

РЕШЕНИЕ

18 января 2011

г. Краснодар

Резолютивная часть решения объявлена 28.12.2010

Полный текст решения изготовлен 18.01.2011

Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

Ивашенко И. В. – заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля в топливно-энергетическом комплексе и связи.

Члены комиссии:

Незусова О.В. – главный специалист-эксперт отдела контроля в топливно-энергетическом комплексе и связи;

Жигунова А.В. – главный специалист-эксперт отдела контроля в топливно-энергетическом комплексе и связи.

Ружицкая Я.В. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля в топливно-энергетическом комплексе и связи.

рассмотрев дело №254/2010 по признакам нарушения ОАО «Краснодаргоргаз» (350007 г.Краснодар ул. Индустриальная,68) пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Управление) поступило обращение ОАО «Агрокомбинат «Тепличный» (ОАО «Агрокомбинат», Заявитель) от 29.09.2010 №321 на действия ОАО «Краснодаргоргаз» (ГРО), выразившиеся в ущемлении интересов ОАО «Агрокомбинат», путем включения в договор транспортировки газа от 20.11.2009 №105 пунктов 2.2, 2.3.

Между ОАО «Краснодаргоргаз» (ГРО) и ОАО «Агрокомбинат» «Тепличный» (Покупатель) подписан договор транспортировки газа от 20.11.2009 №105 (Договор, Договор транспортировки газа) (направлен ГРО в адрес Заявителя с сопроводительным письмом вх. от 29.12.2009 №157/1).

Договор транспортировки газа подписан сторонами с протоколом разногласий от 30.12.2009 к Договору, с протокол согласования разногласий к Договору от 25.01.2010.

Срок действия договора составляет с 01.01.2010 по 31.12.2010 (п.9.1).

Условиями пункта 2.2 Договора, ГРО для Покупателя **определена допустимая невыборка суточного объема от среднесуточной нормы транспортировки газа (не более 1%), а также сроки предоставления графика транспортировки газа (не позднее последнего рабочего дня месяца, предшествующего месяцу, в котором должна быть осуществлена транспортировка).**

Пунктом 2.3 Договора транспортировки газа предусмотрено, что в случае невыборки Покупателем объема газа более 1% от договорного месячного объема, стоимость объемов непротранспортированного газа признается неустойкой.

При этом, условиями пункта 3.1 Договора поставки газа от 02.07.2007 №25-4-11055/08 (далее – Договор поставки газа), заключенного между ОАО «Агрокомбинат» (Покупатель) и ООО «Краснодаррегионгаз» (Поставщик), **предусмотрены обязательства Покупателя по отбору в любые сутки поставки на Объекте – ГРУ Центральной котельной (п. 2.2 настоящего договора) минимального суточного объема, который составляет семьдесят процентов (70%) от соответствующего суточного договорного объема...**

Пунктом 3.2.3 указанного договора определено, что **Покупатель вправе до 20 числа месяца поставки газа направить Поставщику заявку на уменьшение суточных договорных объемов поставки газа текущего месяца.**

Таким образом, условия Договора транспортировки газа, касающиеся допустимой невыборки суточного объема от среднесуточной нормы транспортировки газа, а также сроков предоставления графика транспортировки газа противоречат условиям Договора поставки газа, которые предусматривают допустимость невыборки газа Покупателем в размере 30% от соответствующего суточного договорного объема и срок подачи Поставщику заявки на уменьшение суточных договорных объемов поставки газа до 20 числа текущего месяца поставки газа.

С учетом вышеизложенного ОАО «Агрокомбинат» неоднократно обращалось в адрес ГРО с требованиями о приведении условий Договора транспортировки газа в соответствие с условиями Договора Поставки газа.

Однако, ОАО «Краснодаргоргаз» отказывало Заявителю в удовлетворении вышеуказанных требований.

Несогласование ОАО «Краснодаргоргаз» с ОАО «Агрокомбинат» условий пункта 2.2 Договора транспортировки газа привело к начислению штрафных санкций (неустойки), предусмотренных пунктом 2.3 настоящего договора, и в последующем к взысканию указанных штрафных санкций в судебном порядке.

Исходя из изложенного, включение ОАО «Краснодаргоргаз» пунктов 2.2, 2.3 в Договор транспортировки газа, заключенный с ОАО «Агрокомбинат», является навязыванием невыгодных условий.

ОАО «Краснодаргоргаз» является субъектом естественной монополии. Общество осуществляет услуги по транспортировке газа по трубопроводам. Данный вид услуг подпадает под государственное регулирование и контроль согласно статье 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

Постановлением Федеральной энергетической Комиссии Российской Федерации (в настоящее время ФСТ России) от 14.11.1997 №121/1 (с учетом изм., внесенными Постановлением ФЭК РФ от 24.03.2000 №15/6), ОАО «Краснодаргоргаз» является субъектом естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе и включено в раздел 2 «Транспортировка природного газа по трубопроводам» за регистрационным номером 23.2.2.

Приказом Федеральной службы по тарифам от 18.12.2009 №447-э/9 «Об утверждении тарифов на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям и размера платы за снабженческо-сбытовые услуги, оказываемые конечным потребителям, в территории Краснодарского края» (в ред. Приказа ФСТ РФ от 24.12.2009 №534-э/13), ОАО «Краснодаргоргаз» утверждены тарифы на услуги по транспортировке газа.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

На основании пункта 1.4 Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 не требуется проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке при установлении доминирующего положения хозяйствующего субъекта (хозяйствующих субъектов) в случае, если хозяйствующий субъект осуществляет производство (реализацию) товаров в условиях естественной монополии. С учетом изложенного, ОАО «Краснодаргоргаз» доминирует на рынке услуг по транспортировке газа по трубопроводам в пределах своих сетей на территории муниципального образования город Краснодар.

В соответствии со ст. 26 Федерального закона «О газоснабжении» организациям - собственникам систем газоснабжения, поставщикам газа или уполномоченным ими организациям запрещается совершать действия, нарушающие антимонопольное законодательство.

Согласно пункту 3 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на действия (бездействия) лиц занимающих доминирующее положение, 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...

Статьей 11 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что защита нарушенных гражданских прав осуществляется в судебном или административном порядке.

Для защиты нарушенных прав в административном порядке (часть 2 статьи 11 ГК РФ), ОАО «Агрокомбинат» обратилось в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю с обращением от 29.09.2010 №321 об ущемлении его прав и законных интересов со стороны ОАО «Краснодаргоргаз».

Вышеуказанное обращение послужило основанием для возбуждения Краснодарским УФАС России дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Приказом руководителя Краснодарского УФАС России от 01.11.2010 №410 возбуждено дело №254/2010 по признакам нарушения ОАО «Краснодаргоргаз» пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»).

Определением Краснодарского УФАС России от 13.11.2010 дело №254/2010, возбужденное в отношении ОАО «Краснодаргоргаз», назначено к рассмотрению на **29.11.2010**.

29.11.2010 на заседании Комиссии Краснодарского УФАС России (далее Комиссия) присутствовали члены Комиссии; представитель ОАО «Краснодаргоргаз»: Робакидзе В.И. по доверенности от 25.11.2010 №95/2010/06, представители ОАО «Агрокомбинат «Тепличный» (далее – ОАО «Агрокомбинат»): Евсюкова И.В. по доверенности от 26.11.2010 №54; Музыка Е.А. по доверенности от 01.11.2010 б/н.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу, а также в связи с поступившими от ОАО «Краснодаргоргаз» ходатайствами от 26.11.2010 №06/4717 о продлении срока предоставления информации; от 26.11.2010 №06/4718 об отложении рассмотрения дела №254/2010, которые были рассмотрены и удовлетворены Комиссией, в соответствии с частью 1 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия вынесла определение от 29.11.2010 об отложении рассмотрения дела №254/2010 и назначила его к рассмотрению на **16.12.2010**.

16.12.2010 на заседании Комиссии Краснодарского УФАС России (далее Комиссия) присутствовали члены Комиссии; представитель ОАО «Краснодаргоргаз»: Робакидзе В.И. по доверенности от 25.11.2010 №95/2010/06.

Законный представитель либо представитель ОАО «Агрокомбинат «Тепличный» по доверенности на заседание по делу №254/2010 не явился. При этом ОАО «Агрокомбинат» по факсу направлено ходатайство об отложении рассмотрения дела №254/2010. Указанное ходатайство рассмотрено Комиссией и удовлетворено.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу, а также в связи с поступившими от ОАО «Агрокомбинат» ходатайством 16.12.2010 б/н об отложении рассмотрения дела №254/2010, в соответствии с частью 1 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия вынесла определение от 16.12.2010 об отложении рассмотрения дела №254/2010 и назначила его к рассмотрению на **28.12.2010**.

28.12.2010 на заседании Комиссии Краснодарского УФАС России (далее Комиссия) присутствовали члены Комиссии; представитель ОАО «Краснодаргоргаз»: Робакидзе В.И. по доверенности от 25.11.2010 №95/2010/06, представители ОАО «Агрокомбинат «Тепличный» (далее – ОАО «Агрокомбинат»): Евсюкова И.В. по доверенности от 26.11.2010 №54; Музыка Е.А. по доверенности от 01.11.2010 б/н.

В ходе рассмотрения дела №254/2010 представителями ОАО «Агрокомбина» «Тепличный» заявлено следующее:

– Ввиду специфичной деятельности Предприятия, Обществом достигнута соответствующая договоренность с ООО «Краснодаррегионгаз» по условиям пунктов 3.1, 3.2.3 Договора поставки газа, которые предусматривают допустимость невыборки газа Покупателем в размере 30% от соответствующего суточного договорного объема и срок подачи Поставщику заявки на уменьшение суточных договорных объемов поставки газа до 20 числа текущего месяца поставки газа.

Вышеуказанные условия противоречат условиям Договора транспортировки газа, в соответствии с которыми определена допустимая невыборка суточного объема от среднесуточной нормы транспортировки газа (не более 1%), а также сроки предоставления графика транспортировки газа (не позднее последнего рабочего дня месяца, предшествующего месяцу, в котором должна быть осуществлена транспортировка).

При неоднократных обращениях в адрес ОАО «Краснодаргоргаз» по вопросу согласования противоречащих друг другу условий Договора транспортировки газа (п. 2.2) с условиями Договора Поставки газа (п. 3.1, п.3.2.3), ГРО отказало в их согласовании, тем самым злоупотребило своим доминирующим положением на рынке транспортировки газа.

ОАО «Краснодаргоргаз» за невыборку газа за период февраль – сентябрь 2010 выставило Заявителю штрафные санкции (неустойка), предусмотренные пунктом 2.3 Договора транспортировки газа, которые оформило актами – расчетами.

Ввиду несогласия с указанными штрафными санкциями Покупателем данные акты-расчеты не подписаны.

Однако на основании Решения Арбитражного суда Краснодарского края от 16.09.2010 с ОАО «Агрокомбинат» в пользу ОАО «Краснодаргоргаз» взыскана неустойка за невыборку газа за февраль, март и май месяц.

Исходя из изложенного действия ОАО «Краснодаргоргаз», связанные с несогласованием условий Договора транспортировки газа (п.2.2) с условиями Договора поставки газа (п.3.1, 3.2.3) и сопутствующие им последствия, ущемляют права и законные интересы Заявителя.

В ходе рассмотрения дела №254/2010 представителем ОАО «Краснодаргоргаз» заявлено следующее:

– Включение пункта 2.2 в Договор транспортировки газа не противоречит пункту 13 Правил поставки газа в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 №162.

В части сроков предоставления графика транспортировки газа ОАО «Краснодаргоргаз» считает необходимым пояснить следующее.

Положением о диспетчерском графике, утвержденным Решением РЭК от 18.04.2001 г. № 17/2001-э предусмотрено, что

диспетчерский график является основным документом, регламентирующим суточные режимы работы энергетического оборудования энергосистемы объектов диспетчерского управления. Диспетчерский график разрабатывается и оперативно корректируется на каждом уровне диспетчерского управления. Исходные данные для расчета диспетчерского графика предоставляются оператору за 10 дней до начала расчетного периода. Планирование диспетчерских графиков осуществляется ежемесячно. Данное положение распространяется на участников регионального рынка по электроэнергии, однако, учитывая, что законодательством РФ диспетчерский график для участников рынка по газоснабжению не определен, руководствуясь ст. 6 ГК РФ, данный нормативный акт применяется к правоотношениям по газоснабжению. Таким образом, диспетчерский график предполагает согласование планируемого отбора газа, а не согласование отбора газа по факту (до 20-го числа текущего месяца).

Изучив все обстоятельства дела №254/2010, выслушав мнение сторон, Комиссия установила следующее:

Между ОАО «Краснодаргоргаз» (ГРО) и ОАО «Агрокомбинат» «Тепличный» (Покупатель) подписан договор транспортировки газа от 20.11.2009 №105 (Договор, Договор транспортировки газа) (направлен ГРО в адрес Заявителя с сопроводительным письмом вх. от 29.12.2009 №157/1). Срок действия договора составляет с 01.01.2010 по 31.12.2010.

По условиям пункта 2.2 Договора, транспортировка газа Покупателю производится ГРО равномерно в течении месяца в пределах установленной среднесуточной нормы транспортировки газа с **допустимой невыборкой суточного объема от среднесуточной нормы транспортировки газа, не более 1% или по графику, согласованному Сторонами в срок не позднее последнего рабочего дня месяца, предшествующего месяцу, в котором должна быть осуществлена транспортировка.**

Пунктом 2.3 Договора определено, что в случае невыборки Покупателем объема газа более 1% от договорного месячного объема, стоимость объемов непротранспортированного газа признается неустойкой и рассчитывается по формуле:

Сумма неустойки, рассчитанная за месяц, определяется как разница между 99%-м договорным месячным объемом протранспортированного газа и объемом газа фактически протранспортированным Покупателю умноженная на цену транспортировки газа.

Договор транспортировки газа подписан сторонами с протоколом разногласий от 30.12.2009 к Договору (направлен ОАО «Агрокомбинат» в адрес ГРО с сопроводительным письмом от 15.01.2010 №13). В данном протоколе Покупатель выразил несогласие с рядом пунктов Договора транспортировки газа, в том числе с пунктами 2.2, 2.3.

Покупатель просит ГРО изложить пункт 2.2 Договора транспортировки газа в следующей редакции:

Транспортировка газа Покупателю производится ГРО в течении месяца в соответствии с «диспетчерским графиком выборки газа» согласно пункту 2.1 настоящего договора с допустимой невыборкой суточного объема не более 30% согласованного Сторонами в срок до 20 числа текущего месяца.

Пункт 2.3 Договора транспортировки газа Покупатель в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 17.10.2009 №816 «О внесении изменений в акты Правительства Российской Федерации в части совершенствования порядка расчетов за электрическую энергию (мощность) тепловую энергию и природный газ» (далее – Постановление №816) просит исключить.

На протокол разногласий ГРО в адрес ОАО «Агрокомбинат» направлен подписанный со своей стороны протокол согласования разногласий к Договору от 25.01.2010 (сопроводительное письмо от 26.01.2010 №08/189), согласно которому, пункты 2.2, 2.3 оставлены в первоначальной редакции Договора. Со стороны ОАО «Агрокомбинат» указанный протокол согласования разногласий не подписан.

ОАО «Агрокомбинат» указывает на то, что ввиду специфичности деятельности Предприятия **не представляется возможным скорректировать объемы транспортировки газа по графику, согласованному Сторонами в срок не позднее последнего рабочего дня месяца, предшествующего месяцу, в котором должна быть транспортировка, так, как Заявителем достигнута соответствующая договоренность с Поставщиком газа – ООО «Краснодаррегионгаз» о возможности уменьшения суточных договорных объемов поставки газа до 20 числа текущего месяца.**

В связи с чем, действия ОАО «Краснодаргоргаз», связанные с принятием сроков согласования графика транспортировки газа не позднее последнего рабочего дня месяца, предшествующего месяцу, в котором должна быть осуществлена транспортировка газа, затрудняют нормальную работу Предприятия (п. 2.2 Договора транспортировки газа) и приводят к ущемлению интересов ОАО «Агрокомбинат».

При этом, условиями пункта 3.1 Договора поставки газа от 02.07.2007 №25-4-11055/08 (далее – Договор поставки газа), заключенного между ОАО «Агрокомбинат» (Покупатель) и ООО «Краснодаррегионгаз» (Поставщик), предусмотрены обязательства Покупателя по отбору в любые сутки поставки на Объекте – ГРУ Центральной котельной (п. 2.2 настоящего договора) минимального суточного объема, который составляет семьдесят процентов (70%) от соответствующего суточного договорного объема...

Пунктом 3.2.3 указанного договора определено, что **Покупатель вправе до 20 числа месяца поставки газа направить Поставщику заявку на уменьшение суточных договорных объемов поставки газа текущего месяца.**

Однако, по вышеуказанным условиям возникают противоречия, касающиеся сроков согласования Покупателем графика транспортировки газа с ГРО (**месяц, предшествующий месяцу, в котором должна быть осуществлена транспортировка**) со сроками подачи Покупателем заявки Поставщику на уменьшение суточных договорных объемов поставки газа (**до 20 числа текущего месяца поставки газа**).

Вместе с тем, условия пункта 2.2 Договора транспортировки газа, предусматривающие допустимую невыборку суточного объема от среднесуточной нормы транспортировки газа, не более 1% при равномерном потреблении в пределах установленной среднесуточной нормы транспортировки газа не должны противоречить условиям пункта 3.1 Договора поставки газа, согласно которому, допускается невыборка в любые сутки поставки на Объекте предприятия не более 30% от соответствующего суточного договорного объема газа (п. 3.1).

Согласно статье 16 Федерального закона «О газоснабжении» (далее - закон о газоснабжении) основами создания и

развития единого рынка газа на территории Российской Федерации являются: формирование круга потребителей газа на основе широкого внедрения газа как энергетического и топливного ресурса в производство и быт на территориях субъектов Российской Федерации - развитие газификации; **создание экономически взаимовыгодных отношений потребителей и поставщиков газа; создание условий надежного обеспечения газом потребителей различных категорий;** проведение государственной политики ценообразования, направленной на развитие единого рынка газа.

Статьей 34 Закона о газоснабжении определено, что для объектов систем газоснабжения независимо от местонахождения таких объектов решением Правительства Российской Федерации устанавливается единое учетно-отчетное время, которое определяет начало учетных суток, учетного месяца, учетного года для всех организаций, осуществляющих деятельность по добыче, транспортировке и поставкам газа.

Правилами учета газа, зарегистрированными в Минюсте РФ от 15.11.1996 №1198, требования которых распространяется на поставщиков, газораспределительные организации и потребителей газа при взаимных расчетах за поставку и потребление газа, независимо от объемов его поставки и потребления (п. 1.4) предусмотрено, что учет газа организуется с целью:

- осуществления взаимных финансовых расчетов между поставщиком, газораспределительной организацией и потребителем газа;

- контроля за расходными и гидравлическими режимами систем газоснабжения;

- составления баланса приема и отпуска газа;

- контроля за рациональным и эффективным использованием газа.

Положение об обеспечении доступа организаций к местным газораспределительным сетям, утвержденное постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.1998 №1370 (далее - Положение), определяет условия и порядок доступа организаций к местным газораспределительным сетям на территории Российской Федерации, и его действие распространяется на правовые отношения, возникающие между юридическими лицами при транспортировке газа по местным газораспределительным сетям (п.1 Положения).

Положением определено понятие доступ - право организации на получение услуги по транспортировке газа по местным газораспределительным сетям.

Пунктом 5 Положения предусмотрено, что **для заключения договора транспортировки газа в газораспределительную организацию поставщиком или покупателем представляются копия договора поставки газа и заявка, которая должна содержать следующие сведения:**

- реквизиты поставщика и покупателя газа;

- объемы и условия транспортировки газа (включая режим и периодичность), а также предлагаемый порядок расчетов;

- сроки начала и окончания транспортировки газа;

- объем транспортировки газа по месяцам на первый год транспортировки, а на последующий срок - с разбивкой по годам;

- наименование организации - производителя газа, качество и параметры

поставляемого газа (представляются в случае транспортировки газа от местных производителей);

- место подключения к местной газораспределительной сети подводящего газопровода;

- место отбора газа или передачи для дальнейшей его транспортировки

по сетям других организаций;

- подтверждения покупателей и газораспределительных организаций о готовности к приему газа в указанном объеме на период транспортировки.

Таким образом, поскольку услуги по транспортировке и поставке газа неразрывно взаимосвязаны и в совокупности составляют единую услугу газоснабжения - газораспределительная организация во взаимодействии с поставщиком газа и покупателем, исходя из вышеуказанных обстоятельств, должна создавать для последнего выгодные условия при осуществлении деятельности по транспортировке газа по трубопроводам.

Как следует из материалов дела, Заявитель неоднократно выражал несогласие с условиями пунктов 2.2, 2.3 Договора транспортировки газа, путем направления в адрес ГРО писем от 20.10.2008 №627, от 09.02.2010 №33, от 27.07.2010 №260, от 07.11.2010 №105, от 26.03.2009 №106.

В свою очередь, ОАО «Краснодаргоргаз» в адрес ОАО «Агрокомбинат» направило письмо от 09.03.2010 №08/671, в котором указало, что Правила №816 не распространяются на отношения между покупателем и газораспределительной организацией в части оказания услуг по транспортировке газа.

Также в указанном письме и в письмах от 20.04.2010 №08/1275, от 29.04.2010 №132 ОАО «Краснодаргоргаз» настаивало на своих условиях Договора транспортировки газа. Вместе с тем ГРО указано, что данный договор в соответствии с пунктом 11 Правил поставки газа в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 №162, считается заключенным на условиях ГРО, ввиду того, что со стороны Покупателя отбор газа не прекращается.

При этом, со стороны ОАО «Краснодаргоргаз» в адрес ОАО «Агрокомбинат» неоднократно направлялись акты-расчеты штрафных санкций за невыборку непротранспортированного газа от 28.02.2010 №Ш/103; от 31.03.2010 №Ш/132; от 31.05.2010 №Ш/234; от 30.06.2010 №Ш/248; от 31.07.2010 №Ш/269; от 31.08.2010 №Ш/303, от 30.09.2010 №Ш/307 за нарушение условий пункта 2.2 Договора транспортировки газа.

Ввиду несогласия с указанными штрафными санкциями Покупателем данные акты-расчеты не подписаны.

Исходя из изложенного несогласование ОАО «Краснодаргоргаз» с ОАО «Агрокомбинат» условий пункта 2.2 Договора транспортировки газа привело к начислению штрафных санкций (неустойки), предусмотренных пунктом 2.3 настоящего договора, и в последующем к взысканию указанных штрафных санкций в судебном порядке.

Так, на основании Решения Арбитражного суда Краснодарского края от 16.09.2010 по делу №А32-20284/2010-41/470 с ОАО «Агрокомбинат» в пользу ОАО «Кранодаргоргаз» взыскана неустойка за февраль, март, май 2010.

Исходя из вышеизложенного включение условий пункта 2.2 в Договор транспортировки газа, заключенный с Заявителем, является навязыванием невыгодных условий.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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...

Согласно Пленуму Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 30.07.2008 № 30 «...Арбитражным судам следует обратить внимание, что исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Исходя из изложенного, с учетом дополнительного соглашения от 05.10.2010 №1 к договору транспортировки газа от 20.11.2009 №105, подписанного между ОАО «Краснодаргоргаз» и ОАО «Агрокомбинат» «Тепличный» (далее – Дополнительное соглашение к Договору транспортировки газа), Комиссия Краснодарского УФАС России установила в действиях ОАО «Краснодаргоргаз» факт нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в ущемлении интересов ОАО «Агрокомбинат» «Тепличный», путем включения в договор транспортировки газа от 20.11.2009 №105 условий пункта 2.2, касающихся допустимой невыборки суточного объема от среднесуточной нормы транспортировки газа, не более 1%.

В дополнительном соглашении к Договору транспортировки газа, (представлено ОАО «Агрокомбинат» Комиссии письмом от 28.12.2010 №455), стороны договорились изложить пункт 2.2 Договора транспортировки газа в следующей редакции:

«Транспортировка газа Покупателю производится ГРО в течении месяца в объемах (с разбивкой помесячно), предусмотренных пунктом 2.1 Договора, с допустимой невыборкой договорного месячного объема газа не более 30%».

Пункт 2.3 по соглашению сторон исключен из Договора транспортировки газа (п.1).

Срок действия дополнительного соглашения от 05.10.2010 №1 к договору транспортировки газа от 20.11.2009 №105 составляет с 05.10.2010 до 31.12.2010 (п.3).

Таким образом, ввиду подписания ОАО «Краснодаргоргаз» с ОАО «Агрокомбинат» «Тепличный» дополнительного соглашения от 05.10.2010 №1 к договору транспортировки газа от 20.11.2009 №105, нарушение пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» со стороны ГРО считается добровольно устраненным.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 частью 2 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

КОМИССИЯ РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела №254/2010, возбужденного в отношении ОАО «Краснодаргоргаз», в связи добровольным устранением нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Передать материалы дела должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении г факту нарушения ОАО «Краснодаргоргаз» пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии

И.В. Иващенко

Члены Комиссии

О.В. Незусова

А.В. Жигунова

Я.В. Ружицкая

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.