

**Решение**  
**по делу № 03-03/66-09**

11 сентября 2009 года  
(решение изготовлено в полном объеме 25.09.2009)

г. Ярославль

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

<...>, с участием:

- от ООО «Ярославские сыры» <...>;
- от ООО «Яррегионгаз» <...>,

рассмотрев 11 сентября 2009 года дело № 03-03/66-09 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 ООО «Ярославские сыры» о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Яррегионгаз», выразившемся, по мнению заявителя, в неправомерном отказе исключить из договора поставки газа невыгодное условие, штрафные коэффициенты 1,5 и 1,9., навязывании условия об обеспечении поставки газа залогом.

В заседании комиссии представитель заявителя пояснил следующее.

Между ООО «Ярославские сыры» (Покупатель) и ООО «Яррегионгаз» (Поставщик) заключен договор поставки газа №60-04-0282/08 от 23.07.2007г. (далее также Договор) Согласно п. 3.5 Договора за перерасход сверх суточного договорного объема установлен штраф с применением коэффициента 1,5 и 1,9 к стоимости газа. В соответствии с п. 10.8 Договора (введен дополнительным соглашением от 12.11.2008г.) в обеспечение исполнения обязательств Покупатель обязуется предоставить по требованию Поставщика имущество в залог в сумме стоимости поставки газа за период до 3-х месяцев, либо иным образом обеспечить исполнение обязательств.

08.05.2009 года ООО «Ярославские сыры» направили в ООО «Яррегионгаз» дополнительное соглашение к Договору в соответствии с которым предлагало исключить п. 3.5 и п. 10.8 из текста договора. Протоколом разногласий от 06.06.2009г. к дополнительному соглашению ООО «Яррегионгаз» отказался от подписания Дополнительного соглашения в редакции Покупателя, предложил свою редакцию. ООО «Ярославские сыры» не согласились с редакцией дополнительного соглашения, посчитало отказ исключить невыгодные условия неправомерным, обратилось в антимонопольный орган.

ООО «Яррегионгаз» нарушения антимонопольного законодательства не признало, пояснило следующее.

Договор поставки газа №60-04-0282/08 от 23.07.2007г. подписан Потребителем без протокола разногласий, по пункту 3.5. Таким образом, навязывание условия в данном случае отсутствует. Необходимость включения в договор указанной санкции вызвана необходимостью поддерживать дисциплину газопотребления, кроме того, санкция применяется только в случае недобросовестного исполнения обязательств, ответственность Поставщика установлена на еще более высоком уровне. Законодательством РФ не запрещается устанавливать в договоре дополнительные санкции.

Кроме того, указывал на то, что объем, приобретаемый Покупателем, превышает объем, разрешенный к использованию в качестве топлива. В связи с этим, вводя повышенные коэффициенты за использование газа свыше согласованных объемов, ООО «Яррегионгаз» стремилось обеспечить безопасность системы газопотребления ООО «Ярославские сыры».

Антимонопольный орган не усматривает нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Яррегионгаз» по дополнению договора п. 10.8, в соответствии с которым Покупатель обязуется предоставить по требованию Поставщика имущество в залог в сумме стоимости поставки газа за период до трех планируемых месяцев поставки в силу следующего.

Залог призван обеспечить получение кредитором той самой суммы, которая поступила бы к нему в случае надлежащего исполнения обязательства. Таким образом, посредством залога для кредитора создается тот же имущественный результат, что и фактическое исполнение. Условие о залоге не является невыгодным. Кроме того, ООО «Яррегионгаз» не связывает условие о залоге с поставкой газа потребителю, в этих условиях отсутствуют основания для вывода о том, что условие

о залоге было навязано ООО «Ярославские сыры».

Принимая решение о признании ООО «Яррегионгаз» нарушившим антимонопольное законодательства, Ярославское 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 «Ярославские сыры» (Покупатель) и ООО «Яррегионгаз» (Поставщик) заключен договор поставки газа №60-04-0282/08 от 23.07.2007г. Предметом данного договора являются поставка газа Покупателю, его выборка и оплата.

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 сверх суточного договорного объема 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 п. 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 п. 5.3.2 Договора.

В случае изменения п. 17 Правил поставки газа в Российской Федерации в части отмены применения коэффициентов 1,1 и 1,5 за перерасход газа Покупателем размер штрафного коэффициента вместо 1,5 и 1,9 устанавливается равным 3 в течение всего 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.

Договор подписан сторонами без протокола разногласий.

23.06.2009г. письмом №201 ООО «Ярославские сыры» обратилось к ООО «Яррегионгаз» с дополнительным соглашением, в котором предлагало исключить п. 3.5 Договора.

06.07.2009г. ООО «Яррегионгаз» **отказалось подписать дополнительное соглашение** в редакции покупателя, предложило к подписанию Протокол согласования разногласий согласно которому п. 3.5. Договора предлагалось сохранить, однако, изложил его в следующей редакции: Штраф за суммарный объем газа, выбранный Покупателем сверх месячного договорного объема, в месяце поставки рассчитывается с применением коэффициента 1,5 к стоимости газа, рассчитанной в соответствии с п. 5.3.2 Договора.

Таким образом, невыгодное условие о штрафных коэффициентах было сохранено в Договоре, вопреки желанию ООО «Ярославские сыры» исключить его полностью.

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 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.

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.

В случае нарушения дисциплины отбора газа со стороны Потребителя п. 3.5. Договора предусмотрены условия, ухудшающие его положение по сравнению с предусмотренным Правилами поставки газа, усиливающие его ответственность.

Условия п. 3.5. Договора являются невыгодными для потребителя, противоречат принципу паритета интересов сторон в договоре.

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, направило иное предложение: изменить п. 3.5., смягчить ответственность Покупателя.

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 06.07.2009г. образуют состав нарушения антимонопольного законодательства, а именно п. 3 ч. 1 ст. 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции».

ООО «Ярославские сыры» заявило в антимонопольный орган письменное ходатайство об изменении условий договора поставки газа №60-04-0282/08 от 23.07.2007г., исключении из текста договора п. 3.5.

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».

#### **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 изменении условия договора поставки газа №60-04-0282/08 от 23.07.2007г.;

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

#### **ПРЕДПИСАНИЕ**

11 сентября 2009 года

г. Ярославль

(решение изготовлено в полном объеме 25.09.2009)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе: <...>, 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 11.09.2009 по делу № 03-03/66-09 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 компании по реализации газа» в срок до 17 октября изменить условия договора поставки газа №60-04-0282/08 от 23.07.2007г., исключить из договора пункт 3.5.: «Штраф за суммарный объем газа, выбранный сверх суточного договорного объема, выбранный за все сутки 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 п. 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 п. 5.3.2 Договора.

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

О выполнении настоящего предписания сообщить в срок до 20 октября 2009 года.