П Р Е Д У П Р Е Ж Д Е Н И Е № 04/16-13

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

28 марта 2013 года
г. Омск

Омским УФАС России рассмотрено заявление ООО «Фабрика новационных конфет» от 01.03.2013 № 26 (вх. № 1866 от 04.03.2013) о нарушении ООО «Омскгазсеть» антимонопольного законодательства.

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 индивидуальным предпринимателем (Ш…) заключен договор транспортировки газа от 01.01.2012 № 44тр. Дополнительным соглашением № 1 от 01.06.2012 к вышеуказанному договору транспортировки газа от 01.06.2012 № 44тр, заключенным между ООО «Омскгазсеть», ИП (Ш…) и ООО «Фабрика новационных конфет», сторона договора транспортировки газа – индивидуальный предприниматель (Ш…) (Покупатель) была заменена на ООО «Фабрика новационных конфет».

Предметом указанного договора являются возмездные услуги ООО «Омскгазсеть» по транспортировке природного газа и обязанность ООО «Фабрика новационных конфет» (как Покупателя) принимать газ и оплачивать указанные услуги.

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.

В соответствии с пунктом 7.5 договора транспортировки газа ООО «Омскгазсеть» неоднократно направляло в ООО «Фабрика новационных конфет» претензии, которыми Заявителю предлагалось оплатить «штрафную неустойку», предусмотренную пунктом 7.5.: от 07.08.2012 № 268 на сумму 5 818,42 руб., от 10.09.2012 № 333 на сумму 5 418,83 руб., от 10.10.2012 № 373 на сумму 3 258,36 руб., от 09.11.2012 № 419 на сумму 4 462,59 руб.

Как следует из заявления ООО «Фабрика новационных конфет» 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.

Дополнительным соглашением от 21.12.2012 к договору транспортировки газа № 44тр от 01.01.2012 сторонами договора срок действия договора продлен до 31.12.2013 и определен годовой объем потребляемого Заявителем (Покупателем) газа на 2012 год - в общей сложности в размере 610 тыс. куб. метров в год.

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 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.

ООО «Фабрика новационных конфет» в соответствии с главой 29 ГК РФ направила ООО «Омскгазсеть» протокол разногласий от 09.01.2013 к дополнительному соглашению от 21.12.2012 к договору транспортировки газа, в котором предложила контрагенту дополнить указанное дополнительное соглашение «следующим: стороны договорились исключить из условий договора транспортировки газа № 44тр от 01.01.2012 пункт 7.5».

ООО «Омскгазсеть» письмом от 16.01.2013 № 12 в адрес Заявителя уведомило его об отказе в согласовании протокола разногласий относительно исключения из текста договора транспортировки газа № 44тр от 01.01.2012 пункта 7.5.

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.

Омское УФАС России в вышеуказанных действиях ООО «Омскгазсеть» усматривает признаки нарушения антимонопольного законодательства, однако на иных, нежели ООО «Фабрика новационных конфет» основаниях, а именно:

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 (ООО «Фабрика новационных конфет»), а Покупатель обязуется принимать и оплачивать услуги по транспортировке природного газа от газораспределительной станции ООО «Газпром трансгаз Томск» (поставщика газа) по распределительным газовым сетям газотранспортной организации (далее - 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», 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 ненадлежащие 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, противоречит принципу соразмерности санкции невыполненному обязательству и не соответствует преследуемым законодателем целям, в том числе в такой сфере экономических отношений 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 № 44тр, заключенный между ООО «Омскгазсеть» и ООО «Фабрика новационных конфет», а именно отказе от исключения из текста договора пункта 7.5, предусматривающего санкции за выборку ООО «Фабрика новационных конфет» (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 ООО «Фабрика новационных конфет».

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 ООО «Фабрика новационных конфет» 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 рабочих дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Руководитель управления С.В. Суменков