653/2008, от 06.08.2009 по делу N A25-1496/2007-14

Руководствуясь ст. 23, частью 1 ст. 39, частями 1-4 ст. 41, частью 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия

#### **р е ш и л а:**

1. Признать ООО «Яррегионгаз» нарушившим пункт 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

2. Выдать ООО «Яррегионгаз» предписание об устранении иных нарушений антимонопольного законодательства;

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.31 КоАП.

#### **ПРЕДПИСАНИЕ**

17 августа 2010 года

г. Ярославль

(решение изготовлено в полном объеме 31.08.2010)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Паутов И.Г., члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Завьялов М.Ф., специалист 1 разряда отдела антимонопольного контроля Опарин А.Л. Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", на основании своего решения от 17.08.2010 по делу № 03-03/111-09 о нарушении ООО «Яррегионгаз» пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

#### **ПРЕДПИСЫВАЕТ**

Обществу с ограниченной ответственностью «Ярославской региональной компании по реализации газа» в срок до 17 сентября 2010 повторно рассмотреть протокол разногласий к дополнительному соглашению от 30.11.2009г. к договору поставки газа №60-4-0102/08 от 18.07.2007г. в части пункта 3.5 с учетом того факта, что условие пункта 3.5 Договора применяется при тех же обстоятельствах, что и коэффициенты, повышающие стоимость газа, предусмотренные пунктом 17 Правил поставки газа. При этом они увеличивают стоимость газа по сравнению с коэффициентами, установленными п. 17 Правил поставки газа и являются заведомо невыгодными, противоречащим установленному порядку ценообразования, установленному Постановлением Правительства от 05.02.1998г. №162 «Об утверждении правил поставки газа в Российской Федерации».

О выполнении настоящего предписания сообщить в срок до 20 сентября 2010 года.