

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-10/10-2013

г. Магадан

Резолютивная часть решения оглашена «18» февраля 2014г.

В полном объеме решение изготовлено «21» февраля 2014г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

рассмотрев дело № 03-10/10-2013 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «AD REM» (ул. Ленина, д. 24, п. Омсукчан, Магаданская область, 686410, ИНН 4902009633) (далее – ООО «AD REM», Общество) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии представителя ответчика по делу- директора ООО«AD REM»

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «AD REM» послужили

поступившие 15 июля 2013 года (вх. №03/1853) в адрес Магаданского УФАС России материалы из Прокуратуры Магаданской области, указывающие на наличие признаков нарушения ООО «AD REM» антимонопольного законодательства, выразившихся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

В связи с обнаружением признаков нарушения ООО «AD REM» пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции приказом Магаданского УФАС России от 27.09.2013 № 01-12/151«О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» в отношении Общества было возбуждено дело № 03-10/10-2013. Определением от 09.10.2013 № 177 дело назначено к рассмотрению на 19.11.2013 на 11 часов 00 минут, определением от 19.11.2013 № 208 рассмотрение дела отложено на 19.12.2013 на 15 часов 00 минут, приказами от 19.11.2013 № 01-12/178 и от 18.12.2013 №01-12/200 внесены изменения в приказ № 01-12/151 от 27.09.2013 в части состава комиссии. Определением от 19.12.2013 №234 рассмотрение дела отложено на 18.02.2014 на 15ч.00мин. Определением от 19.12.2013 №235 продлен срок рассмотрения дела №03-10/10-2013 до 01.03.2014.

Комиссия Магаданского УФАС России, установив фактические обстоятельства дела, исследовав и оценив представленные в материалы дела документы, выслушав ответы и пояснения ответчика по делу, установила следующее.

ООО «AD REM» является коммерческой организацией, создано решением его единственного учредителя 19.12.2000 в целях получения прибыли от деятельности Общества, действует на основании Устава, утвержденного учредителем ООО «AD REM» решением от 03.06.2007 и в соответствии с действующим законодательством

Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2.1 Устава основной целью Общества является получение прибыли от деятельности Общества и удовлетворение потребностей его учредителей. В соответствии с основной целью Общество осуществляет, в том числе следующие виды деятельности: аэродромное обеспечение полетов; авиатопливообеспечение воздушных перевозок; обеспечение авиационной безопасности; обеспечение обслуживания пассажиров, багажа, почты, грузов.

Прейскурантом ООО «AD REM», утвержденным директором в аэропорту Омсукчан с 01.04.2008, установлены аэропортовые сборы, тарифы и цены на наземное обслуживание воздушных судов в аэропорту Омсукчан с 01 апреля 2008 года, в том числе:

аэропортовые сборы: сбор за взлет-посадку ВС, взлетная масса свыше 12 т в размере 4400 руб. за 1т, ВС, взлетная масса до 12 т включительно в размере 2200 руб. за 1т, вертолеты в размере 2200 руб. за 1т; сбор за обеспечение авиационной безопасности ВС, взлетная масса свыше 12 т в размере 2200 руб. за 1т, ВС, взлетная масса до 12 т включительно в размере 1100 руб. за 1т, вертолеты в размере 1100 руб. за 1т; сбор за пользование аэровокзалом (отправка, прибытие, транзит) пассажиров 12 лет и старше ВВЛ в размере 300 руб. за 1 пасс., пассажиров от 2-х до 12 лет ВВЛ в размере 150 руб. за 1 пасс.;

тарифы за наземное обслуживание: за обслуживание пассажиров 12 лет и старше ВВЛ в размере 230 руб. за 1 пасс., пассажиров от 2-х до 12 лет ВВЛ в размере 115 руб. за 1 пасс.;

тарифы за обслуживание ВС: за обеспечение авиа ГСМ (без учета ТС-1) в размере 1300 руб. за 1т; за временную стоянку на аэродроме для ВС с максимальной взлетной массой до 5т в размере 650 руб. за 1 сутки, с 5,1 до 10,0 т в размере 950 руб. за 1 сутки, с 10,1 до 20,0 т в размере 1400 руб. за 1 сутки, с 20,1 до 40,0 т в размере 1600 руб. за 1 сутки.

Из ответа ООО «AD REM» от 30.07.2013 № 274 установлено, что ставки и сборы в Обществе не изменялись с 01.04.2008. Тарифы и сборы на наземное обслуживание воздушных судов в аэропорту Омсукчан рассчитывались в соответствии с приказом Минтранса РФ от 02.10.2000 №110 «Об аэронавигационных и аэропортовых сборах, тарифах за обслуживание воздушных судов в аэропортах и воздушном пространстве Российской Федерации».

Из вышеизложенного следует, что ООО «AD REM» не обращалось в уполномоченные органы государственного регулирования деятельности субъектов естественных монополий за утверждением в установленном порядке тарифа на услуги по обеспечению взлета, посадки и стоянки воздушных судов, предоставлению аэровокзального комплекса, обеспечению авиационной безопасности, обслуживанию пассажиров, обеспечению заправки воздушных судов авиационными топливом.

Пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «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, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Приказом Магаданского УФАС России № 01-12/117 от 28.12.2005 ООО «AD REM» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов по товарной группе «услуги аэропортов связанные с обслуживанием воздушных судов и пассажиров» в географических границах территории аэропорта Омсукчан с долей 100%.

В силу положений 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 отнесены к сфере деятельности естественных монополий.

Статья 3 Закона о естественных монополиях определяет, что хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии является субъектом естественной монополии.

Из содержания части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции следует, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В связи с изложенным выше, в соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции, положение ООО «AD REM» на рынке услуг по обеспечению взлета, посадки и стоянки воздушных судов, предоставлению аэровокзального комплекса, обеспечению авиационной безопасности, обслуживанию пассажиров, обеспечению заправки воздушных судов авиационными топливом в аэропорту пос. Омсукчан Магаданской области является доминирующим.

Статьей 6 Закона о естественных монополиях установлено, что перечень товаров (работ, услуг) субъектов естественных монополий, цены (тарифы) на которые регулируются государством, и порядок государственного регулирования цен (тарифов) на эти товары (работы, услуги), включающий основы ценообразования и правила государственного регулирования, утверждаются Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 07.03.1995 № 239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» услуги в аэропортах включены в перечень продукции производственно-технического назначения, товаров народного потребления и услуг, на которые государственное регулирование цен (тарифов) на внутреннем рынке Российской Федерации осуществляют Правительство Российской Федерации и федеральные органы исполнительной власти.

Постановлением Правительства РФ 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. В названный перечень включены, в том числе услуги по обеспечению взлета, посадки и стоянки воздушных судов, предоставлению аэровокзального комплекса, обеспечению авиационной безопасности, обслуживанию пассажиров, обеспечению заправки воздушных судов авиационными топливом.

Порядок участия органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов и пределы осуществляемого ими государственного регулирования и контроля деятельности субъектов естественных монополий определен Положением, утвержденным постановлением Правительства РФ от 10.12.2008 № 950(далее –Положение).

Под органами регулирования согласно пункту 1 Положения понимаются органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов.

Согласно пункту 4 Положения органы регулирования участвуют в государственном регулировании и контроле деятельности субъектов естественных монополий, в том числе в сфере услуг в транспортных терминалах, портах и аэропортах.

Согласно пункту 6 Положения государственному регулированию органами регулирования подлежит деятельность субъектов естественных монополий в сфере услуг в транспортных терминалах, портах и аэропортах, включенных в реестр субъектов естественных монополий и не вошедших в перечень субъектов естественных монополий в сфере услуг в транспортных терминалах, портах и аэропортах, государственное регулирование которых осуществляется уполномоченным федеральным органом исполнительной власти (далее-Перечень).

Таким образом, указанная норма содержит два условия: 1) субъект естественной монополии должен быть включен в Реестр субъектов естественных монополий; 2) субъект естественной монополии не должен входить в Перечень (т.е. в отношении него не осуществляется регулирование ФСТ России).

Пунктом 5.3.2 Положения о Федеральной службе по тарифам, утвержденного постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 №332, к полномочиям ФСТ России отнесено формирование и ведение [реестра](#) субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль с целью определения (установления) цен (тарифов) и осуществления контроля по вопросам, связанным с определением (установлением) и применением цен (тарифов) (далее- Реестр).

Перечень субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах и аэропортах, государственное регулирование которых осуществляется ФСТ России утвержден приказом ФСТ России 05.06.2012 №137-т/3. ООО «AD REM» в указанный перечень не входит.

Приказом ФСТ России от 22.11.2013 №1441-т ООО «AD REM» включено в Реестр субъектов естественных монополий на транспорте за № 49/2/3.

Для получения компетентного мнения по вопросам регулирования тарифов ООО

«AD REM» на услуги в аэропорту п. Омсукчан Магаданской области, оказываемые в условиях естественной монополии, Магаданское УФАС России письмом № 01-10/3645 от 20.12.2013 обратилось в ФСТ России. Из ответа ФСТ России (письмо №ТС-732/10 от 29.01.2014) следует, что в силу Положения, утвержденного постановлением Правительства РФ от 10.12.2008 №950, государственное регулирование и контроль деятельности в отношении ООО «AD REM» должен осуществляться уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования и контроля деятельности субъектов естественных монополий. А так же ФСТ России в своем ответе указала, что судебная практика исходит из того, что до установления тарифов регулирующим органом организации не освобождаются от обязанности оплатить фактически потребленные услуги, а в расчетах может быть применена экономически обоснованная цена, определенная соглашением сторон.

Вместе с тем, ФСТ России не ответила на поставленные Магаданским УФАС России в письме 01-10/3645 от 20.12.2013 вопросы и не указала: 1. Правомерно ли ООО «AD REM» применяло в период 2008-2013гг. неутвержденные в установленном порядке уполномоченным органом государственного регулирования деятельности субъектов естественных монополий тарифы на услуги в аэропорту пос. Омсукчан по обеспечению взлета, посадки и стоянки воздушных судов, предоставлению аэровокзального комплекса, обеспечению авиационной безопасности, обслуживанию пассажиров, обеспечению заправки воздушных судов авиационными топливом? 2. Правомерно ли считать, что до включения ООО «AD REM» 22.11.2013 в Реестр, государственное регулирование в отношении общества не было установлено и тарифы на указанные выше портовые услуги являлись свободными? 3. Обязано ли было обратиться в ФСТ России в период 2008 -2013 гг. для рассмотрения вопросов по включению в Реестр, по установлению тарифа?

Статья 10 Закона о естественных монополиях к функциям органов регулирования естественных монополий относит, в том числе: формирование и ведение реестра субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляются государственные регулирование и контроль; принятие решений по всем вопросам, касающимся введения, изменения или прекращения регулирования деятельности субъектов естественных монополий, а также применения предусмотренных Законом о естественных монополиях методов регулирования.

Статьей 11 Закона о естественных монополиях установлено, что органы регулирования естественных монополий вправе, в том числе: принимать обязательные для субъектов естественных монополий решения о введении, об изменении или о прекращении регулирования, о применении методов регулирования, предусмотренных названным Федеральным законом, в том числе об установлении цен (тарифов); устанавливая правила применения цен (тарифов) на товары (работы, услуги) субъектов естественных монополий; принимать решения о включении в реестр субъектов естественных монополий либо об исключении из него. Субъекты естественных монополий, их потребители, осуществляющие предпринимательскую и иную экономическую деятельность, или органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации вправе обратиться в орган регулирования естественных монополий для урегулирования в досудебном порядке споров, связанных с установлением и применением регулируемых в соответствии с названным Федеральным законом цен (тарифов).

Из выше названных норм Закона о естественных монополиях следует, что решение о введении, об изменении или о прекращении регулирования, о применении методов регулирования принимают органы регулирования естественных монополий. При этом субъекты естественных монополий вправе обратиться в орган регулирования естественных монополий для урегулирования в досудебном порядке споров, связанных с установлением и применением регулируемых цен (тарифов).

Как следует из материалов дела, до 22.11.2013 (дата включения ООО «AD REM» в Реестр) орган регулирования естественных монополий в отношении общества каких либо мер по введению регулирования не принимал, в реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль, не включал, решений по определению (установлению) цен (тарифов) не принимал.

В соответствии с п. 4 и 28 Порядка рассмотрения вопросов по установлению (изменению) цен (тарифов, сборов) или их предельного уровня на услуги субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах, аэропортах и услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей, утвержденного приказом ФСТ России от 24.06.2009 №135-т/1, рассмотрение вопросов по установлению (изменению) тарифов осуществляется на основании предложений федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления, общественных организаций потребителей, их ассоциаций и союзов, хозяйствующих субъектов либо по инициативе ФСТ России. Предложение должно содержать мотивированное обоснование необходимости рассмотрения вопросов по установлению (изменению) тарифов.

Из совокупного анализа выше приведенных норм права Комиссия Магаданского УФАС России устанавливает, что действующее законодательство Российской Федерации не возлагает на субъекта естественной монополии обязанности обратиться за применением мер государственного регулирования в уполномоченные органы регулирования естественных монополий.

Совокупный анализ выше указанных норм указывает на то, что субъект естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии в силу закона признается хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение, но при этом его положение на рынке не свидетельствует о том, что в отношении данного лица применены меры государственного регулирования деятельности субъектов естественной монополии. Законодательством Российской Федерации введение/прекращение государственного регулирования и контроля органами регулирования естественных монополий напрямую связывается с включением/исключением лица из Реестра субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль.

При таких обстоятельствах, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу о том, что поскольку в отношении ООО «AD REM» до 22.11.2013 органом регулирования деятельности субъектов естественных монополий не применялись какие либо меры государственного регулирования и контроля, в том числе и тарифного, то действия ООО «AD REM» по применению тарифов, установленных Прейскурантом, утвержденным директором в аэропорту Омсукчан с 01.04.2008 на

услуги по обеспечению взлета, посадки и стоянки воздушных судов, предоставлению аэровокзального комплекса, обеспечению авиационной безопасности, обслуживанию пассажиров, обеспечению заправки воздушных судов авиационными топливом не являются нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия Магаданского УФАС России так же отмечает, что в силу пункта 6 Положения, утвержденного постановлением Правительства РФ от 10.12.2008 № 950, тарифы ООО «AD REM» по обеспечению взлета, посадки и стоянки воздушных судов, предоставлению аэровокзального комплекса, обеспечению авиационной безопасности, обслуживанию пассажиров, обеспечению заправки воздушных судов авиационными топливом, с 22.11.2013 (с момента включения ООО «AD REM» в Реестр естественных монополий) подлежат государственному регулированию органом исполнительной власти субъектов Российской Федерации. Уполномоченным органом в сфере государственного регулирования цен (тарифов) на территории Магаданской области на основании пункта 1.1 Положения о департаменте цен и тарифов Магаданской области, утвержденного постановлением Правительства Магаданской области от 09.01.2014 № 3-пп является департамент цен и тарифов Магаданской области.

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

РЕШИЛА:

1. Установить, что в соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Общество с ограниченной ответственностью «AD REM» занимало доминирующее положение в 2008- 2013гг. в географических границах территории аэропорта Омсукчан на рынке услуг по обеспечению взлета, посадки и стоянки воздушных судов, предоставлению аэровокзального комплекса, обеспечению авиационной безопасности, обслуживанию пассажиров, обеспечению заправки воздушных судов авиационными топливом.

2. Прекратить рассмотрение дела о нарушении ООО «AD REM» пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с отсутствием нарушения в действиях общества по установлению и применению тарифов на услуги по обеспечению взлета, посадки и стоянки воздушных судов, предоставлению аэровокзального комплекса, обеспечению авиационной безопасности, обслуживанию пассажиров, обеспечению заправки воздушных судов авиационными топливом.