

г. Владивосток

8 октября 2012 года

Дело № 4/06-2012

Резолютивная часть решения объявлена: 24.09.2012

Полный текст решения изготовлен: 08.10.2012

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России, Комиссия, Управление) по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии, члены Комиссии:

рассмотрев в заседании 24.09.2012 дело № 4/06-2012,

возбужденное по заявлению гражданина в отношении открытого акционерного общества «Владивосток Авиа» (далее - ОАО «Владивосток Авиа», Общество, ответчик по делу) по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

при участии:

от ОАО «Владивосток Авиа» представители не явились, извещены надлежащим образом.

гражданин и его представители не явились, извещены надлежащим образом.

У С Т А Н О В И Л А:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю, рассмотрев обращение гр. на действия открытого акционерного общества «Владивосток Авиа» в части установления необоснованно высоких цен на авиаперевозки по направлению Владивосток-Магадан-Владивосток (далее-Направление) в 2011 году сделало вывод о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Приказом № 59 от 05.03.2012 в отношении ОАО «Владивосток Авиа» было возбуждено дело № 4/06-2012 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

При рассмотрении дела Комиссией изучены предоставленные Обществом материалы в обоснование установленных тарифов на вышеуказанных

направлениях в 2011 году, материалы, представленные Магаданским УФАС России, а также материалы собственных исследований относительно наличия/отсутствия в действиях Общества нарушения антимонопольного законодательства на рынке регулярных пассажирских авиаперевозок по направлениям Владивосток – Магадан и Магадан - Владивосток (далее – направление).

При рассмотрении дела № 4/06-2012 Комиссией установлено следующее.

По направлениям Владивосток-Магадан и Магадан-Владивосток регулярные пассажирские авиаперевозки в 2010-2011 гг. осуществляло только ОАО «Владивосток Авиа».

На вышеуказанных направлениях Общество в период с 01.01.2010 по 31.12.2011 предлагало пассажирам девять тарифных планов экономического класса обслуживания и два тарифных плана бизнес-класса обслуживания. Диапазон тарифов (цен) с НДС на авиаперевозку по направлениям составлял:

- на 01.01.2011 экономическим классом обслуживания от 9700 рублей до 21500 рублей в одну сторону и от 19400 рублей до 35800 рублей в обе стороны, а также включал дополнительный сбор (топливная надбавка) 300 рублей;

-на 31.12.2011 экономическим классом обслуживания от 9975 рублей до 20300 рублей в одну сторону и от 19950 рублей до 40600 рублей в обе стороны, а также включал дополнительный сбор (топливная надбавка) 695 рублей.

В пояснениях, предоставленных Обществом (исх. № 261101-17-83 от 20.01.2012) в зависимости от рыночной ситуации (спроса и предложения) и тарифов конкурентов ОАО «Владивосток Авиа» применялась гибкая система тарифов и правил, обеспечивая доступность различным категориям пассажиров. Данная практика осуществлялась в соответствии с установленными нормами действующего законодательства, на основании приказов Общества с последующей регистрацией тарифов в Центре Регистрации Тарифов.

Также Обществом при оформлении авиабилетов дополнительно взималась топливная надбавка (сбор YR; далее – топливный сбор; топливная надбавка).

В соответствии с приказом Общества № 2958 от 11.12.2009 специальная топливная надбавка перевозчика ОАО «Владивосток Авиа» взимается за каждый полетный внутренний пассажиро-сегмент (далее - направление).

В период с 11.12.2009 по 19.01.2011 топливный сбор по направлению Владивосток–Магадан и Магадан-Владивосток (с НДС) составлял 300 рублей. Размер топливного сбора утвержден приказом Общества № 2958 от 11.12.2009 (зарегистрирован в Центре регистрации тарифов 11.12.2009 телеграммой № 85209 и телеграммой № 85210).

В период с 20.01.2011 по 24.01.2012 топливный сбор по направлениям Владивосток–Магадан и Магадан-Владивосток (с НДС) составлял 695 рублей и был утвержден приказом Общества № 102 от 19.01.2011 (зарегистрирован в ATPCO (request № 107916)).

В период с 25.01.2012 по настоящее время топливный сбор по направлениям

Владивосток–Магадан и Магадан–Владивосток не взимается. Отмена топливного сбора утверждена приказом № 430 от 27.02.2012.

Комиссией установлено, что уровень пассажирских тарифов 2011 году по отношению к 2010 году по направлениям Владивосток-Магадан и Магадан-Владивосток оставался практически неизменным.

Уровень среднего тарифа экономического класса обслуживания (средний тариф на авиаперевозку по направлениям Владивосток-Магадан и Магадан-Владивосток = выручка от продажи билетов эконом класса по направлению / количество перевезенных пассажиров эконом-классом по направлению) составил в январе 2010 года 10750 рублей за одно место; в декабре 2010 года 11180 рублей за одно место.

Уровень среднего тарифа экономического класса обслуживания в январе 2011 года составил 10730 рублей за одно место; в декабре 2011 года - 11050 рублей за одно место.

Также Общество в своем письме (исх. № 261101-17-1091 от 19.04.2012) информировало Комиссию о том, что ему неизвестны законодательные акты, устанавливающие нормативный уровень рентабельности авиационных перевозок. При этом Общество самостоятельно на основании экономических критериев установило для себя уровень рентабельности в размере 20 %.

За счет установленного уровня прибыли (рентабельности) Общество финансирует затраты, не включенные в себестоимость рейса, такие как:

- капитальные вложения;
- проценты по кредитам и привлеченные денежные средства;
- налоговые отчисления (налог на имущество);
- социальные обязательства перед работниками предприятия по коллективному договору и в соответствии с действующим законодательством;
- покрытие дефицита оборотных средств и т.д.

Комиссией на основании материалов, предоставленных Обществом (исх. №261101-17-754 от 19.03.2012), установлено, что рентабельность авиаперевозок по направлению Владивосток-Магадан-Владивосток (финансовый результат / себестоимости перевозок* 100%) за 2010 год составил 19,97%, а за 2011 год 21,5 %.

На основании вышеизложенного и проанализировав предоставленные документы, Комиссия не находит в действиях Общества признаков нарушения антимонопольного законодательства в части утверждения и применения пассажирских тарифов по направлениям Владивосток-Магадан и Магадан-Владивосток.

Вместе с тем, по мнению Управления, уровень (величина) топливного сбора, утвержденного и применяемого Обществом при оказании услуги авиаперевозки по направлениям Владивосток-Магадан и Магадан-Владивосток для пассажиров

на указанных направлениях, экономически необоснован и завышен и мог ущемлять интересы потребителей на указанных направлениях в силу следующего.

19.01.2011 Приказом № 102 Общество утвердило порядок расчета, мониторинга и корректировки топливного сбора по дате продажи с 20.01.2011.

07.12.2011 Приказом № 2667 Общество утвердило порядок расчета, мониторинга и корректировки топливного сбора (далее - Порядок расчета) по дате продажи с 20.01.2012. При этом порядок расчёта и методика расчета топливного сбора остались неизменными.

В период с 20.01.2011 по 24.01.2012 топливный сбор по направлениям Владивосток–Магадан и Магадан–Владивосток (с НДС) составлял 695 рублей (см. Таблицу 1).

Уровень топливного сбора с НДС в 2011 году по сравнению с 2010 годом увеличился с 300 рублей до 695 рублей или на 131 %.

Из утвержденного Обществом расчета, мониторинга и корректировки топливного сбора (приказ № 102 от 19.01.2011) следует, что топливный сбор является составной частью стоимости авиабилета на рейсы ОАО «Владивосток Авиа», рассчитывается в соответствии Порядком расчета и публикуется на всю глубину продажи авиационных перевозок

Базой для расчёта топливного сбора является средневзвешенная стоимость авиационного керосина ОАО «Владивосток Авиа» по состоянию на 30 сентября 2010 года, которая составляла 19015 рублей за тонну без НДС (далее по тексту Базовая стоимость).

Топливный сбор вводился Обществом, если средневзвешенная стоимость авиационного топлива ОАО «Владивосток Авиа» за предыдущий календарный месяц больше Базовой стоимости на 200 рублей.

При этом расчёт топливного сбора производился в следующей последовательности:

1. Рассчитывается средневзвешенная стоимость авиационного топлива за предыдущий календарный месяц по данным бухгалтерского учёта, общие затраты на топливо авиакомпании за месяц без НДС делятся на количество потреблённого топлива.

2. Рассчитывается разница между средневзвешенной стоимостью топлива за предыдущий месяц и Базовой стоимостью (далее по тексту - разница в стоимости топлива).

3. Рассчитываются дополнительные затраты авиакомпании на топливо - разница в стоимости топлива умножается на плановый объём потребления топлива на текущий квартал (далее по тексту - дополнительные затраты).

4. Рассчитываются дополнительные затраты авиакомпании на авиационное топливо в расчёте на одну тысячу пассажиро-километров (дополнительные затраты делятся на плановый пассажирооборот, выраженный в тысячах пассажиро-километров (далее по тексту - ставка топливного сбора на 1000 км.)).

5. Рассчитывается размер топливного сбора на рейсы с расстоянием до 1000 километров - ставка топливного сбора на 1000 км. умножается на коэффициент 0,7 (700 км. - среднее расстояние рейсов ОАО «Владивосток Авиа» в диапазоне до 1000 километров).

6. Рассчитывается размер топливного сбора на рейсы с расстоянием от 1000 до 5000 километров - ставка сбора на 1000 км. умножается на коэффициент 3,7 (3700 км. - среднее расстояние рейсов ОАО «Владивосток Авиа» в диапазоне от 1000 до 5000 километров).

7. Рассчитывается размер топливного сбора на рейсы с расстоянием более 5000 километров - ставка топливного сбора на 1000 км. умножается на коэффициент 6,5 (6500 км. - среднее расстояние рейсов ОАО «Владивосток Авиа» в диапазоне более 5000 километров).

8. На внутренних воздушных линиях величина топливного сбора увеличивается на сумму НДС и публикуется в рублях.

Таблица 1

Затраты на авиаГСМ за 9 мес.2010 г. без НДС (руб.)	2 507 748 626
Кол-во израсходованного топлива за 9 мес. (тонн)	131 881
Средневзвешенная стоимость АвиаГСМ на 30.09.2010 (руб./тонн)	19 015
Затраты на АвиаГСМ без НДС за декабрь 2010 года	316280574
Кол-во израсходованного топлива за декабрь 2010 года (тонн)	13277
Средневзвешенная стоимость АвиаГСМ на 01.01.2011 (руб./тонн)	23822
Изменение в стоимости ГСМ (руб.)	4 806
Плановое потребление топлива на 1 кв.2011 (тонн)	40 353
Дополнительные затраты на АвиаГСМ связанные с изменением стоимости ГСМ	193 926 907
Плановый пассажирооборот на 1 кв.2011 (тыс. пкм)	1 219 465
Изменение в стоимости ГСМ на 1 тыс. пкм. (руб./пкм)	159
Топливная надбавка без НДС на направлении до 1000 км. (коэфф. 0,7)	111
Топливная надбавка без НДС на направлении от 1000 до 5000 км. (коэфф. 3,7)	588
Топливная надбавка без НДС на направлении от 5000 км. (Коэфф.6,5)	1 034

Из представленного Обществом расчета следует, что размер топливного сбора на направлениям Владивосток-Магадан и Магадан-Владивосток рассчитывался как произведение показателей ставки топливного сбора на 1000 км. и коэффициента 3,7 (3700 км. - среднее расстояние рейсов ОАО «Владивосток Авиа» в диапазоне от 1000 до 5000 километров/ 1000км.).

Вместе с тем, в представленном ранее Обществом плановом расчете стоимости рейса Владивосток-Магадан-Владивосток (вх. № 1849 от 22.03.2012), указано, что

плановое тарифное расстояние по направлениям Владивосток–Магадан и Магадан–Владивосток составляет 2270 километров.

Следует учесть, что основными критериями при расчете топливного сбора в соответствии с методикой, утвержденной Обществом, являются дополнительные затраты авиакомпании на авиационное топливо в расчёте на одну тысячу пассажиро-километров (разница между средневзвешенной стоимостью авиационного топлива за предыдущий месяц и Базовой стоимостью авиационного топлива на 30.09.2010 / плановый пассажироборот) и **плановое тарифное расстояние рейса.**

Ставка топливного сбора на 1000 км в 2011 году составила 159 рублей. Соответственно ставка топливного сбора (без НДС) с одного пассажира на направлениях Владивосток-Магадан и Магадан-Владивосток, с учетом применения планового тарифного расстояния в размере 2270 километров, составит 361 рубль (159 руб. *2270 км/1000км).

Исходя из указанного, Комиссия полагает, что с пассажира, приобретавшего услугу пассажирской авиационной перевозки у ОАО «Владивосток Авиа» по направлениям Владивосток-Магадан и Магадан-Владивосток, Общество экономически необоснованно взимало часть топливного сбора в сумме 227 рублей.

Указанное подтверждается тем, что Общество при взимании топливного сбора в размере 588 рублей (без НДС) с вышеуказанных пассажиров применяло в расчете топливного сбора завышенное маршрутное расстояние в размере 3700 километров (или коэффициент 3,7 - в соответствии с методикой расчета). При этом плановое тарифное расстояние по указанным направлениям было значительно меньше и составляло 2270 километров (или коэффициент 2,27 - в соответствии с методикой расчета).

Одновременно с пассажиров, приобретавших услугу пассажирской авиационной перевозки у ОАО «Владивосток Авиа» по направлениям с маршрутным расстоянием от 3800 км. до 5000 км. (или коэффициентами от 3,8 до 5,0 в соответствии с методикой расчета), при взимании топливного сбора в размере 588 рублей (без НДС), при котором в расчете топливного сбора применялось усредненное маршрутное расстояние 3700 км (или коэффициент 3,7 - в соответствии с методикой расчета), Общество недополучало часть топливного сбора в сумме от 16 рублей до 207 рублей.

При этом Обществу было предложено дополнительно представить свои возражения относительно вышеуказанных доводов Комиссии.

ОАО «Владивосток Авиа» были представлены письменные пояснения (исх. № 5059/06-2 от 23.07.2011) об экономической обоснованности расчета ставки топливного сбора по направлениям Владивосток-Магадан и Магадан-Владивосток, в размере 588 рублей (без НДС), при котором Обществом применялось среднее расстояние рейсов ОАО «Владивосток Авиа» в диапазоне от 1000 до 5000 километров.

В вышеуказанных пояснениях Общество указало, что у ОАО «Владивосток Авиа» отсутствует возможность определить точную стоимость авиационного топлива,

точного пассажирооборота. В силу указанного, при расчете топливного сбора, в соответствии с методикой, утвержденной Обществом, ОАО «Владивосток Авиа» применяет в качестве расчетных показателей средние показатели: среднюю стоимость топлива по маршрутной сети; плановый пассажирооборот и среднее расстояние рейсов в диапазоне от 1000 до 5000 километров в размере 3700 км.

Комиссия не может признать довод Общества о экономической целесообразности применения среднего расстояния в размере 3700 км. для расчета топливного сбора по направлениям Владивосток-Магадан и Магадан-Владивосток в силу следующего.

Плановый пассажирооборот по направлениям Владивосток-Магадан и Магадан-Владивосток Обществом рассчитывался как произведение показателей планового тарифного расстояния в размере 2270 км. на показатель планового количества пассажиров в размере 8640 чел (ответ ОАО «Владивосток Авиа» исх. № 261101-17-1646 от 25.05.2012, приложение 3.7; 3.8). Соответственно, при расчете топливного сбора на одного пассажира у Общества имелась необходимая информация о тарифном расстоянии. Более того, указанная величина применялась при расчете планового пассажирооборота.

В силу изложенного, экономически обоснованным при расчете топливного сбора по направлениям Владивосток-Магадан и Магадан-Владивосток будет являться использование в качестве расчетного показателя не усредненное расстояние в размере 3700 км., а тарифное расстояние между Владивостоком и Магаданом в размере 2270 км., которое уже использовалось Обществом при расчете планового пассажирооборота.

Доводы Общества о фактически действовавшей в 2011 году топливной надбавке по направлениям Владивосток-Магадан и Магадан-Владивосток представленные в указанных пояснениях Общества, Комиссией отклоняются, так как не соответствуют принятой Обществом методике расчета топливного сбора, а также не подтверждаются документально.

Таким образом, Комиссия не принимает в качестве достаточного доказательства доводы Общества об экономической обоснованности ставки топливного сбора для пассажиров, приобретавших услугу пассажирской авиационной перевозки по направлениям Владивосток-Магадан и Магадан-Владивосток в 2011 году у ОАО «Владивосток Авиа» в размере 588 рублей (без НДС).

На основании изложенного Комиссия делает вывод о том, что установленная ставка топливного сбора для пассажиров, приобретавших услугу пассажирской авиационной перевозки по направлениям Владивосток-Магадан и Магадан-Владивосток у ОАО «Владивосток Авиа» с маршрутным расстоянием 2270 километров в размере 588 рублей (без НДС), при котором в расчете применяется усредненное расстояние 3700 км. - среднее расстояние рейсов ОАО «Владивосток Авиа» в диапазоне от 1000 до 5000 километров, экономически необоснованна и завышена на 227 рублей (без НДС).

Также Комиссия учла, что действия ОАО «Владивосток Авиа» в части установления и взимания экономически необоснованного и завышенного топливного сбора, привели к ущемлению интересов пассажиров, приобретавших услугу пассажирской авиационной перевозки по направлениям Владивосток-Магадан и

Магадан-Владивосток в 2011 году, так как, в связи с незаконным установлением и взиманием топливного сбора в размере 588 рублей (без НДС) указанные пассажиры лишились части своего имущества (денежных средств), излишне оплаченных в пользу ОАО «Владивосток Авиа».

Согласно статьям 1, 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений.

Одновременно, в соответствии со статьей 10 ГК РФ, не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Состав нарушения, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в качестве обязательных условий предусматривает наличие у хозяйствующего субъекта доминирующего положения на товарном рынке.

С целью установление наличия либо отсутствия доминирующего положения ОАО «Владивосток Авиа» на рынке регулярных внутренних пассажирских авиационных перевозок по направлениям Владивосток – Магадан, Магадан – Владивосток (далее - товарный рынок) в рамках рассмотрения дела аналитическим отделом Управления проведён анализ состояния конкуренции на вышеуказанном рынке.

Аналитический отчет подготовлен в соответствии с требованиями Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок) и Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного приказом ФАС России от 17.01.2007 № 5.

Временной интервал исследования товарного рынка определен периодом с 01.01.2010 г. по 31.12.2011 г.

Продуктовыми границами рассматриваемого товарного рынка определены внутренние регулярные пассажирские авиационные перевозки (далее – пассажирские авиаперевозки).

Географическими границами товарного рынка определены пассажирские авиаперевозки по направлениям: Владивосток – Магадан и Магадан - Владивосток.

Также в рамках анализа товарного рынка Приморским УФАС России установлено, что регулярные внутренне пассажирские авиационные перевозки по направлениям Владивосток – Магадан и Магадан – Владивосток в исследуемый

период осуществлял единственный хозяйствующий субъект ОАО «Владивосток Авиа».

На основании проведенного анализа конкурентной среды аналитический отдел Приморское УФАС России делает вывод о том, что исследуемый товарный рынок относится к рынку с неразвитой конкуренцией, на котором доля ОАО «Владивосток Авиа» составила более 50%.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении [государственного контроля за экономической концентрацией](#) не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, Комиссия Приморского УФАС России по рассмотрению дела № 4/06-2012 установила доминирующее положение ОАО «Владивосток Авиа» на рынке внутренних регулярных пассажирских авиационных перевозок по направлениям Владивосток–Магадан, Магадан–Владивосток в 2011 году.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что действия доминирующего хозяйствующего субъекта - ОАО «Владивосток Авиа» в части установления и взимания экономически необоснованного и завышенного топливного сбора в размере 588 рублей (без НДС), с пассажиров, приобретавших услугу пассажирской авиационной перевозки по направлениям Владивосток-Магадан и Магадан-Владивосток в 2011 году, привели к ущемлению интересов указанных пассажиров и противоречат части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

С учетом вышеизложенного, в действиях ОАО «Владивосток Авиа» установлен факт нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Действия ОАО «Владивосток Авиа» по отмене взимания топливной надбавки (сбор YR) по направлениям Владивосток-Магадан и Магадан-Владивосток с 25 января 2012 года (приказ № 430 от 27.02.2012) Комиссия расценивает как добровольное устранение Обществом нарушения антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения ОАО «Владивосток Авиа» части 1 статьи 10

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части злоупотребления доминирующим положением, результатом которого является ущемление интересов граждан-потребителей, приобретавших услугу пассажирской авиационной перевозки у ОАО «Владивосток Авиа» по направлениям Владивосток-Магадан и Магадан-Владивосток, путём включения в стоимость тарифа на авиаперевозку экономически необоснованной и завышенной топливной надбавки (сбора YR) в 2011 году.

2. В связи с отменой приказом ОАО «Владивосток Авиа» № 430 от 27.02.2012 с 25 января 2012 года топливной надбавки (сбор YR) по направлениям Владивосток-Магадан и Магадан-Владивосток предписание не выдавать.