Решение
по делу № 03-03/103-10

25 января 2011 года г. Ярославль
(решение изготовлено в полном объеме 08. 02.2011)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:
председатель Комиссии – руководитель управления Сибрикова Н.М., члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Завьялов М.Ф., специалист 3 разряда отдела антимонопольного контроля Ганина А.А. с участием:
-от МУП «Поток» <...>,
Представители ответчика в заседание комиссии не явились, о времени и месте рассмотрения уведомлены надлежащим образом,
рассмотрев 25 января 2011 года дело № 03-03/103-10 о нарушении ООО «Яррегионгаз» п. 10 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 МУП «Поток» от 29 апреля 2010г. вх. №245, о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Яррегионгаз», выразившемся, по мнению заявителя, в навязывании невыгодного условия о коэффициенте 1,5, повышающем стоимость газа. В ходе рассмотрения дела заявитель письмом №502 от 10 сентября 2010г. сообщил о том, что нарушение усматривает также в п 2.2.1., 2.2.2 Договора поставки газа, просил данные пункты из договора исключить.
В материалах дела имеется информация о смене наименования ООО «Яррегионгаз». Новое наименование ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль».
Принимая решение о признании ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» 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 также 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 также реализации природного газа населению в границах Ярославской области.
Фактически установленные обстоятельства по делу следующие.
Между ООО «Яррегионгаз» (Поставщик) и МУП «Поток» (Покупатель) заключен договор поставки газа №60-4-0365/08 от 19.07.2007г. (Далее также – Договор поставки). Существенным условием данного договора является его предмет.
В соответствии с п. 2.1. данного договора Поставщик обязуется поставлять природный газ, добытый ОАО «Газпром» и его аффилированными лицами, а Покупатель – отбирать его и оплачивать в количестве, установленном договором. Ежегодный плановый объем поставки с разбивкой по кварталам составляет 17, 100 млн. кубометров в год. В первом квартале - 7,700 миллионов кубометров, во втором - 2,450 миллионов кубометров, в третьем квартале - 0,950 миллионов кубометров, в четвертом квартале - 6 миллионов кубометров.
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, утвержденных Постановлением Правительства от 05.02.1998 N 162 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.
При заключении договора МУП «Поток» 08 августа 2007г. обратился в ООО «Яррегионгаз» с протоколом разногласий, в котором просил исключить из договора п. 3.5. Протоколом согласования разногласий от 7 сентября 2007г. ООО «Яррегионгаз» отказал в исключении данного пункта.
15 октября 2007г. МУП «Поток» протоколом согласования разногласий повторно предложил исключить п. 3.5. из договора.
ООО «Яррегионгаз» данный пункт исключить отказалось, но изложило его в следующей редакции: «Штраф за суммарный объем газа, выбранный Покупателем сверх месячного договорного объема, рассчитывается с применением коэффициента 1,5 к стоимости газа, рассчитанной в соответствии с п. 5.3.2. договора».
В соответствии с параграфом 6 главы 30 Гражданского кодекса РФ договор газоснабжения относится к договорам энергоснабжения (ст. 548 ГК). В соответствии со ст. 426 ГК РФ договор энергоснабжения является публичным. В случаях, предусмотренных законом, Правительство Российской Федерации, а также уполномоченные Правительством Российской Федерации федеральные органы исполнительной власти могут издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров. В соответствии со ст. 8 Федерального закона от 31 марта 1999 г. N 69-ФЗ "О газоснабжении в Российской Федерации" (далее также закон «О газоснабжении») к полномочиям федеральных

органов государственной власти в области газоснабжения относится утверждение правил поставок газа.
Постановлением Правительства от 05.02.1998 N 162 утверждены Правила поставки газа в Российской Федерации (далее также Правила).
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, со стороны ООО «Яррегионгаз» в договор поставки газа включено условие, устанавливающее порядок ценообразования, противоречащий обязательным требованиям Правил поставки газа.
Указанные действия совершены путем подписания Протокола согласования условий договора поставки газа от 26 октября 2007г.
В соответствии со ст. 41.1. Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения.
Заявителем не отрицается, что фактически данный пункт к нему не применялся,

санкции выставлялись в размере, предусмотренном п. 17 Правил поставки газа.
Таким образом, в связи с истечением срока давности дело по признакам нарушения ООО «Яррегионгаз» п. 10 части 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившимся в установлении и отказе от изменения п. 3.5. договора поставки газа в редакции, противоречащей п. 17 Правил поставки газа подлежит прекращению.
2. В соответствии с п. 2.2. суточный объем поставки газа в году поставки определяется как среднесуточная норма, определяемая для соответствующего периода поставки и устанавливается в приложении №1 к договору.
В соответствии с п. 2.2.1. договора определение суточного объема, указанного в приложении №1, производится из расчета поступления предварительной оплаты в сумме причитающегося платежа, установленного п. 5.5.1.1 Договора. При этом, сумма предварительной оплаты при вычислении суточной нормы поставки (объем потребления) определяется суммой поступивших от Покупателя Поставщику денежных средств в счет Договора по состоянию на 1 число текущего (планируемого) месяца поставки (без учета назначения платежа).
В соответствии с п. 2.2.2. при поступлении предварительной оплаты в размере, меньше суммы причитающегося платежа, установленного п. 5.5.1.1. Договора, Поставщик в одностороннем порядке с последующим уведомлением Покупателя устанавливает суточную норму поставки (потребления), которая определяется произведением среднесуточной нормы на коэффициент, получаемый отношением суммы поступившей предварительной оплаты к сумме причитающегося платежа.
В соответствии с п. 5.5.1.1. Покупатель в срок до 25 числа месяца, предшествующего месяцу поставки, производит предварительную оплату в размере 100% за договорный месячный объем газа, рассчитанный в соответствии с п. 2.4. по ценам пункта 5.1 договора.
В соответствии с п. 2.4. договорный месячный объем газа рассчитывается как произведение суммарного суточного договорного объема по всем объектам Покупателя, указанным в Приложении №1 к Договору, и количества дней в соответствующем месяце поставки газа.
В соответствии с приложением №1 к данному договору суточный договорный объем поставки газа в 2008г. был согласован сторонами в следующих количествах:
январь - 90,323 тыс. кубометров в сутки, февраль - 89,655 тыс. кубических метров, март - 74,194 тыс. кубометров, апрель - 46,667 тыс. кубических метров, май - 19,355 тыс. кубометров, июнь - 15 тыс. кубометров, август 14, 516 тыс. кубометров, сентябрь - 16,667 тыс кубометров, октябрь - 45,161 тыс. кубометров, ноябрь - 73,333 тыс. кубометров, декабрь- 77,419 тыс. кубометров.
Объем поставки на 2009г. был согласован сторонами в следующих объемах:
январь - 90,323 тыс. кубометров в сутки, февраль - 92,857 тыс. кубических метров, март - 74,194 тыс. кубометров, апрель - 46,667 тыс. кубических метров, май - 19,355 тыс. кубометров, июнь - 15 тыс. кубометров, август - 14,516 тыс. кубометров, сентябрь - 16,667 тыс. кубометров, октябрь - 45,161 тыс. кубометров ноябрь - 73, 333 тыс. кубометров, декабрь - 77,419 тыс. кубометров.
В последствии объем поставки в 2009г. был скорректирован дополнительным соглашением от 01 июля 2007г. в следующей редакции:
июль - 12,903 тыс. кубических метров, ноябрь – 66,667 тыс. кубических метров, декабрь 70,968 тыс. кубических метров, иные условия оставлены без изменений.
Объем поставки на 2010г. был согласован в следующих количествах:
январь - 90,323 тыс. кубометров в сутки, февраль - 92,857 тыс. кубических метров, март - 74,194 тыс. кубометров, апрель - 46,667 тыс. кубических метров, май - 19,355

тыс. кубометров, июнь - 15 тыс. кубометров, август - 14, 516 тыс. кубометров, сентябрь - 16,667 тыс. кубометров, октябрь - 45, 161 тыс. кубометров ноябрь - 73, 333 тыс. кубометров, декабрь - 77,419 тыс. кубометров.
Таким образом, между сторонами был согласован предмет договора в полном объеме. Как следует из п. 2.2.1., 2.2.2. договора поставки газа, договорный объем поставки газа может быть скорректирован Поставщиком ООО «Яррегионгаз» в одностороннем порядке в случае недостаточности аванса, уплаченного Покупателем. В антимонопольный орган представлены документы, подтверждающие использование данного права со стороны Поставщика.
В соответствии с письмом ООО «Яррегионгаз» от 06 марта 2008г. № 05-378 плановый объем поставки в марте был уменьшен до 67, 788 тыс. куб. метров в сутки.
В соответствии с письмом ООО «Яррегионгаз» от 04 апреля 2008г. № 05-586 плановый объем поставки в апреле был уменьшен до 41, 231 тыс. куб. метров в сутки.
В соответствии с письмом ООО «Яррегионгаз» от 03 сентября 2008г. № 05- 1405 плановый объем поставки в сентябре был уменьшен до 3,601 тыс. куб. метров в сутки.
В соответствии с письмом ООО «Яррегионгаз» от шестого октября 2008г. № 05-1662 плановый объем поставки в октябре уменьшается до 2,933 тыс. куб. метров в сутки.
В соответствии с письмом ООО «Яррегионгаз» от 6 ноября 2008г. № 05-1940 плановый объем поставки в ноябре был уменьшен до 20,276 тыс. куб. метров в сутки.
В соответствии с письмом ООО «Яррегионгаз» от 04 декабря 2008г. № 05-2164 плановый объем поставки в декабре был уменьшен до 1,361 тыс. куб. метров в сутки.
В соответствии с письмом ООО «Яррегионгаз» от 30 декабря 2008г. № 05-2352 плановый объем поставки в январе был уменьшен до 0.0 тыс. куб. метров в сутки.
В соответствии с письмом ООО «Яррегионгаз» от 03 февраля 2009г. № 05-227 плановый объем поставки в феврале был уменьшен до 0,0 тыс. куб. метров в сутки.
В соответствии с письмом ООО «Яррегионгаз» от 05 марта 2009г. № 05-478 плановый объем поставки в марте был уменьшен до 0,0 тыс. куб. метров в сутки.
В соответствии с письмом ООО «Яррегионгаз» от 05 мая 2009г. № 05-935 плановый объем поставки в мае был уменьшен до 0,0 тыс. куб. метров в сутки.
В соответствии с письмом ООО «Яррегионгаз» от 02 июля 2009г. № 05-1338 плановый объем поставки в июле был уменьшен до 0,0 тыс. куб. метров в сутки.
В соответствии с письмом ООО «Яррегионгаз» от 05 августа 2009г. № 05-1519 плановый объем поставки в августе был уменьшен до 0.0 тыс. куб. метров в сутки.
В соответствии с письмом ООО «Яррегионгаз» от 03 сентября 2009г. № 05-1672 плановый объем поставки в сентябре был уменьшен до 0,0 тыс. куб. метров в сутки.
В соответствии с письмом ООО «Яррегионгаз» от 05 октября 2009г. № 05-1866 плановый объем поставки в октябре был уменьшен до 0.439 тыс. куб. метров в сутки.
В соответствии с письмом ООО «Яррегионгаз» от 05 ноября 2009г. № 05-2063 плановый объем поставки в ноябре был уменьшен до 0,0 тыс. куб. метров в сутки.
В соответствии с письмом ООО «Яррегионгаз» от 04 декабря 2009г. № 05-2244 плановый объем поставки в декабре был уменьшен до 0,0 тыс. куб. метров в сутки.
В 2010г. отношения между ООО «Яррегионгаз» и МУП «Поток» были изменены.
30.11.2009г. сторонами подписано соглашение о внесении изменений в договор поставки газа №60-4-0365/08 в соответствии с которым порядок оплаты устанавливался следующим образом:
До 18 числа - оплата 35% плановой общей стоимости планового объема поставки,

рассчитанной в соответствии с п. 2.3 договора;
До конца месяца - 50% от плановой общей стоимости;
До 25 числа месяца, следующего за месяцем поставки - окончательный расчет.
При этом п.2.2.1. был изложен в следующей редакции: определение суточного объема, указанного в Приложении №1, за текущий месяц поставки при несоблюдении Покупателем условий оплаты в месяце поставки, определенных в п. 5.5.1.1. договора, осуществляется Поставщиком с учетом ст. 328 ГК РФ и исходя из поступления оплаты в месяце поставки (с учетом общего поступления денежных средств за текущую поставку газа). При поступлении оплаты в сумме меньшей суммы причитающегося платежа, установленного п. 5.5.1.1. Договора (любого из сроков месяца текущей поставки), Поставщик без дополнительного уведомления корректирует суточную норму месяца поставки (потребления), которая определяется произведением среднесуточной нормы на коэффициент, получаемый отношением суммы поступившей оплаты по установленным срокам к сумме причитающегося платежа, с последующим её указанием в акте приема-подачи газа.
В соответствии со ст. 16 Федерального закона «О газоснабжении» Основами создания и развития единого рынка газа на территории Российской Федерации являются создание экономически взаимовыгодных отношений потребителей и поставщиков газа. В соответствии со ст. 18 данного закона 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.
В соответствии со ст. 25 ФЗ «О газоснабжении» на основе договоров поставки газа и договоров об оказании услуг по его транспортировке потребители обязаны оплатить поставки газа и оказанные услуги. При несоблюдении потребителями условий договоров поставщики вправе уменьшить или прекратить поставки газа в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.
В соответствии со ст. 26 ФЗ «О газоснабжении» организациям - собственникам систем газоснабжения, поставщикам газа или уполномоченным ими организациям запрещается совершать действия, нарушающие антимонопольное законодательство.
В соответствии с п. 12 Правил поставки газа поставщик обязан поставлять, а покупатель отбирать газ в количестве, определенном в договоре поставки газа. Постановлением Правительства РФ от 10 мая 2010 г. N 311 "О внесении изменений в Правила поставки газа в Российской Федерации" Правила были дополнены п. 12.1. в следующей редакции: «в договоре поставки газа определяются месячные, квартальные и годовые объемы поставки газа и (или) порядок их согласования, а также порядок изменения определенных договором объемов поставки газа».
В соответствии со ст. 431 Гражданского кодекса РФ при толковании договора принимается буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений.
В соответствии с п. 2.2. договора суточный договорный объем поставки газа в году поставки определяется как среднесуточная норма, определяемая для соответствующего периода, и устанавливается в Приложении №1 к договору. Объем поставки газа является предметом заключенного между сторонами договора. В соответствии со ст. 432 ГК РФ условие о предмете является существенным условием договора. Договор считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение по всем его существенным условиям.
Условие об объемах поставки ежегодно согласовывались сторонами до начала

соответствующего периода в приложении №1. Таким образом, на начало каждого месяца объем поставки был сторонами согласован.
В соответствии с п. 2.2.1. договора поставки газа между ООО «Яррегионгаз» и МУП «Поток» суточный объем газа, устанавливаемый на следующий календарный месяц, увязывается с суммой поступившего предварительного платежа. Пунктом 2.2.2. договора поставки газа ООО «Яррегионгаз» предоставляется право «в одностороннем порядке, с последующим уведомлением Покупателя устанавливать суточную норму поставки (потребления) в зависимости от суммы предварительной оплаты».
В соответствии с п. 7.2. договора (ответственность сторон) неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по оплате является основанием для корректировки Поставщиком в соответствии со ст. 450, 523 ГК РФ в одностороннем порядке первоначально согласованного объема газа в планируемом периоде поставки, с учетом положений п. 2.2. Договора.
Таким образом, сторонами в договоре фактически установлен порядок, позволяющий Поставщику (ООО «Яррегионгаз») в одностороннем порядке корректировать суточный договорный объем поставки в зависимости от наличия задолженности по авансовым платежам. Фактически в случае непоступления оплаты (поступления неполной оплаты) за один период Поставщик в одностороннем порядке с последующим уведомлением Покупателя корректировал существенное условие договора – его предмет, ранее согласованный в двустороннем, договорном порядке.
В соответствии со ст. 451 ГК РФ энергоснабжающая организация обязана подавать абоненту энергию через присоединенную сеть в количестве, предусмотренном договором энергоснабжения, и с соблюдением режима подачи, согласованного сторонами. Договором энергоснабжения может быть предусмотрено 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. Таким образом, Гражданским кодексом РФ не допускается изменение договорного объема иным образом, кроме как по заявлению Абонента. Ответственность за неисполнение покупателем условий об оплате предусмотрена ст. 546, 547 ГК РФ. В соответствии со ст. 547 ГК РФ в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по договору энергоснабжения сторона, нарушившая обязательство, обязана возместить причиненный этим реальный ущерб (пункт 2 статьи 15 ГК). В соответствии со ст. 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон. Под существенным нарушением понимается неоднократное нарушение сроков оплаты товара. Аналогичная норма содержится в п. 34 Правил поставки газа «Поставщик имеет право уменьшить или полностью прекратить поставку газа покупателям (но не ниже брони газопотребления) в случае неоднократного нарушения сроков оплаты за поставленный газ и (или) за его транспортировку»
В рассматриваемых взаимоотношениях фактически Поставщику ООО «Яррегионгаз» было предоставлено право в одностороннем порядке изменять существенное условие договора, ограничивать договорный объем в случае непоступления оплаты за 1 расчетный период.
Таким образом, п. 2.2.1., 2.2.2. договора поставки газа между ООО «Яррегионгаз» и МУП «Поток» в части, позволяющей Поставщику корректировать в одностороннем порядке суточный объем по договору, противоречат императивным положения ст.

523, 546, 547 Гражданского кодекса РФ, пункту 12, 34 Правил поставки газа в Российской Федерации.
Ссылка ООО «Яррегионгаз» на то, что указанные положения являются допустимыми в соответствии с 328, 487 ГК РФ не принимается антимонопольным органом. Указанные положения являются общими нормами о договоре купли-продажи. К отношениям по энергоснабжению условия о купле-продаже применяются субсидиарно, т.е. только в части, не урегулированной специальными статьями. Порядок одностороннего изменения условий договора предусмотрен статьями 523, 546 ГК РФ и должен применяться преимущественно перед общими правилами. Кроме того, договор энергоснабжения в силу ст. 426 ГК является публичным, а ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» является субъектом, занимающим доминирующее положение. Таким образом, договорная свобода в данном случае ограничена.
Также отклоняются доводы, касающиеся того, что п. 2.2.1., 2.2.2. предусмотрен порядок согласования суточного договорного объема.
В п. 7.2. договора поставки газа стороны прямо указали, что корректировка объемов является мерой ответственности.
В соответствии с приведенной выше ст. 432 ГК РФ стороны заблаговременно согласовывают существенные условия договора в соответствующей форме. В данном случае, так как речь идет об отношениях между юридическими лицами, закон требует простой письменной формы (п. 1 ст. 161 ГК РФ). Комиссией установлено, что между Поставщиков и Покупателем заблаговременно подписывались приложения к договору поставки газа, содержащие условия о суточных объемах поставки. Данные действия в силу буквального прочтения п. 2.2 договора поставки газа антимонопольный орган расценивает как согласование предмета договора.
Кроме того, действующим законодательством в сфере энергетики не допускается согласование существенных условий договора путем внесения или невнесения денежных средств.
Указанное фактическое действие не может расцениваться как изъявление воли стороны, так как невнесение оплаты может быть связано с тяжелым материальным положением. В этом случае Покупатель фактически лишался возможности изъявить волю и согласовать необходимый ему для продолжения производственной деятельности объем газа. Данная форма согласования предмета договора является недопустимой, противоречит декларируемому ст. 16 Закона «О газоснабжении» принципу паритета интересов сторон договора поставки газа, фактически предоставляет Поставщику право в одностороннем порядке определять существенные условия договора.
Материалами дела подтверждается, что ООО «Яррегионгаз» фактически использовал свое право и производил корректировку договорного объема для потребителя МУП «Поток», о чем последний уведомлялся письмами, перечисленными выше.
Для МУП «Поток» указанные незаконные односторонние действия влекли фактические негативные последствия.
МУП «Поток» включено Ярославским УФАС России в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более 35% в географических границах г. Рыбинска, в пределах присоединенной сети, по виду деятельности «производство и передача тепловой энергии» с долей на рынке более 65%. Производственный процесс МУП «Поток» связан с производством тепловой энергии и её поставкой в жилой сектор, коммерческим организациям и объектам социальной сферы (больницы, школы, детские сады). Котельные МУП

«Поток» работают на газообразном топливе. При этом МУП «Поток» связан с потребителями публичными договорами энергоснабжения, отказаться или изменить которые оно могло только в случае неоплаты за два и более периода.
На практике это выражалось в том, что получив уведомление от ООО «Яррегионгаз» о корректировке договорного объема, МУП «Поток» не мог адекватно скорректировать объем производимого и поставляемого тепла, вынужден был отбирать газ в объемах, ранее согласованных в Приложении №1. Данное потребление ООО «Яррегионгаз» расценивал как сверхдоговорное.
В соответствии с п. 5.3.2 договора поставки газа стоимость объемов газа, выбранных потребителем сверх суточного договорного объема, за все сутки месяца поставки оплачивается с учетом коэффициентов 1,1 и 1,5, установленных согласно п. 17 Правил поставки газа.
Основанием для внесения оплаты по договору являлась счет-фактура, выставляемая на основании подписываемых ежемесячно актов поданного-принятого газа.
В материалы дела представлены счета-фактуры, из которых следует, что МУП «Поток» выставлялось сверхдоговорное потребление.
Данные представлены в таблице (не приводится).

Из таблицы 1 видно, что в 2008, 2009, 2010гг. со стороны ООО «Яррегионгаз» (ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль») производилась корректировка суточного договорного объема.
Объем, потребленный сверх уменьшенного суточного договорного объема, выставлялся со стороны ООО «Яррегионгаз» как сверхдоговорное потребление, отражался в счете-фактуре за месяц отдельной строкой. Плата за газ, потребленный сверх суточного договорного объема, рассчитывалась с применением коэффициентов 1,1 и 1,5.
Антимонопольный орган полагает, что доход, полученный ООО «Яррегионгаз» вследствие неправомерной односторонней корректировки суточного договорного объема МУП «Поток», выраженный во взимании платы за газ с применением коэффициентов 1,1 и 1,5, предусмотренных пунктом 17 Правил поставки газа, является доходом, полученным вследствие нарушения антимонопольного законодательства.
Общая сумма данного дохода за 2008,2009, 2010гг составила 4975672,43 руб.
Действия ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» по:
1)односторонней корректировке в сторону уменьшения суточного договорного объема по договору поставки газа с МУП «Поток» №60-4-0365/08 от 19.07.2007г., производимой пропорционально поступившей предварительной оплате, на основании пунктов 2.2.1, 2.2.2., 7.2. договора поставки газа,
2)выставлению платы за газ, потребленного сверх скорректированного договорного объема, с применением коэффициентов за сверхдоговорное потребление,
подтвержденные выставленными счетами-фактурами, перечисленными в таблице 1, письмами ООО «Яррегионгаз» о корректировке суточного договорного объема, противоречат действующему законодательству, влекут возложение необоснованного бремени затрат на МУП «Поток», привели к ущемлению прав последнего, образуют нарушение антимонопольного законодательства, а именно абз. 1 части 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции».
Со стороны МУП «Поток» в Ярославское УФАС России заявлено ходатайство о внесении изменений в договор поставки газа, в частности, об исключении п. 2.2.1, 2.2.2. Комиссия полагает данное ходатайство подлежащим удовлетворению.

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 абзац 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
2. Выдать ООО «Яррегионгаз» предписание о внесении изменений в договор поставки газа, о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства;
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.31 КоАП;

Председатель Комиссии Сибрикова Н.М.

Члены Комиссии Завьялов М.Ф.

Ганина А.А.

Предписание
по делу № 03-03/103-10

25 января 2011 года г. Ярославль
(решение изготовлено в полном объеме 08. 02.2011)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе: Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:
председатель Комиссии – руководитель управления Сибрикова Н.М., члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Завьялов М.Ф., специалист 3 разряда отдела антимонопольного контроля Ганина А.А. , 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 25 января 2011 года по делу № 03-03/103-10 о нарушении ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» абзаца 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»
ПРЕДПИСЫВАЕТ
Обществу с ограниченной ответственностью «Газпром межрегионгаз Ярославль»:
1.В срок до 3 марта 2011г. внести изменения в договор поставки газа с МУП «Поток» №60-4-0365/08 от 19.07.2007г. Исключить пункты 2.2.1., 2.2.2, противоречащие действующему законодательству.
2.В срок до 3 марта 2011 года перечислить в федеральный бюджет доход, полученный вследствие нарушения антимонопольного законодательства, в сумме 4 975 672,43 руб. (четыре миллиона, девятьсот семьдесят пять тысяч, шестьсот семьдесят два рубля сок три копейки) на следующие реквизиты:
получатель Ярославское УФАС России БИК 047888001 кор. счет 30101810600000000715, счет 40101810700000010 ОКАТО 78401000000, КБК 16111602010010000140, ГРКЦ ГУ Банка России по Ярославской области, ИНН 7604009440, КПП 760401001.

Об исполнении предписания сообщить не позднее 5 марта 2011года.
Предписание может быть обжаловано в течение 3 месяцев со дня его выдачи.

Председатель Комиссии Сибрикова Н.М.

Члены Комиссии Завьялов М.Ф.

Ганина А.А.