РЕШЕНИЕ
по делу № 11-01-10-04/10 о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 16 февраля 2011 года г. Волгоград
Решение в полном объеме изготовлено 28 февраля 2011 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:
Т.В. Косяк – председателя Комиссии, заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области (далее – Управление), начальника отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления,
Р.А. Литвинова – члена Комиссии, главного государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления,
К.А. Удовик – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления,
рассмотрев дело № 11-01-10-04/10 по признакам нарушения общества с ограниченной ответственностью «Газпром межрегионгаз Волгоград» (400001, г. Волгоград, ул. Ковровская, 13) ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии:
О.И. Адахмаевой – представителя открытого акционерного общества «Волгоградский судостроительный завод» (далее – заявитель, ОАО «Волгоградский судостроительный завод», ОАО «ВгСЗ») на основании доверенности № 3/040 от 04 августа 2010 года,
Д.С. Терещука – представителя общества с ограниченной ответственностью «Газпром межрегионгаз Волгоград» (далее – ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград», ответчик по делу) на основании доверенности № 487/11 от 12.11.2010 года,
УСТАНОВИЛА:

Поводом для возбуждения настоящего дела послужило заявление ОАО «Волгоградский судостроительный завод» (вх. № 8018 от 23.12.2010 г.) о неправомерных действиях ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» при применении штрафных коэффициентов за «сверхдоговорное» потребление и порядка оплаты по договору поставки газа.
Заявитель указал, что 20 июля 2007 года между ОАО «Волгоградский судостроительный завод» и ООО «Волгоградская региональная компания по реализации газа» (наименование организации было изменено 12.11.2010 года на ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» о чем в материалы дела были представлены подтверждающие данное обстоятельство документы в письме (вх. № 771 от 10 февраля 2011 года)) был заключен договор на поставку газа № 09-5-10376/08 (далее – договор) сроком на 5 лет до 31 декабря 2012 года. Разделом 3 договора регламентируется режим и порядок поставки газа, способы выборки газа покупателем, штрафные санкции.
Пунктом 3.5 договора было предусмотрено, что штраф за суммарный объем газа, выбранный Покупателем сверх договорного суточного объема, за все сутки месяца поставки рассчитывается следующим образом:
- в период с 15 апреля по 15 сентября – с применением штрафного коэффициента в

размере 1,9 к стоимости газа, рассчитанной в соответствии с пунктом 5.3.2 договора;
- в период с 16 сентября по 14 апреля– с применением штрафного коэффициента в размере 1,5 к стоимости газа, рассчитанной в соответствии с пунктом 5.3.2 договора.
По результатам рассмотрения заявления в действиях ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» были усмотрены признаки нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в том числе в связи с тем, что условие пункта 3.5 договора о применении штрафных коэффициентов за сверхдоговорное потребление газа нарушает антимонопольное законодательство, поскольку эти коэффициенты применяются при тех же обстоятельствах, в те же календарные периоды, что и коэффициенты, повышающие стоимость газа, предусмотренные пунктом 17 Правил поставки газа, утвержденных. Постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 № 162 (далее – Правила поставки газа), и не являются в данном случае неустойкой, обеспечивающей исполнение обязательств, а относятся к элементу ценообразования, предусматривающему порядок оплаты газа, потребленного сверхдоговорного объема. Приказом руководителя Управления № 11 от 18 января 2011 года в отношении ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» было возбуждено дело № 11-01-10-04/10 о нарушении антимонопольного законодательства. Определением от 27 января 2011 года рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 16 февраля 2011 года. Однако в письменных объяснениях ответчика по делу (вх. № 771 от 10 февраля 2011 года) по факту возбуждения дела ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» сообщило, что в целях установления договорных отношений по «поставкам газа» на 2011 год, направило в адрес ОАО «Волгоградский судостроительный завод» дополнительное соглашение от 12.11.2010 года к договору, в котором отсутствует положение о договорном штрафе за перерасход газа и дополнительное соглашение к договору от 19.01.2011 года, в котором исключается п. 3.5. договора о штрафе за перерасход газа, начиная с 01.01.2008 года (срок начала действия договора). Кроме того, ответчик по делу представил договоры поставки газа, заключенные с иными абонентами, в которых было предусмотрено условие о применении штрафных коэффициентов за сверхдоговорное потребление газа в соответствии с п. 3.5 договора, и дополнительные соглашения к данным договорам поставки газа, заключенным в ноябре-декабре 2010 года, на основании которых указанное условие было исключено, а именно договоры № 09-5-19700/10, № 09-5-19525/10, № 09-5-19720/10, № 09-5-19633/10, № 09-5-19670/10, № 09-5-19618/10, № 09-5-19961/10, № 09-5-21924/10.
Рассмотрев представленные материалы, изучив обстоятельства дела, выслушав доводы сторон по делу, Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области установлено следующее.
Для признания лица, нарушившим требования статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции, необходимо установить, что данное лицо является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на соответствующем товарном рынке. Согласно ч. 1 ст. 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) 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 (за исключением финансовой организации):
1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;
2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.
Приказом Управления от 20.12.2006 года № 164 ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю более 35 процентов на рынке поставок природного газа в границах Волгоградской области с долей более 65 процентов. На основании изложенного и руководствуясь выводами аналитического отчета № 719 от 05.10.2009 года, Комиссия установила доминирующее положение ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» на рынке сетевого газа, реализуемого по оптовым регулируемым ценам в границах Волгоградской области.
Согласно п.5 Правил поставки газа - поставка газа производится на основании договора между поставщиком и покупателем, заключаемого в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, федеральных законов, Правил поставки газа в РФ и иных нормативных правовых актов.
Действующим законодательством определен порядок ценообразования на газ. В силу ст.21 и 23 Закона о газоснабжении цены на газ, тарифы на услуги по транспортировке и тарифы на услуги газораспределительных организаций подлежат государственному регулированию. Как следует из п.1 Правил поставки газа, положения, закрепленные в них, обязательны для всех юридических лиц, участвующих в отношениях поставки газа через трубопроводные сети. В соответствии с п. 12 Правил поставки газа поставщик обязан поставлять, а покупатель отбирать газ в количестве, определенном в договоре поставки газа.
Согласно Правилам поставки газа «перерасход газа - отбор покупателем газа в объеме более суточной нормы поставки». 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.
Согласно пункту 5.3.2 договора фактическая стоимость газа, выбранного в месяце поставки газа, складывается из стоимости суммарных объемов газа, выбранного Покупателем сверх суточного договорного объема, за все сутки месяца поставки, которая рассчитывается в соответствии с по ценам на газ в соответствии с п.п. 5.1, 5.2 Договора, с учетом коэффициентов 1,1 и 1,5, предусмотренных пунктом 17 Правил поставки газа.

Анализ включенных ответчиком в договор поставки газа условий о применении коэффициентов за сверхдоговорное потребление газа свидетельствует о том, что данные сезонные коэффициенты, применяются при тех же условиях (сверхдоговорное потребление) и в те же календарные периоды, что и повышающие тариф коэффициенты, предусмотренные пунктом 17 Правил поставки газа, и не являются неустойкой, обеспечивающей исполнение обязательств, а элементом ценообразования, предусматривающий порядок оплаты газа, потребленного сверх договорного объема.
Условие договора, установленное пунктом 3.5., не соответствует верхнему пределу коэффициента для оплаты дополнительного объема отобранного газа, установленного Правилами поставки газа.
Согласно статье 10 Гражданского Кодекса РФ не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.
Таким образом, общество действовало недобросовестно в отношении контрагентов, что явилось нарушением антимонопольного законодательства в виде нарушения установленного порядка ценообразования, что не допускается в соответствии с ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.
Однако, ответчик по делу в письме (вх. № 771 от 10 февраля 2011 года) представил доказательства добровольного устранения нарушения. В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение. Следовательно, в части применения ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» штрафных коэффициентов, не предусмотренных п. 17 Правил поставки газа, Комиссия прекращает рассмотрение дела № 11-01-10-04/10 о нарушении антимонопольного законодательства. В отношении иных признаков нарушения ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» ст. 10 Закона о защите конкуренции по заявлению ОАО «Волгоградский судостроительный завод» в соответствии с определением о выделении дел в отдельное производство от 16 февраля 2011 года и приказом Управления № 81 от 16 февраля 2011 года было начато делопроизводство по делу № 11-01-10-04/61 о нарушении антимонопольного законодательства.
Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» нарушившим ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
2. Прекратить рассмотрение дела № 11-01-10-04/10 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с добровольным устранением нарушения ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград».