

На правах рукописи

Кузнецов Константин Борисович

Договоры поставки и транспортировки газа через присоединенную сеть:
правовая природа, особенности правового регулирования

Специальность 12.00.03. – гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право

Автореферат
диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук

Екатеринбург – 2012

Работа выполнена в Федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Уральская государственная юридическая академия»

Научный руководитель: кандидат юридических наук, доцент
Голофаев Виталий Викторович

Официальные оппоненты: **Майфат Аркадий Викторович**,
доктор юридических наук, профессор
кафедры гражданского права Уральской
государственной юридической академии

Салиева Роза Наильевна

доктор юридических наук, профессор,
заведующая лабораторией правовых проблем

недропользования и экологии ГБУ «Институт
проблем экологии и недропользования
Академии наук Республики Татарстан»

Ведущая организация: **Институт философии и права
Уральского отделения РАН**

Защита состоится «19» декабря 2012г. в 15:00 часов на заседании диссертационного совета Д.212.282.01 при ФГБОУ ВПО «Уральская государственная юридическая академия» по адресу: 620066, г. Екатеринбург, ул. Комсомольская, д. 21, зал заседаний Ученого совета.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке ФГБУ ВПО «Уральская государственная юридическая академия».

Автореферат разослан «___» _____ 2012г.

Ученый секретарь
диссертационного совета
доктор юридических наук, профессор

М. Н. Семякин

Актуальность темы исследования. В настоящее время наша страна переживает время, когда ее экономическое благосостояние зависит от сырья, добываемого на ее территории, в том числе газа. В связи с этим, отношения по поставке газа, его рациональному использованию являются весьма значимыми. Высокая значимость газа выражается в том, что этот теплоноситель характеризуется низкой себестоимостью, экологичностью, большими запасами на территории России, что обусловило его широкое использование. Газ в нашем государстве выступает не только в качестве теплоносителя, но и в качестве важнейшего товара, поставляемого на внешний рынок. Россия является одним из крупнейших экспортеров газа в мире. Факт наличия крупных запасов газа на территории Российской Федерации служит важным способом ведения внешней политики России.

Указанные обстоятельства, по мнению автора, явились причинами стратегической важности газа для государства и необходимости жестко регламентировать отношения субъектов по поводу его использования. Высокая взрыво-, пожароопасность газа и оборудования для его переработки и потребления также являются причинами повышенного внимания государства.

Автор обращает внимание, что исследуемая тема является малоизученной, несмотря на большую значимость и сложность, отсутствуют глубокие по содержанию научные исследования в этой области. В настоящее время можно найти лишь несколько неспециализированных работ, в которых затрагиваются некоторые общие вопросы договора поставки газа через присоединенную сеть, которые, зачастую, являются лишь переработкой нормативного материала в отрыве от практики его применения и при игнорировании проблем толкования с учетом пробелов и противоречий. Отсутствуют научные труды, рассматривающие правовое регулирование газоснабжения как процесса, растянутого во времени и пространстве, связанного с обеспечением потребителя этим ресурсом от выхода с

месторождения до попадания в газопотребляющее оборудование покупателя. Большую теоретическую и практическую значимость представляют вопросы природы договоров поставки и транспортировки газа через присоединенную сеть, порядка его заключения, действующих при этом правовых механизмов. В науке не сформировалась окончательно позиция относительно положения указанных договоров в системе договоров, что приводит к серьезным конфликтам и отсутствию единообразных подходов в правоприменительной практике, нестабильности хозяйственных связей при газоснабжении. В связи с недостаточной проработанностью в практике возникает множество вопросов при определении цен на газ. По указанным причинам представляется необходимым проведение исследований правового регулирования газоснабжения.

В своей работе автор рассматривает особенности правоотношений по поставке газа через присоединенную сеть, учитывая их особый характер и значимость для общества и государства.

Степень научной разработанности темы. Правовое регулирование поставок газа через присоединенную сеть мало изучено. Значительный вклад в изучение вопросов газоснабжения внесли Е.В. Блинкова, А.В. Чибис, О.Н. Садиков, С.М. Корнеев, А.М. Шафир, М.И. Брагинский, В.В. Витрянский, Е.А. Суханов. Однако их работы не были направлены на специализированное изучение вопросов газоснабжения. Исследования посвящены поставке товаров через присоединенную сеть и лишь частично и в общих чертах касались поставки газа. Наиболее системно к вопросам снабжения товарами через присоединенную сеть подошла Е.В.Блинкова, которая проанализировала источники регулирования, порядок заключения и исполнения договора на снабжение товарами через присоединенную сеть, предложила свое понятие этого договора.

На тему газоснабжения написаны следующие диссертации:

Марков В.К. Договор газоснабжения в российском гражданском праве, Краснодар, Кубанский государственный аграрный университет, 2002 год.

Башунов В.В. Договоры купли-продажи и транспортировки газа через присоединенную сеть: правовая природа и порядок заключения, Саратов, Саратовская государственная академия права, 2005 год.

В диссертации В.В. Башунова освещены лишь вопросы правовой природы и порядка заключения договоров купли-продажи и транспортировки газа. Правовые проблемы, касающиеся ценообразования, преддоговорных споров, исполнения этих договоров, остались не затронуты.

Особенности ценообразования, а также исполнения договоров поставки газа не рассмотрены и в работе В.К. Маркова. В своем исследовании уважаемый автор сосредоточил свое внимание именно на договоре передачи газа в собственность покупателя. Вопросы транспортировки газа своего отражения в его диссертации не нашли.

Оба автора диссертационных исследований в области правового регулирования газоснабжения не рассматривали договор газоснабжения в качестве самостоятельного в рамках договора купли-продажи.

Цель и задачи диссертационного исследования. Целью диссертационного исследования является комплексный анализ основных теоретических и практических вопросов правового регулирования поставки газа в Российской Федерации, определение правовой природы отношений по поставке газа, выявление проблем при заключении и исполнении соответствующих договоров, поиск их решения.

Для достижения указанной цели поставлены следующие задачи:

1. Определить понятие и признаки договора поставки газа через присоединенную сеть.
2. Определить понятие и признаки договора транспортировки газа через присоединенную сеть.
3. Проанализировать законодательство, регулирующее отношения по поставке газа через присоединенную сеть, и практику их применения.
4. Выделить особенности договорных отношений и правового регулирования поставок газа через присоединенную сеть.

5. Проанализировать особенности заключения и исполнения договоров поставки и транспортировки газа через присоединенную сеть.

6. Проанализировать порядок заключения договоров поставки и транспортировки газа для государственных нужд.

7. Рассмотреть подходы ученых к вопросам газоснабжения.

8. Выделить особенности порядка ценообразования в отношении газа и услуг по его транспортировке.

9. Определить направления совершенствования законодательства в области газоснабжения.

Предмет и объект исследования. Предметом исследования является законодательство, научные труды, судебная практика и практика договорного регулирования организаций, поставляющих, транспортирующих и приобретающих газ. В работе сконцентрировано внимание на регулировании договорных отношений по поставке газа.

Объектом диссертационного исследования являются правоотношения по поставке газа, его транспортировке в адрес покупателя, в том числе, в части заключения и исполнения соответствующих договоров, ценообразования и ответственности при поставке газа.

Методологическая, теоретическая и эмпирическая основа исследования. Методологической основой диссертационного исследования является диалектический метод познания, а также общенаучные и частнонаучные методы познания: исторический, формально-юридический, сравнительно-правовой, логический.

Теоретическую базу исследования составили научные труды и публикации российских специалистов в области гражданского права: Абакшина А.Н., Андреева С.Е., Андреевой Л., Агаркова М.М., Башунова В.В., Белых В.С., Блинковой Е.В., Брагинского М.И., Брославского Л.И., Вавилина Е.В., Виниченко С.И., Витрянского В.В., Гueva А.Н., Давыдовой Г.Н., Дудникова С.И., Ериной Е.Н., Ермоловой О.Н., Иоффе О.С., Кабалкина А. Ю., Калашниковой Г.А., Корнеева С.М., Костиковой С.Н., Кучер А.Н.,

Левченко О.С., Логофета Д.Д., Маркова В.К., Медолазова К.Л., Огрызкова В.М., Перчика А.И., Плиева Э.Г., Подвы Я.Т., Покровского И.А., Попондопуло В.Ф., Ращевского Е.С., Романца Ю.В., Садикова О.Н., Сапроненко Е., Свита Ю., Сивачевой И.А., Суханова Е.А., Федотовой А.И., Херовинчук И.С., Цветкова И., Чибиса А.В., Шафира А.М., Шерстобитова А.Е, Эннекцеруса Л., Яичкова К.К.

Эмпирической основой работы послужили нормативно-правовые и судебные акты в изучаемой сфере, практика газоснабжающей компании.

Научная новизна. Научная новизна диссертации состоит в комплексном рассмотрении правового регулирования поставки и транспортировки газа через присоединенную сеть, формулировании понятия договора поставки газа через присоединенную сеть, договора транспортировки газа через присоединенную сеть, комплексном исследовании вопросов и проблем ценообразования в отношении газа и услуг по его транспортировке, проведении анализа правового регулирования и практики исполнения обязательств по поставке газа.

В диссертационном исследовании формулируются и обосновываются следующие научные положения и результаты, выносимые на защиту:

1. В диссертации аргументируется положение о том, что договор поставки газа через присоединенную сеть является самостоятельным видом договоров, относящихся к договорам купли-продажи.

В результате исследования выделены признаки этого договора, на основании которых предложено следующее определение: по договору поставки газа через присоединенную сеть одна сторона (газоснабжающая организация) обязуется непрерывно передавать через присоединенную сеть в собственность другой стороне (потребителю), обладающей на законном основании газопотребляющим оборудованием, соответствующий требованиям законодательства газ в согласованных объемах, а другая сторона обязуется равномерно принимать и оплачивать поставленный газ в соответствии с показаниями узла учета, согласованного сторонами,

обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением газа.

2. Сделан вывод о том, что договор транспортировки газа по газопроводам является особым видом договоров в рамках договора возмездного оказания услуг. На основе выделенных признаков этого договора предлагается следующее определение: по договору транспортировки газа по газопроводам газотранспортная (газораспределительная) организация обязуется обеспечить получение покупателем по договору поставки газа в согласованном объеме посредством поддержания в работоспособном состоянии принадлежащих ей газовых сетей и оборудования, с помощью которых происходит поставка газа, присоединенных к газовому оборудованию покупателя, а потребитель услуг (получатель услуги как сторона договора транспортировки) обязуется оплатить указанные услуги в соответствии с условиями договора транспортировки.

3. В соответствии с пунктом 3 статьи 426 ГК РФ отказ от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить товар не допускается. Диссертантом сделан вывод, что понятие «возможность» при заключении публичного договора поставки газа через присоединенную сеть, от которой зависит обязанность газоснабжающей организации заключить договор, включает в себя следующие составляющие:

- техническая возможность – наличие у покупателя соответствующих техническим требованиям газопринимающих устройств и полученного в установленном порядке разрешения на использование газа;
- технологическая возможность – возможность протранспортировать газ в соответствующем количестве по магистральной и газораспределительной сети непосредственно до покупателя;
- экономическая возможность - наличие у поставщика в собственности газа в необходимом для покупателя количестве и возможность

его поставки в адрес покупателя на возмездной основе, учитывая характер деятельности поставщика как коммерческой организации (поставка газа на возмездной основе с целью получения прибыли);

- правовая возможность – возможность осуществления поставки газа с соблюдением требований законодательства.

Лишь наличие совокупности вышеперечисленных составляющих дает право потребителю требовать заключения договора поставки газа.

4. Обосновано положение о том, что оснований считать содержащийся в статье 445 ГК РФ 30-дневный срок сроком исковой давности не имеется. В работе предлагается предусмотреть специальный сокращенный срок исковой давности по подобного рода спорам, который не должен превышать 6 месяцев. В отсутствие такого специального срока судам предлагается разрешать преддоговорные споры исходя из разумности срока предъявления такого иска со стороны покупателя газа, а также поведения сторон при поставке газа в отсутствие согласованной редакции договора с учетом правил статьи 10 ГК РФ.

Данный подход обосновывается тем, что общие сроки исковой давности в этом случае объективно неприменимы, поскольку предъявление требования о заключении договора по истечении срока его действия (а также в отношении прошедшего периода) лишено смысла, противоречит интересам поставщика и дает возможность покупателю злоупотреблять своими правами.

5. В работе обосновывается, что договор транспортировки газа через присоединенную сеть, исходя из содержания действующего законодательства, не является публичным. Государственное регулирование и обязательность для транспортирующей организации заключения этого договора связаны с наличием у транспортирующей организации статуса субъекта естественной монополии. Транспортирующая организация обязана заключить договор транспортировки с любым к ней обратившимся. Требовать заключения договора транспортировки газа вправе сторона

договора поставки газа, на которую этим договором возложена обязанность по доставке газа покупателю (поставщик или покупатель газа). В целях недопущения злоупотреблений со стороны газотранспортных (газораспределительных) организаций, с учетом природы договора автор предлагает законодательно закрепить публичный характер договора транспортировки газа.

6. Необходимы изменения в законодательство, предусматривающие оперативный механизм изменения цены государственного (муниципального) контракта при увеличении объема потребления газа, поскольку в соответствии с действующим законодательством, с одной стороны, цена должна быть твердой и не подлежит пересмотру, а с другой стороны, объем потребления газа заранее точно определить невозможно.

7. В целях экономии бюджетных средств в работе предлагается разрешить государственным (муниципальным) заказчикам заключать контракты на поставку газа посредством размещения заказа у единственного поставщика независимо от того, является ли цена регулируемой или формируется свободно, так как поставщик газа, как правило, является монополистом и не заинтересован в участии в торгах.

8. Несмотря на существующую практику деятельности регулирующих органов по регулированию цены на газ, поставляемый исполнителям коммунальных услуг (в том числе, Федеральной службой по тарифам в своих Методических указаниях по регулированию розничных цен на газ, реализуемый населению), поставка газа исполнителям коммунальных услуг не является коммунальной услугой и не регулируется нормами жилищного законодательства. Цена при поставке газа в адрес исполнителя коммунальных услуг должна определяться свободно. Оказание коммунальной услуги газоснабжения опосредуется договором купли-продажи газа, а не договором оказания услуг или поручения.

Регулированию в данном случае подлежит цена газа, подаваемого населению по договору между исполнителем коммунальной услуги

газоснабжения и физическим лицом (розничная цена на газ).

9. Понятие платы за снабженческо-сбытовые услуги, как и понятие самих снабженческо-сбытовых услуг, в действующем законодательстве не дается, что приводит к неопределенности при установлении цены на газ, излишнему субъективизму со стороны регулирующих органов. Это влечет, как правило, ущемление установленных законом прав лица, осуществляющего регулируемую деятельность, на учет в регулируемой цене всех обоснованных расходов по регулируемой деятельности. Исходя из проведенного анализа, автором сделан вывод, что таковой является производимая покупателем оплата в возмещение расходов поставщика, без которых поставка газа невозможна (например, расходы на заработную плату, на обслуживание кредита, используемого для закупки газа, содержание здания, плата за кассовое обслуживание, за ведение банковского счета и т.д.). Автор полагает, что понятие платы за снабженческо-сбытовые услуги должно быть нормативно закреплено в ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации».

10. Автором сделан вывод, что в судебной практике нет единства в вопросе о том, вправе ли транспортирующие организации прекращать подачу газа в одностороннем порядке. В науке данный вопрос не рассматривается. В работе обосновывается вывод о том, что транспортирующие организации, не являющиеся поставщиками газа, не вправе самостоятельно прекращать транспортировку газа, лишены права одностороннего отказа от исполнения договора транспортировки газа в случае, если потребителем услуг по транспортировке газа выступает покупатель газа.

Теоретическая и практическая значимость исследования.

Теоретическая значимость исследования состоит в том, что в нем впервые сформулированы понятия договоров поставки и транспортировки газа через присоединенную сеть, платы за снабженческо-сбытовые услуги, обозначены важные для изучения данной области правового регулирования проблемы, в том числе в ценообразовании, поставке газа для

государственных и муниципальных нужд, оказании коммунальной услуги газоснабжения, предложены пути решения некоторых из них. Наиболее существенные результаты сформулированы в виде положений, выносимых на защиту.

Практическая значимость исследования заключается в том, что диссертантом проведен комплексный анализ законодательства в области поставки газа через присоединенную сеть. Содержащиеся в работе положения могут использоваться в преподавательской деятельности при чтении курсов гражданского и предпринимательского права, в деятельности организаций-поставщиков, транспортировщиков и покупателей газа, а также в правотворческой и правоприменительной деятельности органов власти.

В работе содержатся положения, направленные на устранение пробелов и противоречий в законодательстве.

Апробация результатов исследования. Настоящая работа выполнена и обсуждена на кафедре предпринимательского права Уральской государственной юридической академии, основные выводы автора нашли отражение в опубликованных статьях.

Структура и содержание работы. Диссертационное исследование состоит из введения, трех глав, заключения и библиографического списка.

Основное содержание работы.

Во **введении** обосновывается актуальность темы, определяются цель и задачи исследования, методологическая, теоретическая и эмпирическая основы, излагаются основные положения, вынесенные на защиту.

В главе первой «Понятие и правовая характеристика поставки газа» рассматривается понятие поставки газа через присоединенную сеть, а также понятие каждого из договоров, опосредующих поставку газа через присоединенную сеть, исследуется система нормативно-правовых актов, регулирующих деятельность по газоснабжению.

В параграфе первом «Понятие поставки газа» исследуется понятие

поставки газа через присоединенную сеть, определяются составляющие процесса поставки, выявляется специфика данной деятельности.

Исследуя указанный вопрос, автор отмечает, что процесс газоснабжения и в технологическом, и в экономическом, и в правовом смысле представляет собой цепь неразрывно связанных между собой звеньев: добыча - транспортировка - хранение (складирование) - использование. Каждый этап в этой цепочке - это целый комплекс правовых отношений его участников.

Поставка газа через присоединенную сеть в правовом смысле представляет собой правоотношения по поставке, транспортировке газа, выдаче различных разрешений, проведению контроля и надзора за деятельностью по поставке газа через присоединенную сеть.

Параграф второй «Источники правового регулирования поставки газа» посвящен исследованию нормативно-правовых актов, регулирующих деятельность по газоснабжению.

Анализируя нормативно-правовую базу исследуемых отношений, диссертант отмечает, что государство, считая отношения по поставке газа общественно значимыми и связанными с безопасностью и обороноспособностью государства, сохранением жизни и здоровья граждан, создало для договора поставки особые правила, призванные обеспечить страну и население этим важным источником тепла и энергии, а также его безопасное и эффективное использование.

Правовое регулирование поставки газа состоит из множества нормативных актов разной юридической силы. Указанные нормативные акты подвержены постоянным изменениям в связи со сложностью и важностью отношений поставки газа, особенно в условиях проходящей в настоящее время реформы в области газоснабжения.

В параграфе третьем «Понятие и признаки договоров поставки и транспортировки газа через присоединенную сеть» исследуется понятие каждого из договоров, опосредующих поставку газа через присоединенную

сеть, рассматривается вопрос об отнесении данных договоров к определенному типу (виду) гражданско-правовых договоров, производится их сравнение с различными видами договоров.

В работе автор утверждает, что договоры поставки и транспортировки газа, которые представляют собой особые виды договоров, составляют основу правоотношений по поставке газа. Их невозможно полностью вписать ни в один из указанных в Гражданском кодексе РФ видов договоров. При этом, основанием выделения этих видов является как предмет договора, способ исполнения, так и особенности правового регулирования данных правоотношений.

В диссертации сделан вывод о том, что отношения по передаче товаров через присоединенную сеть невозможно объединить в один договорный вид. Газ – это особый объект прав, обладающий специфическими физическими характеристиками. Объединение отношений по снабжению товарами в единый договорный вид бесперспективно и нецелесообразно.

Несмотря на то, что газоснабжение в соответствии с ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» является формой энергоснабжения, правовое регулирование договоров энергоснабжения и газоснабжения (поставки газа) существенно отличается. Правила о договоре энергоснабжения применяются лишь субсидиарно.

Применение к отношениям по поставке газа через присоединенную сеть норм ГК РФ о договоре поставки зачастую просто невозможно, хотя постановление Правительства № 162, утвердившее Правила поставки газа указывает, что договор поставки газа должен соответствовать требованиям § 3 гл. 30 ГК РФ.

Договор поставки газа через присоединенную сеть не относится ни к одному из перечисленных в ГК РФ видов договора купли-продажи, а представляет собой самостоятельный вид. В целом, согласно ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации», являясь видом энергоснабжения, газоснабжение не регулируется нормами параграфа 6 главы 30 ГК РФ.

Нормы ГК РФ об энергоснабжении могут применяться лишь субсидиарно, в части, связанной со способом поставки газа – поставка через присоединенную сеть, и если иное не предусмотрено специальными правовыми актами. Вывод о самостоятельности договора следует не только из особенностей товара и способа его передачи, но и из особенностей подхода государства к регулированию отношений по поставке газа через присоединенную сеть. Именно особое государственное регулирование поставки газа указывает, что законодатель, исходя из целей регулирования, не может вписать такой договор ни в один из существующих в ГК РФ видов.

Что же касается термина «поставка» при обозначении рассматриваемых правоотношений, то в данном случае его применение связано с исторически сложившейся практикой словоупотребления, а также родственностью данных отношений.

Завершая исследование правовой природы договора на поставку газа через присоединенную сеть, автор формулирует следующее его понятие: по договору поставки газа через присоединенную сеть одна сторона (газоснабжающая организация) обязуется непрерывно передавать через присоединенную сеть в собственность другой стороне (потребителю), обладающей на законном основании газопотребляющим оборудованием, соответствующий требованиям законодательства газ в согласованных объемах, а другая сторона обязуется равномерно принимать и оплачивать поставленный газ в соответствии с показаниями узла учета, оговоренного сторонами, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением газа.

Рассматривая договор транспортировки газа, автор отмечает, что при поставке газа используются два вида договоров транспортировки газа по газопроводам:

1. Договор транспортировки газа по магистральным газопроводам, осуществляемой газотранспортными организациями (главным образом, ОАО

«Газпром»).

2. Договор транспортировки газа по газораспределительным сетям, осуществляемой газораспределительными организациями.

Правовое регулирование этих договоров различно, однако в целях определения правовой природы договоров транспортировки их возможно объединить в общее понятие договора транспортировки газа по газопроводам.

Рассматривая вопрос о правовой природе договора на транспортировку газа, автор делает вывод, что транспортировка газа обеспечивается не перемещением газа по газопроводу, а наличием и поддержанием давления в газопроводе (в действительности, газотранспортные и газораспределительные организации никаких целенаправленных действий по перемещению газа в пространстве не совершают). Из этого следует, что обязанность газораспределительной и газотранспортной организаций заключается, прежде всего, в поддержании в исправном состоянии газотранспортных и газораспределительных сетей и оборудования, принадлежащих соответствующим организациям.

Договор транспортировки газа через присоединенную сеть является производным от договора поставки газа и может быть заключен исключительно при наличии заключенного договора поставки газа.

По мнению диссертанта, договор транспортировки газа по газопроводам представляет собой особый вид договора возмездного оказания услуг. Особенности этого вида договора predeterminedены самим предметом договора, особыми обязанностями сторон (прежде всего, газотранспортной и газораспределительной организаций) по договору, а также особым подходом законодателя к государственному регулированию этого вида договоров.

На основании проведенного анализа автор формулирует следующее понятие договора транспортировки газа через присоединенную сеть: по договору транспортировки газа через присоединенную сеть газотранспортная (газораспределительная) организация обязуется обеспечить получение

покупателем по договору поставки газа в согласованном объеме посредством поддержания в работоспособном состоянии принадлежащих ей газовых сетей и оборудования, с помощью которых происходит поставка газа, присоединенных к газовому оборудованию покупателя, а потребитель услуг обязуется оплатить указанные услуги в соответствии с условиями договора транспортировки.

Глава вторая «Заключение договоров, связанных с поставкой газа» посвящена особенностям заключения договоров поставки и транспортировки газа через присоединенную сеть, связанным с публичным характером договоров и отнесением транспортировки газа к сфере деятельности естественных монополий, а также вопросам определения цены поставляемого газа и заключения договора в судебном порядке.

В параграфе первом «Заключение договора поставки газа через присоединенную сеть» рассматривается порядок заключения договора на поставку газа через присоединенную сеть, понятие публичного договора, определяются условия обязательности заключения договора для газоснабжающей организации. Отдельное внимание уделено правилам заключения договора с гражданами-потребителями.

При анализе правил заключения договора поставки газа через присоединенную сеть диссертантом сделан вывод о том, что поставка газа, в отличие от его транспортировки по трубопроводам, не отнесена ФЗ «О естественных монополиях» к сфере деятельности естественных монополий. Однако в целях предотвращения необоснованных отказов в заключении договоров поставки применяется особый механизм. Особенности заключения договора поставки газа связаны, прежде всего, именно с публичным характером данного договора.

Автор обращает внимание, что обязательность заключения договора поставки газа для поставщика газа имеет место тогда, когда с требованием о заключении договора поставки газа обращается потребитель - юридическое или физическое лицо, приобретающее газ у поставщика и использующее его

в качестве топлива или сырья (ст. 2 ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации»). В этом случае договор поставки газа является для поставщика публичным (ст. 426 ГК РФ) и он обязан заключить договор поставки газа при наличии возможности произвести поставку газа.

Для заключения этого договора сторонам необходимо выполнить целый ряд условий, содержащихся как в законах, так и в подзаконных нормативных актах. Диссертант приходит к выводу, что свобода заключения договора поставки газа серьезно ограничена публичным характером договора и регулируемой ценой. Вместе с тем, законодатель, желая максимально ограничить свободу договора и детально урегулировать порядок его заключения, допускает ряд неточностей, пробелов, что создает серьезные проблемы во взаимоотношениях сторон договора между собой и с контролирующими государственными органами. Несмотря на существующие трудности, публичность договора поставки газа является объективной необходимостью.

При рассмотрении особенностей заключения договора поставки газа через присоединенную сеть обращается внимание на отсутствие оснований относить договор поставки газа через присоединенную сеть к договору присоединения. Признание данного договора договором присоединения лишало бы покупателя возможности согласования условий договора, что недопустимым образом умалит его права. Содержащиеся в законодательстве о газоснабжении правила заключения договора и формирования условий указывают на наличие у потребителя не только возможностей влиять на содержание договора, но и требовать через суд включения своих условий в договор.

Рассматривая условия обязательности для газоснабжающей организации заключить договор поставки газа, автор приходит к выводу о том, что обязательность для газоснабжающей и газотранспортной организации заключения договора с потребителем связано с наличием (отсутствием) *возможности* заключения договора. Обязанность по

доказыванию факта отсутствия возможности заключить договор лежит на поставщике и газораспределительной, газотранспортной организациях.

Диссертант раскрывает упомянутый термин «возможность», содержащийся в статье 426 ГК РФ, через определение следующих его составляющих: техническая возможность; технологическая возможность; экономическая возможность; правовая возможность.

Параграф второй «Заключение договора транспортировки газа по трубопроводам» посвящен особенностям заключения договора транспортировки газа по присоединенной сети с учетом отнесения этой деятельности к сфере деятельности субъектов естественных монополий, условиям возникновения обязанности газотранспортной (газораспределительной организации) по заключению договора и процедуре заключения этого договора.

При рассмотрении указанного вопроса автор приходит к выводу, что договор транспортировки газа, не признаваемый, в соответствии со сложившейся судебной практикой, публичным договором, может быть, тем не менее, заключен в судебном порядке как по требованию поставщика, так и по требованию потребителя услуг по транспортировке газа в силу требований антимонопольного законодательства (ст. 8 ФЗ «О естественных монополиях», ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции»), поскольку газораспределительная организация является субъектом естественной монополии в силу прямого указания закона (ст. 4 ФЗ «О естественных монополиях»).

Автор утверждает, что как поставщик, так и потребитель газа могут быть потребителями услуг по транспортировке газа и вправе получить доступ к соответствующей системе газопроводов при соблюдении установленных законодательством условий. Если в договоре, заключенном между газоснабжающей организацией и потребителем газа, стороны согласовали, что обязанность по заключению договора транспортировки по местным газораспределительным сетям газа, поставляемого в соответствии с

договором, возлагается на поставщика, последний в соответствии со ст. 509, 510 Гражданского кодекса Российской Федерации обязан заключить такой договор, а газораспределительная организация в силу антимонопольного законодательства не вправе отказать в заключении такого договора.

В связи с тем, что поставка газа через присоединенную сеть безусловно требует оказания услуг по его транспортировке по этой сети (речь идет о газораспределительных сетях), диссертант делает вывод о целесообразности осуществлять поставку и транспортировку газа по газораспределительным сетям на основании одного трехстороннего договора. Именно в этом случае возможно наиболее четко прописать механизм газоснабжения потребителя и ответственность сторон, предотвратить противоречия положений договора поставки и договора транспортировки, а также наиболее полно скоординировать действия сторон, направленные на исполнение взаимных обязательств.

В работе отмечается, что пункт 2 статьи 445 ГК РФ не предоставляет стороне, для которой заключение договора является обязательным, права обратиться в суд за разрешением разногласий при заключении договоров. Такая позиция законодателя является достаточно спорной. Это нарушает основные начала - принципы гражданского законодательства, изложенные в пункте 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации, предполагающие равенство участников отношений, регулируемых гражданским законодательством. В связи с этим целесообразно предоставить поставщику возможность обращаться в суд для разрешения споров по условиям договора.

Параграф третий «Заключение договоров поставки и транспортировки газа для государственных и муниципальных нужд» посвящен специальным правилам заключения договора поставки газа через присоединенную сеть, когда покупатель приобретает газ для государственных или муниципальных нужд. Рассмотрена процедура заключения договора и особые условия договора при поставке газа для

государственных и муниципальных нужд, выявлены некоторые несоответствия регулирования особенностям соответствующих отношений.

В соответствии с пунктом 1 статьи 525 ГК РФ поставка товаров для государственных нужд осуществляется на основе государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных нужд.

Отмечается, что одна из основных особенностей заключения договора (контракта) является необходимость проведения конкурентных процедур (торгов), хотя для отношений по поставке газа, характеризующихся небольшим количеством поставщиков (как правило, вообще единственный) такая процедура нецелесообразна.

При анализе правил заключения государственного (муниципального) контракта поставки и транспортировки газа выявлены проблемы, связанные с невозможностью выполнить требования законодательства по точному определению количества газа (услуг) и цены контракта. Закон необоснованно исключил возможность заключения договора (контракта) на поставку газа по нерегулируемой цене из перечня договоров (контрактов), в отношении которых возможно заключение посредством размещения заказа у единственного поставщика.

Параграф четвертый «Определение цены договоров поставки и транспортировки газа» посвящен вопросам ценообразования при поставке и транспортировке газа через присоединенную сеть, исследуются случаи государственного регулирования цен и порядок их установления, а также противоречия в законодательстве в этой области.

Автор отмечает, что ценовое регулирование в отношении газа существенно влияет на экономику России, влияет на цены многих других товаров. В связи с этим государство должно всегда четко и продуманно использовать данный механизм. Однако зачастую, законодатель занимает недостаточно последовательную позицию и не учитывает влияние ценовой

политики в отношении газа на цены в других отраслях, в том числе и подверженных ценовому регулированию. В результате, возникает парадоксальная ситуация, когда цены на сырье оказываются чуть ли не выше регулируемых цен на конечный продукт.

При исследовании цены газа выделен основной вопрос о применимой цене (государственное регулирование или рыночное ценообразование).

При анализе регулируемых цен на газ выделены следующие их виды:

1. Оптовые цены на газ – устанавливаются ФСТ РФ.
2. Оптовые цены на газ, реализуемый населению – устанавливаются ФСТ РФ.
3. Оптовая цена на газ, определяемая в диапазоне между предельными максимальным и минимальным уровнями оптовых цен.
4. Розничные цены на газ – устанавливаются органами субъектов Российской Федерации.

В диссертационном исследовании раскрывается содержание каждого из перечисленных видов.

Далее автором рассматривается также механизм определения цены на услуги по транспортировке газа.

Особое внимание обращается на то, что регулируемые государством цены подлежат применению не во всех случаях.

Статьей 21 ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» установлен только один случай государственного регулирования цен на газ – «По решению Правительства Российской Федерации регулирование тарифов на услуги по транспортировке газа может быть заменено государственным регулированием цен на газ для конечных потребителей, использующих его в качестве топлива и (или) сырья, а также тарифов на услуги по транспортировке газа для независимых организаций в порядке, установленном Правительством Российской Федерации». Таким образом, ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» устанавливает государственное регулирование цен на газ лишь в отношении субъектов естественных

монополий, о чем прямо говорится в статье 21 данного Федерального закона и подтверждено Верховным Судом РФ.

Определением кассационной коллегии Верховного Суда РФ от 30 июля 2002 года № КАС02-381 указано, что часть первая статьи 21 ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» предусматривает государственное регулирование тарифов только на те услуги по транспортировке газа, которые отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий. Эта норма основана на ст. ст. 4, 6 Федерального закона от 17 августа 1995 г. N 147-ФЗ "О естественных монополиях" (с последующими изменениями и дополнениями), которыми предусмотрено регулирование деятельности естественных монополий в сфере транспортировки газа по трубопроводам, в том числе методом ценового регулирования, осуществляемого посредством определения (установления) цен (тарифов) или их предельного уровня.

В диссертации отмечается, что часть вторая статьи 21 ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» не распространяет государственное регулирование цен (тарифов) на другие хозяйствующие субъекты, а наделяет Правительство Российской Федерации правом, как следует из содержания этой нормы, заменить предусмотренный частью первой порядок ценового регулирования деятельности субъектов естественных монополий.

На взгляд диссертанта, нельзя толковать норму, изложенную в части второй статьи 21 указанного Федерального закона, как наделяющую Правительство Российской Федерации правом устанавливать не предусмотренные частью первой этой статьи случаи применения государственного регулирования цен (тарифов), также потому, что это противоречило бы пункту 1 статьи 424 ГК РФ, в силу которого случаи государственного регулирования цен (тарифов) должны быть предусмотрены законом. Возможность установления таких случаев решением исполнительного органа государственной власти законом не предусмотрена.

С учетом изложенного автор пришел к выводу о том, что многие подзаконные акты, в нарушение закона, расширяют государственное

регулирование цен на газ, вводя новые основания и виды цен.

Актами Правительства РФ установлены также оптовые цены на газ, оптовые цены на газ для населения и розничные цены на газ, которые представляют собой дополнительные виды регулируемых цен, не предусмотренные законом.

Отдельное внимание уделяется вопросам поставки газа для оказания коммунальной услуги по газоснабжению.

При анализе данного вопроса диссертантом отмечается, что основная цель газоснабжения как коммунальной услуги – получение потребителем этой коммунальной услуги товара – газа для использования в своих бытовых нуждах (обогрев и приготовление пищи). В связи с этим, оказание коммунальной услуги по газоснабжению относится не к договору оказания услуг, а к разновидности договора купли-продажи.

В работе указывается на то, что покупателем по договору поставки газа для населения является исполнитель коммунальных услуг, не являющийся конечным потребителем (не использует газ ни в качестве топлива, ни в качестве сырья). Исходя из этого, диссертантом сделан вывод: цена на газ, поставляемый в адрес исполнителя коммунальных услуг, государственному регулированию не подлежит.

Управляющая организация имеет право обратиться в РЭК для утверждения розничной цены на газ, поставляемый населению, с учетом затрат на приобретение газа по нерегулируемой цене. На практике этого не происходит.

При изучении правовой природы платы за снабженческо-сбытовые услуги автор указывает на отсутствие в действующем законодательстве понятие платы за снабженческо-сбытовые услуги, как и понятие самих снабженческо-сбытовых услуг. Однако, исходя из анализа норм, диссертант приходит к выводу, что таковой является производимая покупателем плата в возмещение расходов поставщика, без которых поставка газа невозможна (например, расходы на заработную плату, на обслуживание кредита,

используемого для закупки газа, содержание здания, плата за кассовое обслуживание, за ведение банковского счета и т.д.).

Параграф пятый «Правовой анализ преддоговорных споров» посвящен исследованию разрешения споров при заключении договоров на поставку и транспортировку газа через присоединенную сеть. Рассматриваются поводы для обращения в суд, порядок обращения и сложившаяся судебная практика, даются предложения по совершенствованию законодательства.

Исследуя вопрос заключения договоров, связанных с поставкой газа, автор отмечает, что нередко уже на стадии переговоров между сторонами возникают разногласия. Возникающие разногласия в связи с публичным характером договора и отнесением деятельности по транспортировке газа к сфере деятельности субъектов естественных монополий могут быть переданы на разрешение суда. Поводом для спора являются:

1. Отказ или уклонение газоснабжающей организации от заключения договора, которые обычно связаны со спорностью права потребителя на использование газа в качестве топлива или сырья, либо с наличием крупной задолженности.

2. Разногласия по объему поставки газа. Данные споры связаны с тем, что покупатель обычно требует при заключении договора больший объем газа, нежели он потребит фактически. При этом невыборка газа потребителем приносит убытки газоснабжающей организации.

3. Разногласия по вопросу учета поставленного газа. Данные споры связаны с тем, что стороны в договоре должны определить, по чьим приборам учета должен учитываться принятый покупателем газ.

4. Разногласия по цене поставляемого газа.

5. Разногласия в определении момента перехода права собственности на газ.

6. Разногласия о том, кто является потребителем услуг по транспортировке газа (покупатель или поставщик).

Автором сделан вывод, что в предмет доказывания по иску о понуждении к заключению договора поставки газа входит:

во-первых, наличие у потребителя отвечающего установленным техническим требованиям газоиспользующего оборудования, другого необходимого оборудования, обеспечение потребителем учета потребления энергии (пункт 2 статьи 539 ГК РФ);

во-вторых, наличие у потребителя разрешения на использование газа в качестве топлива (пункт 4 Правил поставки газа);

в-третьих, факт подачи оферты (проекта договора) на поставку газа (пункт 9 Правил поставки газа, пункт 1 статьи 445 ГК РФ);

в-четвертых, факт отказа (уклонения) поставщика газа от заключения договора на поставку газа.

В предмет доказывания по иску о понуждении к заключению договора транспортировки газа входит:

1. Наличие права на заключение договора у лица, обратившегося к газораспределительной организации для заключения договора.

Договор транспортировки газа заключается на основании договора поставки газа, в соответствии с которым определяется лицо, обязанное заключить договор транспортировки газа. Соответственно, с иском о понуждении к заключению договора транспортировки газа может обратиться только то лицо, которое уполномочено на заключение указанного договора на основании договора поставки (поставщик или покупатель).

2. Наличие предусмотренных пунктом 4 Положения об обеспечении доступа к местным газораспределительным сетям и пунктом 5 Постановления об обеспечении доступа к газотранспортной системе условий для доступа организаций к местным газораспределительным сетям.

3. Соблюдение формы и процедуры подачи заявки на транспортировку газа, предусмотренных пунктами 5, 6 Положения об обеспечении доступа к местным газораспределительным сетям, пунктами 6, 8 Постановления об обеспечении доступа к газотранспортной системе.

4. Факт отказа (уклонения) газораспределительной организации от заключения договора на транспортировку газа.

В главе третьей «Исполнение договоров поставки и транспортировки газа через присоединенную сеть» рассматриваются вопросы исполнения договоров поставки и транспортировки газа, структура надлежащего исполнения анализируемых договоров, ответственность за неисполнение (ненадлежащее исполнение) сторонами обязательств по договору, а также основания и порядок отказа поставщика газа от исполнения договора (приостановления или прекращения поставки газа).

В первом параграфе «Принцип реального исполнения и принцип надлежащего исполнения договоров поставки и транспортировки газа через присоединенную сеть» исследуется значение указанных принципов при исполнении договоров на поставку и транспортировку газа через присоединенную сеть.

При анализе принципа надлежащего исполнения автор отмечает, что в целях определения стороны, ведущей учет газа, Правила поставки газа вводят понятие «передающая сторона», но не дают его определения. Отсутствует определение данного понятия и в других нормативных актах. Данное обстоятельство создает неопределенность и позволяет различное толкование, что на практике приводит к спорам о том, кто является такой стороной - поставщик или газораспределительная организация.

Исходя из анализа норм действующего законодательства, автор пришел к выводу, что учет количества поставляемого газа должен производиться по узлам учета поставщика, а не газораспределительной организации.

В параграфе втором «Недопустимость одностороннего отказа от исполнения» рассматриваются случаи, когда закон допускает односторонний отказ от исполнения договора. При этом, наибольший интерес представляют именно случаи и порядок отказа от исполнения договора со стороны поставщика. Кроме того, проанализирована реакция государства на реализацию поставщиком своего права на прекращение или

ограничение подачи газа.

Автор отмечает, что прекращение (ограничение) подачи газа в связи с неоплатой является односторонним отказом от исполнения договора, который влечет изменение или прекращение договора поставки и транспортировки газа.

В диссертации обращается внимание на то, что при наличии у покупателя добросовестных потребителей обязанность по достижению соглашения с газоснабжающей организацией возложена именно на покупателя газа. Это означает, что должник обязан уведомить поставщика о наличии у него добросовестных потребителей, указать их количество, состав и необходимые для их обеспечения объемы газа. Кроме того, должник обязан предоставить поставщику гарантии платежа (залог имущества, банковскую гарантию, муниципальную гарантию, поручительство третьего лица).

Автором подчеркивается, что право прекращения подачи газа предоставлено законодательством только поставщику газа. Транспортирующая организация не вправе самостоятельно прекращать оказание услуг по транспортировке газа, поскольку законом предусмотрен иной способ ограничения (прекращения) подачи газа. Кроме того, самостоятельное прекращение транспортировки газа транспортирующей организацией приводило бы к нарушению прав других лиц и могло бы признаваться злоупотреблением правом.

Автор отмечает, что прекращение подачи газа является вынужденной мерой, необходимой для минимизации убытков поставщика и транспортировщика газа, а также для понуждения покупателя газа к оплате. В отношении социально значимых объектов предусмотрен специальный порядок ограничения и прекращения. В тоже время реализация этого порядка поставщиком существенно затруднено. Государство обязано принимать неотложные меры по улучшению ситуации в сфере жилищно-коммунального хозяйства, оказывать содействие в модернизации сетей и оборудования, предоставлять гарантии платежей за энергоресурсы. Необходимо четко

определить ответственных за состояние ЖКХ, определить меру такой ответственности, а также ликвидировать всех ненужных посредников. Только при выполнении данных обязанностей (особенно в части гарантий платежа) государство вправе запрещать поставщикам газа прекращать поставку газа при его неоплате.

В заключении изложены основные выводы диссертационного исследования, сделан ряд предложений по совершенствованию законодательства.

По теме диссертации автором опубликованы следующие работы:
в ведущих рецензируемых научных журналах и изданиях, указанных в перечне Высшей Аттестационной Комиссии Министерства образования и науки Российской Федерации:

1. Правовое регулирование поставки газа через присоединенную сеть//Российский юридический журнал, 2009, № 5.
2. Порядок ценообразования при поставке газа//Российский юридический журнал, 2011, № 1. Данная статья опубликована также в СПС Консультант Плюс и Гарант.

в иных изданиях:

1. Прекращение поставки газа при неоплате: проблемы правоприменения//Бизнес, менеджмент и право: материалы Межрегиональной научно-практической конференции студентов и молодых ученых (ноябрь, 2010). – Екатеринбург: Издательский дом «Уральская государственная юридическая академия», 2011.

2. Постатейный комментарий к Федеральному закону от 31.03.1999 года № 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации». С учетом новейших подзаконных актов//Юридический дом «Юстицинформ», 2012.