

РЕШЕНИЕ

по делу № 11-01-10-04/61 о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 29 апреля 2011 года г. Волгоград
Решение в полном объеме изготовлено 16 мая 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,

С.И. Богомолова - члена Комиссии, главного специалиста-эксперта отдела контроля цен и экономического анализа Управления,

Г.В. Кочетова - члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления,

рассмотрев дело № 11-01-10-04/61 по признакам нарушения общества с ограниченной ответственностью «Газпром межрегионгаз Волгоград» (400001, г. Волгоград, ул. Ковровская, 13) п. 3 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и п. 8 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», возбужденного по результатам рассмотрения заявления открытого акционерного общества «Волгоградский судостроительный завод» (вх. № 8018 от 23.12.2010 г.) и выделенного в отдельное производство на основании определения Комиссии Управления от 16 февраля 2011 года (исх. № 04-7/921), в присутствии:

О.И. Адахмаевой – представителя открытого акционерного общества «Волгоградский судостроительный завод» (далее – ОАО «Волгоградский судостроительный завод», заявитель, покупатель) 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, поставщик) на основании доверенности № 487/11 от 12.11.2010 года,

РЕШИЛА:

Поводом для возбуждения настоящего дела послужило заявление ОАО «Волгоградский судостроительный завод» (вх. № 8018 от 23.12.2010 г.). 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). По мнению ОАО «Волгоградский судостроительный завод», в нарушение ст. 544 Гражданского кодекса Российской Федерации и

Постановления Правительства РФ от 04.04.2000 N 294 «Об утверждении Порядка расчетов за тепловую энергию и природный газ» ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» устанавливает иной порядок расчетов, предусмотренный п. 5.6. договора, и принуждает заявителя к заключению договора на экономически невыгодных условиях. Кроме того, по утверждению заявителя, включение в текст договора п. 9.2. и его интерпретация ответчиком позволяет поставщику на протяжении года и в настоящее время при несвоевременной оплате рассчитывать стоимость договорных объемов газа не в соответствии с п. 5.1 договора, устанавливающего порядок определения цены и стоимости по договору, а с применением штрафных коэффициентов. При не поступлении денежных средств до 25 числа текущего месяца в качестве предоплаты за поставку газа в следующем месяце поставщик направляет в адрес заявителя уведомление об изменении установленного договорного объема поставки газа с объема, предусмотренного п. 2.2. договора на объемы газа, равные нулю. Данное уведомление рассматривается ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» как основание считать поставленный объем газа в текущем месяце как объем газа, выбранный покупателем сверх договорного месячного объема, и соответственно при расчете стоимости потребленного газа применять п. 3.5. договора с применением штрафных коэффициентов. Штрафные коэффициенты 1,1 и 1,5, установленные п. 17 Правил поставки газа в Российской Федерации, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 N 162, применяются только в случаях дополнительно отобранного газа сверх установленного договором без согласования с поставщиком. По утверждению заявителя им отбираются объемы газа, предусмотренные п. 2.1. и п. 2.2. договора, и применение к данным объемам газа коэффициентов 1,1 и 1,5, является незаконным. Кроме того, заявитель сообщил о том, что им 06.12.2010 года был направлен протокол разногласий на дополнительное соглашение к договору, устанавливающее положения договора на 2011 год, определяющее иной порядок расчетов и исключаящий абз. 2 п. 9.2 из текста договора. Заявитель указал, что ответ не был получен до момента подачи заявления в Управление.

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». 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 16 февраля 2011 года (исх. № 04-7/921) и Приказом руководителя Управления № 81 от 16 февраля 2011 года дело в отношении ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» по признакам нарушения обществом п. 3 ч. 1 ст. 10 и п. 8 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» было выделено в отдельное производство за № 11-01-10-04/61.

Определением по делу № 11-01-10-04/61 от 16 февраля 2011 года (исх. № 04-7/941) рассмотрение дела было назначено на 03 марта 2011 года. 02 марта 2011 года от ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» поступило письмо (вх. № 1289) с просьбой продлить срок предоставления материалов и информации, запрошенных указанным определением. Ходатайство ответчика было удовлетворено и определением от 03 марта 2011 года (исх. № 04-7/1384) рассмотрение дела было отложено на 04 апреля 2011 года.

В письме (вх. № 1706 от 21 марта 2011 года) ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» были представлены письменные объяснения по факту возбуждения настоящего дела. Ответчик ссылается на п. 1 ст. 465 Гражданского Кодекса

Российской Федерации согласно которому количество товара, подлежащего передаче покупателю, предусматривается договором купли-продажи в соответствующих единицах измерения или в денежном выражении. Условие о количестве товара может быть согласовано путем установления в договоре порядка его определения. Как указывает ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» договор, заключенный между заявителем и ответчиком, предусматривает количество подлежащего поставке покупателю товара в определенные периоды поставки (п. 2.2. договора), а также (п. 9.2. договора) порядок определения договорного количества газа в случае, когда покупатель ненадлежащим образом производит исполнение своих денежных обязательств. На основании п. 5.6. договора покупатель производит предварительную оплату газа. По мнению ответчика, согласно ст. 328 Гражданского Кодекса Российской Федерации обязанность ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» поставить газ обусловлена исполнением своих обязательств покупателем и принимается как встречное исполнение, в связи с чем основанием для приведения плана поставки на следующий месяц в соответствии с произведенной предварительной оплатой является действующий договор и положения Гражданского Кодекса Российской Федерации.

В отношении порядка расчета ответчик пояснил следующее. Порядок оплаты газа установлен договором, который заключен 20.07.2007 года. В соответствии с п. 2 ст. 422 Гражданского Кодекса Российской Федерации если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров. По мнению ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» Порядок расчетов за тепловую энергию и природный газ, утвержденный Постановлением Правительства РФ от 04.04.2000 N 294, в редакции Постановления Правительства РФ от 17.10.2009 N 816 относится к актам, содержащим нормы гражданского права, а потому не мог повлечь за собой изменение порядка расчетов, согласованного сторонами в долгосрочном договоре. По утверждению ответчика требований об изменении порядка расчетов по договору, соответствующих Постановлению Правительства РФ от 17.10.2009 N 816, ОАО «Волгоградский судостроительный завод» не заявляло.

Определением от 04 апреля 2011 года рассмотрение дела было отложено на 29 апреля 2011 года в связи с необходимостью получения дополнительных документов и информации в целях рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

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 Закона 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.

В соответствии с п. 3.7. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного Приказом Федеральной антимонопольной службы РФ от 17.01.2007 N 5, был подготовлен аналитический отчет № 202 от 01.04.2011 года на основании которого в совокупности с материалами настоящего дела Комиссия определила, что доля ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» на рынке поставки газа, реализуемого по оптовым регулируемым ценам в границах Волгоградской области, составляет более 50 процентов, и установила его доминирующее положение на указанном рынке.

На основании представленных материалов и информации Комиссией были сделаны следующие выводы.

Между ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» и ОАО «Волгоградский судостроительный завод» был заключен договор поставки газа № 09-5-10376/08 от 20.07.2007 года (далее – договор). ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» направило дополнительное соглашение к договору от 12 ноября 2010 года (далее – дополнительное соглашение). Дополнительным соглашением было предложено установить договорные объемы поставки газа на 2011 год, режим и порядок поставки газа, штрафные санкции, порядок учета газа, цену и порядок расчетов по договору, а также иные условия. Заявителем к данному дополнительному соглашению был составлен протокол разногласий, который в соответствии с письмом ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» от 24 декабря 2010 года № 14266/12 был отклонен с формулировкой, что «соглашение не достигнуто, договор действует в прежней (ранее согласованной нами редакцией)».

В соответствии с п. 5.6. дополнительного соглашения в редакции ответчика покупатель, т.е. заявитель по настоящему делу, в срок до 25 числа месяца, предшествующего месяцу поставки производит предварительную 100-процентную оплату суммы планируемого месячного объема потребления газа, а также предварительную 100-процентную оплату планируемой величины платы за снабженческо-сбытовые услуги и стоимости транспортировки газа по сетям ГРО на расчетный счет поставщика, т.е. ответчика по настоящему делу, путем выписки платежных поручений, в которых указывается: номер и дата договора, а также выделение суммы НДС (п. 5.6. раздела 5 дополнительного соглашения). Данное

условие дополнительного соглашения аналогично по содержанию условию договора, закрепленного п. 5.6. договора.

Согласно п. 3 Порядка расчетов за тепловую энергию и природный газ, утвержденный Постановлением Правительства РФ от 04.04.2000 N 294, в редакции Постановления Правительства РФ от 17.10.2009 N 816, оплата потребителями тепловой энергии на территории Российской Федерации осуществляется в следующем порядке:

35 процентов плановой общей стоимости тепловой энергии, потребляемой в месяце, за который осуществляется оплата, вносится в срок до 18-го числа этого месяца;

50 процентов плановой общей стоимости тепловой энергии, потребляемой в месяце, за который осуществляется оплата, вносится в срок до последнего числа этого месяца;

плата за фактически потребленную в истекшем месяце тепловую энергию с учетом средств, ранее внесенных потребителем в качестве оплаты за тепловую энергию в расчетном периоде, осуществляется в срок до 10-го числа месяца, следующего за месяцем, за который осуществляется оплата. В случае если объем фактического потребления тепловой энергии за истекший месяц меньше планового объема, определенного соглашением сторон, излишне уплаченная сумма зачитывается в счет платежа за следующий месяц.

На основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области № 214 от 08.04.2011 года в отношении ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» была проведена внеплановая проверка, целью которой являлось рассмотрение заявления ОАО «Волгоградский судостроительный завод», поступившего в Управление 23 декабря 2010 года (вх. № 8018).

В ходе проверки установлено, что в соответствии с дополнительным соглашением от 12.11.2010 года к договору поставки газа № 09-5-14625/08 от 12.12.2007 года, направленным ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» и заключенным с НО «Нотариальная палата Волгоградской области», отсутствует условие о предварительной 100-процентной оплате планируемого месячного объема потребления газа, при этом порядок расчета соответствует п. 3 Порядка расчетов за тепловую энергию и природный газ, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 04.04.2000 N 294, в редакции Постановления Правительства РФ от 17.10.2009 N 816. В соответствии с дополнительным соглашением от 26 февраля 2010 года к договору поставки газа № 09-5-12102/08 от 20.07.2007 года, заключенному с ООО «Волгоградгазтеплоэнерго», порядок расчета соответствует п. 3 Порядка расчетов за тепловую энергию и природный газ, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 04.04.2000 N 294, в редакции Постановления Правительства РФ от 17.10.2009 N 816.

Кроме того, в материалы дела ответчиком были представлены договоры поставки газа и дополнительные договоры поставки газа, которые были заключены ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» с иными контрагентами, которые были заключены после направления дополнительного соглашения заявителю (дополнительное соглашение, заключенное с ОАО «Ноксбанк» 25 ноября 2010 года к договору поставки газа № 09-5-19700/10, дополнительное соглашение, заключенное с ООО «Луч» 07 декабря 2010 года к договору поставки газа № 09-5-19961/10, и иные), так и одновременно с датой редакции дополнительного соглашения ответчика (дополнительное соглашение, заключенное с ООО «ГАБЗ» 12 ноября 2010 года к договору поставки газа № 09-5-19633/10, дополнительное соглашение, заключенное с ООО «Производственный комплекс «Техника» 12 ноября 2010 года к договору поставки газа № 09-5-19670/10), в которых отсутствует

условие о предварительной 100-процентной оплате планируемого месячного объема потребления газа, при этом порядок расчета соответствует п. 3 Порядка расчетов за тепловую энергию и природный газ, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 04.04.2000 N 294, в редакции Постановления Правительства РФ от 17.10.2009 N 816,.

На основании п. 8 ч. 1 ст. 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 создание дискриминационных условий.

При этом под дискриминационными условиями пункт 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции понимает условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Факт направления ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» в адрес ОАО «Волгоградский судостроительный завод» дополнительного соглашения к договору поставки газа, содержащего условие о предварительной 100-процентной оплате планируемого месячного объема потребления газа, противоречащего п. 3 Порядка расчетов за тепловую энергию и природный газ, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 04.04.2000 N 294, в редакции Постановления Правительства РФ от 17.10.2009 N 816, в то время как ответчиком до указанного момента были направлены и заключены договоры поставки газа, дополнительные соглашения к договору поставки газа с иными контрагентами, содержащее условие о порядке расчетов в соответствии с п. 3 Порядка расчетов за тепловую энергию и природный газ, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 04.04.2000 N 294, в редакции Постановлений Правительства РФ от 17.10.2009 N 816, от 17.12.2010 N 1045, ведет к созданию дискриминационных условий путем установления ответчиком различного порядка расчетов по договорам поставки газа с разными контрагентами.

Пункт 2 статьи 426 Гражданского Кодекса РФ предусматривает, что цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора, к которым относится договор поставки газа, устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей. Управление установило, что ответчик включал в договоры поставки газа, в дополнительные соглашения к договорам поставки газа, с рядом иных контрагентов иное условие о порядке расчетов по договору. Таким образом, отдельный хозяйствующий субъект был поставлен в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, что нарушает запрет, установленный п. 8 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Кроме того в протоколе разногласий к дополнительному соглашению ОАО «Волгоградский судостроительный завод» просило изменить указанное условие дополнительного соглашения. Однако в письме от 24 декабря 2010 года ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» отклонило протокол разногласий, указав, что договор действует в прежней редакции, в которой содержится аналогичное условие.

На основании п. 3 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства определяет нормы антимонопольного и иного законодательства Российской Федерации,

нарушенные в результате осуществления рассматриваемых комиссией действий (бездействия).

П. 9.2. договора установлено, что «неисполнение либо ненадлежащее исполнение покупателем обязательств, касающихся расчетов по договору и отбора газа в установленном договором количестве, является основанием для сокращения поставки газа вплоть до полного ее прекращения. При этом поставщик вправе в предусмотренных действующим законодательством случаях в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора, в частности, при неоднократном (2 и более) нарушении сроков оплаты поставленного газа, установленных договором, и в случае полного отсутствия отбора газа со стороны покупателя в течение 2 и более отчетных месяцев.

Если сумма предварительной оплаты не достаточна для встречной поставки газа в количестве, определяемом в соответствии с договором, план поставки газа покупателю на месяц, следующий за текущим (в том числе суточный договорной объем), изменяется и устанавливается в соответствии с фактически произведенной оплатой по состоянию на конец 25 числа текущего месяца. Последующее увеличение (восстановление) поставки газа покупателю возможно на условиях п.п. 2.8-2.9 договора».

Договор был подписан заявителем с протоколом разногласий, в соответствии с которым среди прочего ОАО «Волгоградский судостроительный завод» не было согласно с плановым объемом поставляемого газа в 2011 году, устанавливаемый п. 2.1. договора. По указанному условию договора, а именно по определению объема поставляемого газа в 2011 году не было достигнуто соглашение сторон. Договорной объем поставки газа заявителю на 2010 год был установлен дополнительным соглашением № 1/10 от 18 ноября 2009 года к договору на поставку газа, однако, дополнительное соглашение на 2011 год, как было указано ранее, было не заключено в связи с наличием протокола разногласий заявителя, в связи с чем не был установлен договорной объем поставки газа заявителю на 2011 год.

В соответствии со статьей 424 Гражданского кодекса Российской Федерации исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. В предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами.

В пункте 17 Правил поставки газа в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 N 162 (далее - Правила поставки газа), предусмотрено, что 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 16 сентября по 14 апреля - 1,5; с 15 апреля по 15 сентября - 1,1. Применение указанных коэффициентов при перерасходе газа возможно лишь в случае, если между сторонами согласованы объемы поставки, которые в настоящем случае на 2011 год согласованы не были.

В соответствии с представленными в материалы дела письмами ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» об изменении плана поставки газа на основании п. 9.2. договора, счет-фактурами и товарными накладными, направленными в адрес заявителя в 2011 году, следует, что поставщик применял штрафной коэффициент 1,5 к поставленным объемам газа в январе, феврале и марте 2011 года.

Применение коэффициентов, установленных п. 17 Правил поставки газа является

элементом ценообразования, что также подтверждается самим ответчиком согласно представленным в материалы дела письменным объяснениям от 31.03.2011 года со ссылкой на Постановление Президиума Высшего Арбитражного суда РФ от 11 ноября 2003 года № 7071/03.

На основании п. 10 ч. 1 ст.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 нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Ответчик необоснованно применил п. 17 Правил поставки газа, тем самым нарушил запрет, установленный п. 10 ч. 1 ст.10 Закона о защите конкуренции, путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, применив для расчета цены по договору в январе, феврале и марте 2011 года коэффициент, который не мог быть применен согласно положению указанного нормативного правового акта. Данное обстоятельство подтверждается сложившейся судебной практикой (Постановление ФАС Поволжского округа от 05.08.2008 по делу N А12-1064/07; Постановление ФАС Поволжского округа от 31.07.2007 по делу N А12-1064/07-С63).

Комиссия Управления, установила, что ответчик нарушил п. 3 ч. 1 ст.10 Закона о защите конкуренции, настаивая на условия договора в редакции ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград», руководствуясь следующим.

Согласно п. 3 ч. 1 ст.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).

В соответствии с п. 7 дополнительного соглашения пункт 9.2. договора изложен в следующей редакции ответчика: «неисполнение либо ненадлежащее исполнение покупателем обязательств, касающихся расчетов по договору и отбора газа в установленном договором количестве, является основанием для сокращения поставки газа вплоть до полного ее прекращения. При этом поставщик вправе в предусмотренных действующим законодательством случаях в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора, в частности, при неоднократном (2 и более) нарушении сроков оплаты поставленного газа, установленных договором, и в случае полного отсутствия отбора газа со стороны покупателя в течение 2 и более отчетных месяцев.

Если сумма предварительной оплаты не достаточна для встречной поставки газа в количестве, определяемом в соответствии с договором, план поставки газа покупателю на месяц, следующий за текущим (в том числе суточный договорной объем), изменяется и устанавливается в соответствии с фактически

произведенной оплатой по состоянию на конец 25 числа текущего месяца. План поставки газа, измененный в соответствии с предыдущим абзацем, подлежит восстановлению в соответствии с п. 2.9 договора».

В соответствии с протоколом разногласий к дополнительному соглашению заявитель предложил исключить абзац 2 и 3 данного пункта. Однако ответчик письмом от 24 декабря 2010 года № 14266/12 отказался от согласования данного условия, тем самым настаивая на редакции невыгодного для заявителя условия. Указанное условие дополнительного соглашения прямо не предусмотрено действующим законодательством и при этом отягчает ответственность заявителя. На основании п. 7 дополнительного соглашения ООО «Газпром межрегионгаз Волгоград» имеет право в одностороннем порядке изменять согласованный сторонами план поставки газа в зависимости от предварительной фактически произведенной суммы оплаты газа. При неполной предварительной 100-процентной оплате планируемого месячного объема потребления газа, которая как было указано ранее определена дополнительным соглашением и была установлена договором, уменьшается запланированный объем поставки газа независимо от того изменилась ли потребность покупателя в сторону уменьшения объема потребляемого покупателем газа. При наличии потребности заявителя потреблять газ в объеме, установленном договором, потребление им того же объема газа в данном случае определяется как перерасход газа, в связи с чем у ответчика появляется основание для применения штрафных коэффициентов, установленных п. 17 Правил поставки газа. Тем самым потребление газа в объеме, предусмотренном договором, при применении данного условия оплачивается потребителем по большей цене, чем установлено договором, при ее расчете с использованием указанных коэффициентов.

Ответчик письмом от 24 декабря 2010 года № 14266/12 отказался от согласования данного условия дополнительного соглашения, настаивая на редакции действующего договора, в котором содержится аналогичное по содержанию условие договора (п. 9.2. договора). Таким образом, ответчик навязывал покупателю невыгодное условие договора, уклонившись от согласования направленного им дополнительного соглашения и тем самым, также необоснованно отказав во внесении изменений в договор, которые были предусмотрены дополнительным соглашением и протоколом разногласий заявителя.

В материалах настоящего дела содержатся договоры поставки газа, в которых имеет наличие условие договора, в котором также предусмотрено право поставщика на изменение плана поставки газа, если сумма фактически произведенной оплаты составляет меньше суммы оплаты, предусмотренной таким условием договора (договор № 09-5-19700/10, договор № 09-5-19525/10, договор № 09-5-19720 и иные договоры, дополнительные соглашения).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»,
Комиссия
РЕШИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Газпром межрегионгаз Волгоград» (Россия, 400001, г. Волгоград, ул. Ковровская, д. 13, ИНН: 3445045202), нарушившим пункт 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», пункт 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Газпром межрегионгаз Волгоград» (Россия, 400001, г. Волгоград, ул. Ковровская, д. 13, ИНН: 3445045202) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и устранении выявленных нарушений.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.