

**РЕШЕНИЕ**  
**по делу 1 15/122-11**

**Резолютивная часть решения изготовлена 15 сентября 2011 г.**  
**В полном объеме решение изготовлено 25 сентября 2011 г.**

**15 сентября 2011 г. Москва**

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии – заместителя руководителя ФАС России Голомолзина А.Н.; членов Комиссии: начальника Управления контроля транспорта и связи Рутенберга Д.А.; ведущего специалиста-эксперта отдела водного транспорта Управления контроля транспорта и связи Сеничкина К.В.; начальника отдела воздушного, автомобильного транспорта Управления контроля транспорта и связи – Салеховой Х.С.; главного специалиста-эксперта отдела воздушного и автомобильного транспорта Управления контроля транспорта и связи – Куденко О.С.

рассмотрев дело № 1 15/122-11 по признакам нарушения ООО «КОМОС ГРУПП» (426069, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Песочная, 11) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

**УСТАНОВИЛА**

Удмуртским УФАС России приказом от 21.12.2010 № 580 возбуждено дело № ММ 05-03/2010-136 в отношении ООО «КОМОС ГРУПП» по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившимся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при оказании услуг по хранению авиационного топлива и обеспечению заправки воздушных судов авиационным топливом. Основанием для возбуждения дела явилось оказание ООО «КОМОС ГРУПП» услуг, отнесенных к сфере деятельности естественной монополии, а именно услуги по обеспечению заправки воздушных судов авиационным топливом и услуги по хранению авиационного топлива в отсутствие утвержденного органами регулирования тарифа. К участию в рассмотрении дела № ММ 05-03/2010-136 в качестве заинтересованного лица привлечено ОАО «Ижавиа» (Аэропорт, Завьяловский район, Удмуртская Республика, 426015).

В ходе рассмотрения дела Комиссией Удмуртского УФАС России установлено следующее.

Между ООО «КОМОС ГРУПП» и ОАО «ИЖАВИА» заключены договор хранения авиаГСМ от 01.06.2001 № ТУ01-06-00007 и договор поставки авиаГСМ от 27.12.2007 № ТУ02-18-00367(827/07).

Согласно пункту 1.1. договора от 27.12.2007 № ТУ02-18-00367(827/07) поставщик обязуется поставить, а покупатель принять и оплатить авиаГСМ для обеспечения заправки воздушных судов покупателя.

В соответствии с пунктом 3.4 договора обязанность поставщика по поставке авиатоплива считается исполненной с момента прохождения продукта через соединение НПЗ (раздаточный пистолет) заправочного средства с приемным клапаном горловины заправочной системы воздушного судна.

Таким образом, договор 27.12.2007 № ТУ02-18-00367(827/07) содержит сведения об

оказании ООО «КОМОС ГРУПП» услуг по обеспечению заправки воздушных судов авиатопливом.

Согласно пункту 1.1. договора от 01.06.2001 № ТУ01-06-00007 заказчик поручает, а исполнитель осуществляет в резервуарном парке филиала ООО «КОМОС ГРУПП» ТЗК «Крылатский» прием, хранение и отпуск нефтепродуктов.

При этом пунктом 4.1 договора хранения установлено, что заказчик производит оплату за оказанные услуги:

- по хранению нефтепродуктов в размере 0,3% от стоимости переданного на хранение авиатоплива;

- по приемке и отпуску нефтепродуктов в размере 400 руб/тонна с НДС.

Таким образом, договор от 01.06.2001 № ТУ01-06-00007 содержит сведения об оказании ООО «КОМОС ГРУПП» услуг по хранению авиационного топлива.

В соответствии с пунктами 5 и 6 Перечня услуг субъектов естественных монополий в аэропортах, цены (тарифы, сборы) на которые регулируются государством, утвержденного постановлением Правительством Российской Федерации от 23.04.2008 № 293 "О государственном регулировании и контроле цен (тарифов, сборов) на услуги субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах, аэропортах и услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей" (в редакции постановления Правительства Российской Федерации от 22.07.2009 № 599), тарифы на услуги по обеспечению заправки воздушных судов авиационным топливом и услуги по хранению авиационного топлива регулируются государством.

Информация об утверждении тарифа для филиала ООО «КОМОС ГРУПП» - ТЗК «Крылатский» на указанные услуги в антимонопольный орган не представлялась.

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) услуги в транспортных терминалах, портах, аэропортах относятся к сферам деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящегося в состоянии естественной монополии, признается доминирующим.

В силу пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия занимающего доминирующего положения хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе, запрещается нарушение установленного порядка ценообразования.

Усмотрев в действиях ООО «КОМОС ГРУПП» признаки нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при оказании услуг по хранению авиационного топлива и обеспечению заправки воздушных судов авиационным топливом Удмуртским УФАС России возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства.

Комиссией Удмуртского УФАС России установлено, что ООО «КОМОС ГРУПП» письмами (13.10.2009 № 08-12-2860 и от 11.11.2009 № 08-12-3095) обращалось в адрес ФСТ России по вопросу об установлении тарифов для ООО «КОМОС ГРУПП» на оказание услуг по хранению авиатоплива и обеспечению заправки воздушных судов.

Ответа в адрес ООО «КОМОС ГРУПП» от ФСТ России не последовало.

Письмами от 22.02.2011 и 17.03.2011 Удмуртское УФАС направило запросы в адрес ФСТ России по вопросу о необходимости введения государственного регулирования тарифов на указанные выше услуги для ООО «КОМОС ГРУПП».

Письмом от 23.03.2011 № ТС-2273/10 информировало Удмуртское УФАС России о том, что услуги по хранению авиатоплива и обеспечению заправки воздушных судов авиатопливом подлежат государственному регулированию. Вместе с тем государственное регулирование в отношении ООО «Комос Групп» на момент рассмотрения дела не введено и данный хозяйствующий субъект не включен в Реестр субъектов естественных монополий на транспорте.

По мнению антимонопольного органа, бездействие ФСТ России, выразившееся в неисполнении своих функций по установлению тарифов на услуги по хранению авиатоплива и обеспечению заправки воздушных судов авиатопливом для ООО «КОМОС ГРУПП» имеет признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в части бездействия федерального органа исполнительной власти, которые могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В связи с этим в соответствии со статьей 47 Закона о защите конкуренции, а также пунктом 1.4.2. Правил передачи антимонопольным органом заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение в другой антимонопольный орган, утвержденных Приказом ФАС России от 01.08.2007 № 244, Комиссия Удмуртского УФАС России приняла решение о передаче дела № ММ 05-03/2010-136 на рассмотрение в Федеральную антимонопольную службу. Согласно приказу от 07.2011 № 344 Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике прекращена деятельность Комиссии по рассмотрению дела № ММ 05-03/2010-136.

В соответствии с приказом Федеральной антимонопольной службы от 11.07.2011 № 509 ФАС России приняла к рассмотрению указанное дело с присвоением ему учетного номера 1 15/122-11.

При рассмотрении настоящего дела Комиссией установлено:

ООО «КОМОС ГРУПП» оказывает услуги по обеспечению авиатопливом воздушных судов в аэропорту г. Ижевска согласно сертификату соответствия на осуществление деятельности по авиатопливообеспечению и является единственной организацией в аэропорту г.Ижевска, оказывающей названные услуги.

Общество реализует авиатопливо в объемах, необходимых для обеспечения воздушных перевозок, осуществляемых в/через аэропорт г. Ижевска и оказывает соответствующие услуги организациям на основании заключаемых с этими организациями договоров.

Установлено также, что в аэропорту г.Ижевска не осуществляется хранение авиатоплива, принадлежащего иным, кроме ООО «КОМОС ГРУПП», лицам.

Комиссией принято во внимание то обстоятельство, что основанием для возбуждения дела в отношении ООО «КОМОС ГРУПП» явился проведенный Управлением Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике анализ стоимостной основы перевозок, осуществляемых ОАО «Ижавиа» по маршрутам Ижевск – Москва – Ижевск и Ижевск – Сочи – Ижевск. Стоимость авиатоплива в структуре затрат перевозчика на указанных маршрутах составляет более 30%.

В ходе рассмотрения дела в действиях ООО «КОМОС ГРУПП» обнаружены признаки нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в навязывании комплексной услуги по авиатопливообеспечению воздушных перевозок в аэропорту г. Ижевска, а также в установлении завышенных цен на авиатопливо, реализуемого в аэропорту авиакомпаниям, что может привести к ущемлению интересов лиц, обслуживание которых осуществляется в аэропорту г. Ижевска.

В пояснениях по делу № 1 15/122-11 ООО «КОМОС ГРУПП» сообщило следующее (письма от 19.08.2011 № 07-12-1903 и от 15.09.2011 № б/н).

В соответствии с письмами ФСТ России от 04.09.2009 № ЕВ-6217/10 и от 20.10.2009 № ЕВ-7409/10 о необходимости представления информации, необходимой для анализа деятельности ООО «КОМОС ГРУПП» в целях рассмотрения вопроса об установлении тарифов на услуги по обеспечению заправки воздушных судов авиатопливом и хранению авиатоплива, ООО «КОМОС ГРУПП» письмами от 13.10.2009 № 08-12-2860 и от 11.11.2009 № 08-12-3095 представил запрашиваемую информацию. Письмом от 28.01.2011 № 07-12-0137В ООО «КОМОС ГРУПП» повторно направило в ФСТ России запрос о ходе рассмотрения вопроса по установлению тарифов для ООО «КОМОС ГРУПП» и принятом федеральным органом исполнительной власти решении.

Письмом от 23.03.2011 № 4-1123 в адрес ООО «КОМОС ГРУПП» ФСТ России повторно запрошен пакет документов в целях проведения анализа хозяйственной деятельности указанного общества по вопросу о введении государственного регулирования деятельности организации и ее включения в Реестр субъектов естественных монополий. Соответствующие документы направлены ООО «КОМОС ГРУПП» в адрес ФСТ России письмом от 21.04.2011 № 08-12-0929. На момент рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства решения о введении государственного регулирования в отношении ООО «КОМОС ГРУПП» принято не было.

По вопросу об условиях хранения авиатоплива в аэропорту г.Ижевска ООО «КОМОС ГРУПП» сообщило следующее.

Доля ОАО «Ижавиа» в общем объеме потребления авиаГСМ в аэропорту г.Ижевска составляет 91,91% (5887,6 т). Доля иных покупателей составляет менее 3% и имеет нерегулярный характер. По утверждению ООО «КОМОС ГРУПП», потребление авиатоплива менее 60 т в год делает хранение его хранение в аэропорту экономически нецелесообразным. Отгрузка авиаГСМ в ТЗК возможна только с использованием железнодорожного транспорта. С учетом минимальной нормы загрузки ж/д цистерны разовая закупка должна составлять не менее 60 т. Технические возможности для хранения авиатоплива третьих лиц в ТЗК «Крылатском» отсутствуют.

Как следует из письма ОАО «Ижавиа» от 09.09.2011 № 3687 данное общество имеет возможность приобретать авиатопливо у иных поставщиков, кроме ООО «КОМОС ГРУПП». Вместе с тем, ОАО «Ижавиа» не имеет намерений изменять предлагаемую в аэропорту Ижевска схему оказания услуг по авиатопливообеспечению.

ООО «КОМОС ГРУПП» указывает на то, что авиатопливо, предназначенное для заправки воздушных судов в аэропорту г.Ижевска, ограничено объемом 690 т. Заявок с просьбами о предоставлении возможности хранения авиатоплива в аэропорту г.Ижевска в адрес ООО «КОМОС ГРУПП» не поступало.

По вопросу о стоимости реализуемого авиакеросина «в крыло» ООО «КОМОС ГРУПП» сообщило о том, что цена, установленная данным обществом, является средней по сравнению с ценами иных компаний, осуществляющих деятельность по авиатопливообеспечению.

ООО «КОМОС ГРУПП» указал также на то, что динамика изменения цены на авиакеросин не соответствует динамике изменения стоимости авиаперевозок, осуществляемых авиакомпаниями ОАО «Ижавиа» и ОАО «РусЛайн». Так, цена авиабилета на маршруте Ижевск – Москва начале 2009 года составляла 6300 руб. (ОАО «Ижавиа»), в последующем периоде – до второго квартала 2011 года – 5850 руб., в то время, как стоимость авиакеросина, поставляемого ОАО «Ижавиа», изменялась в диапазоне от 18000 руб. до 31000 тыс. руб. ООО «КОМОС ГРУПП»

реализует авиатопливо для авиакомпаний ОАО «Ижавиа» и ОАО «Руслайн» по одной и той же цене. В то же время перевозчики, имея одинаковые издержки на авиатопливообеспечение, формируют различные цены на свои услуги.

Таким образом, по мнению ООО «КОМОС ГРУПП» в действиях указанного общества по установлению цены на авиатопливо и оказываемые им услуги по хранению авиатоплива и заправке воздушных судов авиатопливом отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

ОАО «Ижавиа» представило сведения о тарифах, применяемых на маршрутах Ижевск - Москва - Ижевск, а также о структуре затрат и стоимости летного часа при осуществлении перевозок по указанным маршрутам.

Исследовав представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 4 Закона естественных монополиях услуги в транспортных терминалах, портах, аэропортах относятся к сферам деятельности субъектов естественных монополий.

Постановлением Правительством Российской Федерации от 23.04.2008 № 293 «О государственном регулировании цен (тарифов, сборов) на услуги субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах, аэропортах и услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей» утвержден Перечень услуг субъектов естественных монополий в аэропортах, цены (тарифы, сборы) на которые регулируются государством.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.07.2009 № 599 «О порядке обеспечения доступа к услугам субъектов естественных монополий в аэропортах» данный перечень дополнен услугами «обеспечение заправки воздушных судов авиационным топливом» и «хранение авиационного топлива».

Согласно пункту 1 статьи 5 Закона естественных монополиях для регулирования и контроля деятельности субъектов естественных монополий

образуются федеральные органы исполнительной власти по регулированию естественных монополий.

В соответствии с пунктом 1 Положения о Федеральной службе по тарифам (далее – Положение), утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 332 Федеральная служба по тарифам является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по определению (установлению) цен (тарифов) и осуществлению контроля по вопросам, связанным с определением, применением цен (тарифов) в сферах деятельности субъектов естественных монополий. В соответствии с пунктом 5.3.1.24 Положения на ФСТ России возложены полномочия по установлению (утверждению, регистрации) цены (тарифов) на услуги в аэропортах.

В соответствии с пунктом 1 статей 12, 21 Закона о естественных монополиях орган регулирования естественной монополии принимает решение по вопросам, касающимся введения, изменения или прекращения регулирования деятельности субъектов естественных монополий, о применении методов регулирования, предусмотренных законом о естественных монополиях, применительно к конкретному субъекту естественной монополии на основе анализа его деятельности с учетом их стимулирующей роли повышения качества производимых (реализуемых) товаров и в удовлетворении спроса на них.

Согласно части 1 статьи 11 закона о естественных монополиях органы регулирования субъектов естественных монополий вправе принимать решения о включении в реестр субъектов естественных монополий либо об исключении из него. Порядок включения хозяйствующих субъектов в реестр субъектов естественных монополий установлен Административным регламентом исполнения

Федеральной службой по тарифам государственной функции по формированию и ведению реестра субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляются государственное регулирование и контроль (утвержден Приказом ФСТ России от 30.08.2010 № 417-э).

Частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Из письма ФСТ России от 23.03.2011 № ТС-2273/10 в адрес Удмуртского УФАС России следует, что на момент рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства ООО «КОМОС ГРУПП» в реестр субъектов естественных монополий не включен и государственное регулирование в отношении данного хозяйствующего субъекта не осуществляется.

Кроме того, Комиссия ФАС России приняла к сведению разъяснения ФСТ России в отношении хозяйствующих субъектов, оказывающих услуги по авиатопливообеспечению, согласно которым до введения в установленном порядке тарифов на услуги данных хозяйствующих субъектов возможно применение ими: при осуществлении заправки воздушных судов авиатопливом – зарегистрированного тарифа за обеспечение авиаГСМ, а при осуществлении услуги по хранению авиатоплива – договорных тарифов (письмо ФСТ России в адрес Министерства транспорта Российской Федерации от 21.05.2010 № ТС-4310/10).

Минтранс России письмом от 27.08.2010 № 010-01-02/2745, направленном в адрес ФАС России, поддержал указанное предложение ФСТ России.

Сформировавшаяся по аналогичным вопросам судебная практика предусматривает до принятия актов, устанавливающих размер платы, обязанность организаций оказывать услуги с взиманием за нее платы в соответствии с договорами, заключенными организацией и заказчиками (постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 15.03.2006 № 11696/05, постановление Федерального Арбитражного Суда Уральского округа от 08.06.2009 № Ф09-3623/09-С5).

Учитывая изложенное, Комиссия не усматривает в действиях ФСТ России признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия ФАС России установила также, что стоимость авиатоплива, реализуемого в аэропорту г. Ижевска, не превышает стоимость авиатоплива, реализуемого на сопоставимых рынках.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**РЕШИЛА**

Дело № 1 15/122-11 прекратить связи с отсутствием в действиях ООО «КОМОС ГРУПП» нарушения антимонопольного законодательства.

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии Голомолзин А. Н.

Члены Комиссии: Рутенберг Д.А.

Сеничкин К.В.

Салехова Х.С.

Куденко О.С.