

Ответчик:

ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск»
357500, Ставропольский край, г. Пятигорск,
ул. Ермолова,42

ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск»
Филиал в Кабардино-Балкарии
360000, КБР, г. Нальчик, ул. Осетинская, 148

Заявитель:

ООО «Гамма»
360015, КБР, г.Нальчик, ул.Щорса, д.59

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ),
КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кабардино-Балкарской Республике поступила жалоба от ООО «Гамма» (далее – Покупатель) (КБР, КБР, г.Нальчик, ул.Щорса, д.59) на действия ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» в лице филиала в Кабардино-Балкарии (далее – Общество, ООО «Газпром»), связанные с установлением в дополнительном соглашении к договору поставки газа требования о внесении на расчетный счет суммы в размере 1 824 247,50 руб., при не поставленном газе, а также с бездействием по рассмотрению протокола разногласии от 14.12.2015г.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Кабардино-Балкарской Республике рассмотрело жалобу ООО «Гамма» и установило следующее.

Отношения между поставщиками и покупателями газа, в том числе газотранспортными организациями и газораспределительными организациями, регулируются Правилами поставки газа в Российской Федерации, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 №162 (далее – Правила поставки газа).

Согласно пункту 5 Правил поставки газа определено, что поставка 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.

Управлением установлено, что между потребителем ООО «Гамма» и поставщиком газа ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск» заключен договор на поставку газа №15-2-4367/14Д от 11.11.2013г.

В связи с необходимостью продления срока договора ООО «Газпром» направило в адрес ООО «Гамма» дополнительное соглашение №1/16 к договору поставки газа №15-2-4367/14Д от 11.11.2013г.

В связи с наличием разногласий по дополнительному соглашению ООО «Гамма» направило в адрес ООО «Газпром» письмо №2- «А» от 14.12.2015г. с приложением следующих документов: дополнительное соглашение №1/16; протокол разногласий №1 от 14.12.2015г.

Однако, как следует из представленных материалов ООО «Газпром» на указанное письмо не отреагировало, протокол разногласий не рассмотрело.

Вместе с тем, как следует из протокола разногласий направленного в адрес ООО «Газпром, Покупатель в пункте 2 указал, что годовой объем газа в 2016 году составляет 7 884, 000 тыс.куб.м. Далее покупатель указал планируемое месячное потребление запрошенного объема газа.

Кроме того, ООО «Гамма» не согласно с пунктами 4.5, 5.2, 5.3, 6.3 дополнительного соглашения №1/16, так как включение указанных пунктов не предусмотрено действующим законодательством РФ в качестве обязательного условия.

Как следует из дополнительного соглашения №1/16 к договору поставки газа №15-2-4367/14Д от 11.11.2013г. поставщик газа установил следующие условия:

1. В пункте 5.2 дополнительного соглашения №1/16 указано, что Раздел 5 «Цена и порядок расчетов» дополнить пунктом (5.13 для Договоров, заключенных на 2014 год; 5.11 для договоров, заключенных на 2015 год) следующей редакцией:

«Стороны пришли к соглашению о том, что предусмотренный настоящим Договором порядок расчетов не является коммерческим кредитом. Положение п.1 ст. 317.1 Гражданского кодекса РФ к отношениям Сторон не применяются».

2. В пункте 5.3 дополнительного соглашения №1/16 указано, что Раздел 5 дополнить пунктом (5.14 для договоров, заключенных на 2014 год; 5.12 для договоров,

заклученных на 2015 год) следующей редакции:

«В течении 5 (пяти) дней с момента подписания настоящего Договора Сторонами, Потребитель газа обязан внести на расчетный счет Поставщика газа сумму, равную средней стоимости двухмесячной поставки газа, что сопоставляет 1 824 247, 50 руб. Указанная сумма является обеспечительным платежом, вносится Потребителем в соответствии со статьей 381.1 Гражданского кодекса РФ и удерживается поставщиком газа в течении срока действия договора как гарантия исполнения Потребителем газа своих обязательств по настоящему договору.

Поставщик газа удерживает из обеспечительного платежа штрафы, пени, неустойки, стоимость работ по ограничению (возобновлению) поставок газа, суммы неисполненных Потребителем газа обязательств и иные подлежащие уплате в пользу Поставщика суммы с уведомлением об этом Потребителя, а Потребитель обязан в течение 5 (пяти) дней после получения уведомления восстановить сумму обеспечительного платежа.

В случае увеличения стоимости газа (объемов потребления газа), Потребитель вносит дополнительный взнос в качестве обеспечительного платежа в сумме, равной разнице между прежним и новым размером стоимости газа, определенной в соответствии с абзацем первым настоящего пункта. Потребитель обязуется произвести указанный платеж в срок до 5 (пяти) дней с момента изменения стоимости платы (объемов потребления газа).

По истечении срока действия Договора или при его расторжении обеспечительный платеж по настоящему Договору засчитывается в счет суммы оплаты потребленного газа, оставшейся невыплаченной на момент прекращения Договора.

При соблюдении Потребителем условий Договора о полной оплате поставленного газа и отсутствии задолженности, обеспечительный платеж (его оставшаяся часть после удержания в счет оплаты поставленного газа) возвращается Потребителю не позднее 5 (пяти) дней после прекращения Договора.

В случае заключения Сторонами нового договора (продлонгации действующего договора на следующий год) в отношении этого же имущества, обеспечительный платеж не возвращается, а остается у Поставщика газа в счет обеспечения обязательств Потребителя газа по новому договору.

В случае не внесения Потребителем обеспечительного платежа в сроки, указанные в настоящем пункте Договора, Поставщик вправе потребовать уплаты неустойки начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Договором срока внесения обеспечительного платежа, в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты неустойки ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы обеспечительного платежа».

3. В пункте 6 дополнительного соглашения №1/16 указано, что вносятся следующие изменения в раздел 9 Договора «Прочие условия»:

Пункт 9.3. Договора изложить в следующей редакции:

«При решении вопроса о снятии ограничения (прекращения) газоподачи,

наступившего вследствие образовавшейся задолженности, Покупатель обязан по требованию Поставщика предоставить согласованное Сторонами Договора обеспечение по настоящему Договору в виде либо банковской гарантии в сумме, эквивалентной троекратному среднемесячному газопотреблению Покупателя, либо векселя банков на такую же сумму, либо внесения обеспечительного платежа в соответствии с п. 5.14. (для Договоров, заключенных на 2014 год) и п. 5.12. (для Договоров, заключенных на 2015 год) настоящего Договора».

4. В пункте 6.3 дополнительного соглашения №1/16 указано, что Раздел 9 «Прочие условия» дополнить пунктом 9.13. следующей редакции:

«За несанкционированный отбор газа (самовольное подключение) Покупателем после получения уведомления Поставщика о введении 100% ограничения или после принудительного прекращения подачи газа согласно разделу 3 настоящего Договора, Покупатель уплачивает Поставщику штраф в размере 50% стоимости среднемесячного годового объема поставки газа».

Вместе с тем в соответствии с пунктом 21 Правил поставки газа установлено, что поставка и отбор газа без учета его объема не допускаются.

Пунктом 28 Правил поставки газа предусмотрено, что сторона, ведущая учет газа, ежемесячно, до пятого числа месяца, следующего за расчетным периодом, составляет акт об объеме переданного газа, в котором отражаются ежесуточные объемы приема-передачи газа. При несогласии одной из сторон с определением объема переданного газа она подписывает акт, изложив особое мнение. При наличии разногласий стороны вправе обратиться в суд. До принятия решения судом объем переданного газа устанавливается в соответствии с показаниями контрольно-измерительных приборов стороны, передающей газ.

Месячный акт поданного-принятого газа является основанием для формирования товарной накладной и выставления счетов-фактур и дальнейшего проведения окончательных расчетов за поставленный газ.

Согласно пунктам 22, 23 Правил поставки газа, учет объема газа, передаваемого покупателю, производится контрольно-измерительными приборами стороны, передающей газ, и оформляется документом, подписанным сторонами по форме и в сроки, указанные в договоре поставки газа. При неисправности или отсутствии контрольно-измерительных приборов у передающей стороны объем переданного газа учитывается по контрольно-измерительным приборам принимающей газ стороны, а при их отсутствии или неисправности - по объему потребления газа, соответствующему проектной мощности неопломбированных газопотребляющих установок и времени, в течение которого подавался газ в период неисправности приборов, или иным методом, предусмотренным договором.

Пунктом 3 Порядка расчетов за природный газ (далее – Порядок расчетов), утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 04.04.2000 №294 (далее – Постановление №294) установлено:

Оплата потребителями природного газа на территории Российской Федерации осуществляется в следующем порядке:

35 процентов плановой общей стоимости планового объема потребления

природного газа в месяце, за который осуществляется оплата, вносится в срок до 18-го числа этого месяца;

50 процентов плановой общей стоимости планового объема потребления природного газа в месяце, за который осуществляется оплата, вносится в срок до последнего числа этого месяца;

фактически потребленный в истекшем месяце природный газ с учетом средств, ранее внесенных потребителями в качестве оплаты за природный газ в расчетном периоде, оплачивается в срок до 25-го числа месяца, следующего за месяцем, за который осуществляется оплата. В случае если объем фактического потребления природного газа за истекший месяц меньше планового объема, определенного соглашением сторон, излишне уплаченная сумма зачитывается в счет платежа за следующий месяц.

Пунктом 4 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) установлено, что условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 422 ГК РФ).

Порядок расчетов разработан в соответствии с пунктом 2 статьи 544 ГК РФ и устанавливает правила расчетов за природный газ между поставщиками природного газа независимо от их организационно-правовой формы и потребителями (юридическими лицами) природного газа (пункт 1 Порядка расчетов).

Согласно пункту 1 статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Действующее в настоящее время положение пункта 3 Порядка расчетов является по смыслу императивным и обязательным к применению сторонами при заключении договора.

Таким образом условия установленные в пунктах 5.2, 5.3, 6.1, 6.3 дополнительного соглашения №1/16 к договору на поставку газа №15-4367/14Д от 11.11.2013г. не предусмотрены законодательством РФ, и нарушают законные права и интересы ООО «Гамма».

Кроме того, в протоколе разногласий, направленном в адрес ООО «Газпром, Покупатель в пункте 2 указал, что годовой объем газа в 2016 году составляет 7 884, 000 тыс.куб.м. Далее покупатель указал планируемое месячное потребление запрошенного объема газа.

Годовой объем поставки газа был ранее утвержден для ООО «Гамма» на уровне 7884,0 тыс.н.м.3/год, что подтверждается письмами: ООО «Кавказтрансгаз» №23-704960 от 18.06.2007г., письмом ООО «Кавказрегионгаз» №1-21/8-НИ от 04.07.2007 и ОАО «Газпром» №06-1440/2492 от 07.08.2007г.

В соответствии с пунктом 12 Правил поставки газа поставщик обязан поставлять, а покупатель – отбирать газ в количестве, определенном в договоре поставки газа. 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 (пункт 12 (1) Правил поставки газа).

Из вышеуказанного следует, что поставщик газа обязан согласовать с покупателем планируемый объем газа.

В соответствии с Приказом от 26.11.2010г. №250, Управлением в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35% или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующего субъекта (далее – реестр), было включено ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск», в лице филиала в Кабардино-Балкарии», по позиции: оптовая торговля прочим жидким и газообразным топливом.

Правила поставки газа в Российской Федерации утвержденные Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 №162 утверждены 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.

Федеральным законом от 31.03.1999 №69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» (далее – Закон №69-ФЗ) определены правовые, экономические и организационные основы отношений в области газоснабжения в Российской Федерации.

Согласно статье 26 Закона №69-ФЗ 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; включение в договоры условий, которые ставят одного потребителя в неравное положение по сравнению с другими потребителями; нарушение установленного нормативными актами порядка ценообразования; необоснованные отказы от заключения договоров с отдельными потребителями при наличии ресурсов газа и возможностей его транспортировки; создание препятствий независимым организациям для доступа на рынок газа; сокращение объема добычи и поставок газа в целях поддержания монополично высоких цен.

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 форме навязывания 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 силу пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются экономически или технологически не обоснованные отказы либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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.

В связи с наличием в действиях ООО «Газпром Межрегионгаз Пятигорск», в лице филиала в Кабардино-Балкарии», признаков нарушения антимонопольного законодательства, выразившихся в бездействии по согласованию планируемого газа, а также неправомерном включении в дополнительное соглашение №1/16 к договору на поставку газа №15-2-4367/14Д от 11.11.2013г. пунктов 5.2, 5.3, 6.1, 6.3 прямо не предусмотренных законодательством РФ, и нарушающих пункт 5, пункт 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Управление Федеральной антимонопольной службы по Кабардино-Балкарской Республике, на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предупреждает о необходимости прекращения указанных действий а именно:

в течение 30 дней со дня получения настоящего предупреждения согласовать дополнительное соглашение №1/16 к договору на поставку газа №15-2-4367/14Д от 11.11.2013г. с учетом планируемого объема газа на 2016 год с ООО «Гамма». При этом исключить из него пункты 5.2, 5.3, 6.1, 6.3 прямо не предусмотренные законодательством РФ, и нарушающие права потребителя.

О выполнении предупреждения сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кабардино-Балкарской Республике в течение 5 дней со дня согласования проекта договора.

Руководитель Управления

государственный советник РФ 2-го класса

К.Г. Пшиншев