



# ВЫСШИЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации

№ 15747/08

Москва

14 апреля 2009 г.

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в составе:

председательствующего – Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации Иванова А.А.;

членов Президиума: Андреева Е.И., Андреевой Т.К., Валявиной Е.Ю., Витрянского В.В., Вышняк Н.Г., Завьяловой Т.В., Козловой О.А., Никифорова С.Б., Першутова А.Г., Слесарева В.Л., Юхнея М.Ф. –

рассмотрел заявление Управления Федеральной антимонопольной службы по Карачаево-Черкесской Республике о пересмотре в порядке надзора решения Арбитражного суда Карачаево-Черкесской Республики от 05.05.2008 по делу № А25-352/08-5, постановления Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 30.06.2008 и постановления Федерального арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 11.09.2008 по тому же делу.

В заседании приняли участие представители:

от заявителя – Управления Федеральной антимонопольной службы по Карачаево-Черкесской Республике – Плиев Р.Р.;

от общества с ограниченной ответственностью «Кавказская региональная компания по реализации газа» – Лукьянчиков М.И., Мочалов С.И., Хапилин А.В., Чоракаев К.Э.

Заслушав и обсудив доклад судьи Андреева Е.И., а также объяснения представителей участвующих в деле лиц, Президиум установил следующее.

Общество с ограниченной ответственностью «Кавказская региональная компания по реализации газа» (далее – общество «Кавказрегионгаз», общество) обратилось в Арбитражный суд Карачаево-Черкесской Республики с заявлением о признании недействительными решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Карачаево-Черкесской Республике (далее – антимонопольный орган) от 27.12.2007 и предписания от 27.12.2007 № 31 о прекращении нарушений антимонопольного законодательства.

К участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечено открытое акционерное общество «Черкесская СМПК-1» (далее – общество «Черкесская СМПК-1»).

Антимонопольный орган решением от 27.12.2007 признал общество «Кавказрегионгаз» нарушившим статью 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в части навязывания невыгодных условий договора поставки газа обществу «Черкесская СМПК-1»; предписанием от 27.12.2007 обязал общество «Кавказрегионгаз» прекратить нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции и в срок до 20.01.2008 исключить из данного договора условия поставки газа, противоречащие Правилам поставки газа в Российской Федерации, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 № 162 (далее – Правила поставки газа, Правила), а именно: о штрафных коэффициентах 1,5 и 1,9, о введении не установленных нормативными правовыми актами неустоек за невыборку газа, о режимах потребления газа, об авансовом платеже за потребляемый газ в размере 100 процентов.

Решением Арбитражного суда Карачаево-Черкесской Республики от 05.05.2008 требования общества «Кавказрегионгаз» удовлетворены частично: решение антимонопольного органа признано недействительным в части признания общества нарушившим антимонопольное

законодательство действиями по включению в договор поставки газа условий по навязыванию режимов потребления газа и установлению неустойки за невыборку газа; предписание признано недействительным в части обязанности общества исключить из договора поставки условий о навязывании режимов потребления газа, установлении неустоек за невыборку газа и авансовом платеже за потребленный газ в размере 100 процентов. В удовлетворении остальной части заявленных требований суд отказал.

Постановлением Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 30.06.2008 решение суда первой инстанции оставлено без изменения.

Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа постановлением от 11.09.2008 названные судебные акты в части отказа в удовлетворении заявленных требований отменил, решение и предписание антимонопольного органа признал недействительными в полном объеме.

В заявлении, поданном в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, о пересмотре в порядке надзора указанных судебных актов антимонопольный орган просит их отменить в части выводов об отсутствии в действиях общества нарушения антимонопольного законодательства, ссылаясь на нарушение единообразия в толковании и применении арбитражными судами норм права.

В отзыве на заявление общество «Кавказрегионгаз» просит оспариваемое постановление суда кассационной инстанции оставить без изменения как соответствующее действующему законодательству.

Проверив обоснованность доводов, изложенных в заявлении, отзыве на него и выступлениях присутствующих в заседании представителей участвующих в деле лиц, Президиум считает, что постановление суда кассационной инстанции в части отмены решения суда первой и постановления суда апелляционной инстанций подлежит отмене по следующим основаниям.

Суды первой и апелляционной инстанций, оценив материалы дела, проанализировав содержание договора поставки газа и исходя из положений нормативных правовых актов, регулирующих отношения в сфере газоснабжения, правомерно признали, что условия договора о

введении неустоек за невыборку газа, режиме потребления газа и авансовом платеже за потребляемый газ не могут быть квалифицированы как нарушение антимонопольного законодательства. Условие пункта 3.5 договора о применении штрафных коэффициентов за сверхдоговорное потребление газа нарушает антимонопольное законодательство, поскольку эти коэффициенты применяются при тех же обстоятельствах, что и коэффициенты, повышающие стоимость газа, предусмотренные пунктом 17 Правил поставки газа, и не являются в данном случае неустойкой, обеспечивающей исполнение обязательств, а относятся к элементу ценообразования, предусматривающему порядок оплаты газа, потребленного сверх договорного объема.

Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа исходил из того, что обязательное применение предусмотренных в пункте 17 Правил поставки газа повышающих тариф коэффициентов, относящихся к элементу ценообразования, не исключает установление неустойки как меры ответственности за несогласованное отступление от условий договора, что является ненадлежащим исполнением обязательства и в силу статьи 330 Гражданского кодекса Российской Федерации влечет взыскание неустойки в виде штрафа или пеней, определяемых законом или договором.

Между тем судом кассационной инстанции не учтено следующее.

Приказом антимонопольного органа от 29.11.2007 № 89 общество «Кавказрегионгаз» включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более чем 35 процентов.

Согласно 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 том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него.

В соответствии со статьей 26 Федерального закона от 31.03.1999 № 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» (далее – Закон о газоснабжении) 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.

К названным действиям могут быть причислены навязывание потребителю газа условий договора поставки газа, ущемляющих права контрагента, либо отказ (уклонение) газоснабжающей организации от изменения этих условий при обращении потребителя с такого рода требованием.

В силу статей 21 и 23 Закона о газоснабжении цены на газ, тарифы на услуги по транспортировке газа и тарифы на услуги газораспределительных организаций подлежат государственному регулированию.

Как следует из пункта 1 Правил поставки газа, положения, закрепленные в них, обязательны для всех юридических лиц, участвующих в отношениях поставки газа через трубопроводные сети.

Согласно пункту 5 Правил поставка газа производится на основании договора, заключаемого между поставщиком и покупателем в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, федеральных законов, Правил и иных нормативных правовых актов.

Из пунктов 15, 17 Правил следует, что в случае потребления газа в большем, чем определено в договоре поставки газа, количестве стоимость сверхдоговорного объема газа и его транспортировки будет иной, нежели та, которая установлена в договоре.

В соответствии с пунктом 17 Правил 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 15 апреля по 15 сентября – 1,1; с 16 сентября по 14 апреля – 1,5.

Общество «Черкесская СМПК-1», получив проект договора поставки газа и не согласившись с некоторыми из его условий, направило протокол разногласий, который обществом «Кавказрегионгаз» в большей части, в том числе и в отношении пункта 3.5, был отклонен.

Между тем в этом пункте договора предусмотрен «штраф за суммарный объем газа, выбранный покупателем сверх суточного договорного объема, за все дни месяца поставки, который определяется следующим образом: в период с 15 апреля по 15 сентября – с применением штрафного коэффициента в размере 1,9 к стоимости газа, рассчитанной в соответствии с пунктом 5.3.2 настоящего договора; в период с 16 сентября по 14 апреля – с применением штрафного коэффициента в размере 1,5 к стоимости газа, рассчитанной в соответствии с пунктом 5.3.2 настоящего договора».

Кроме того, в данном пункте указано, что в случае внесения изменения в пункт 17 Правил поставки газа в части отмены применения коэффициентов в размере 1,1 и 1,5 за перерасход газа покупателем размер штрафного коэффициента вместо 1,9 и 1,5 устанавливается равным 3 в течение календарного года.

Согласно пункту 5.3.2 договора фактическая стоимость газа, выбранного в месяце поставки газа, складывается из стоимости суммарных объемов газа, выбранного покупателем сверх суточного договорного объема, за все дни месяца поставки, которая рассчитывается по ценам на газ в соответствии с пунктами 5.1, 5.2 договора, определяющими порядок расчета стоимости газа, отобранного покупателем в пределах согласованных объемов, с учетом коэффициентов 1,1 и 1,5, предусмотренных пунктом 17 Правил поставки газа.

То есть упомянутым договором устанавливаются коэффициенты за сверхдоговорное потребление газа, повышающие стоимость газа, определенную Правилами поставки газа.

Таким образом, включение в договор условия о применении штрафных коэффициентов за потребление сверхдоговорного объема газа

является нарушением антимонопольного законодательства в виде навязывания невыгодных для контрагента условий договора.

Следовательно, у суда кассационной инстанции не имелось законных оснований для отмены судебных актов судов первой и апелляционной инстанций.

При названных обстоятельствах постановление суда кассационной инстанции в части отмены решения суда первой инстанции и постановления суда апелляционной инстанции в соответствии с пунктом 1 статьи 304 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации подлежит отмене как нарушающее единообразие в толковании и применении арбитражными судами норм права.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 303, пунктом 5 части 1 статьи 305, статьей 306 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации

#### ПОСТАНОВИЛ:

постановление Федерального арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 11.09.2008 по делу № А25-352/08-5 Арбитражного суда Карачаево-Черкесской Республики в части отмены решения Арбитражного суда Карачаево-Черкесской Республики от 05.05.2008 и постановления Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 30.06.2008 об отказе обществу с ограниченной ответственностью «Кавказская региональная компания по реализации газа» в удовлетворении требования о признании недействительными решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Карачаево-Черкесской Республике от 27.12.2007 в части вывода о нарушении обществом «Кавказрегионгаз» антимонопольного законодательства действиями по включению в договор долгосрочной поставки газа условия о применении штрафных коэффициентов за сверхнормативное потребление газа и предписания от 27.12.2007, касающегося данной части решения, отменить.

Решение Арбитражного суда Карачаево-Черкесской Республики от 05.05.2008 и постановление Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 30.06.2008 в этой части оставить без изменения.

В остальной части постановление Федерального арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 11.09.2008 оставить без изменения.

Председательствующий

А.А. Иванов



РЕЗЮМЕ  
(№ 15747/08)

Включение в договор поставки газа условия о применении штрафных коэффициентов за потребление газа сверх договорного объема является нарушением антимонопольного законодательства в виде навязывания невыгодных для контрагента условий договора.