

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-10/07-2014

Резолютивная часть решения оглашена «28» октября 2014г.

В полном объеме решение изготовлено «13» ноября 2014г.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

рассмотрев дело № 03-10/07-2014 по признакам нарушения Федеральным государственным унитарным предприятием «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» (125993, Москва, Ленинградский проспект, д.37, корп.7, А-167, ГСП-3) в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» (место нахождения: РФ, 685000, Магаданская область, г. Магадан, Марчekanское шоссе, дом 37) пунктов 1, 8, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии представителей ответчика по делу <...>

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Федерального государственного унитарного предприятия «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» (далее – ФГУП «Госкорпорация по ОрВД») послужили результаты плановой проверки, проведенной Магаданским УФАС России на основании приказа от 24.03.2014 №01-12/19, при проведении которой в действиях ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» выявлены признаки нарушения пунктов 1,8,10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Учитывая, что признаки нарушения антимонопольного законодательства выявлены на территории двух субъектов Российской Федерации, ФАС России, рассмотрев обращение Магаданского УФАС России о передаче полномочий по возбуждению и рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (исх. № 01-8/1592 от 26.05.2014), письмом исх. № АГ/23526/14 от 10.06.2014 передала теруправлению полномочия по возбуждению и рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В связи с обнаружением признаков нарушения ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» пунктов 1, 8, 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции приказом Магаданского УФАС России от 17.06.2014 № 01-12/59 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства», с изменениями внесенными

приказами от 28.07.2014 №01-12/80 и от 27.10.2014 №01-12/131, в отношении ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» было возбуждено дело № 03-10/07-2014. Определением от 17.06.2014 № 75 дело назначено к рассмотрению на 23.07.2014 на 14 часов 15 минут, определением от 10.07.2014 № 92 рассмотрение дела отложено на 31.07.2014 на 14 часов 30 минут, в связи с ходатайством ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» о переносе рассмотрения дела №03-10/07-2014. Определением от 31.07.2014 №106 рассмотрение дела отложено на 25.09.2014 на 14 часов 30 минут в целях необходимости получения дополнительных доказательств. Определением от 15.09.2014 №134 срок рассмотрения дела №03-10/07-2014 продлен до 25.12.2014. Определением от 25.09.2014 №145 рассмотрение дела отложено на 28.10.2014 на 14 часов 15 минут в виду необходимости получения дополнительных доказательств.

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

Федеральное государственное унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» реорганизовано в соответствии с Федеральным законом от 14.11.2002 года №161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях», распоряжениями Министерства имущественных отношений Российской Федерации от 30.04.2003 №1404-р «О реорганизации федерального унитарного предприятия «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» и от 30.06.2003 №2851-р «О внесении изменений в распоряжение Минимущества России от 30.04.2003 №1404-р», распоряжением Федерального агентства по управлению федеральным имуществом от 09.03.2005 №177-р «О реорганизации федерального государственного унитарного предприятия «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации».

ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» является коммерческой организацией, находится в ведении Федерального агентства воздушного транспорта. Полномочия собственника имущества ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» осуществляют федеральные органы исполнительной власти в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации.

ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» является юридическим лицом, имеет самостоятельный баланс, расчетный и иные счета в банках, отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, приобретает от своего имени имущественные и личные неимущественные права и несет обязанности, выступает истцом и ответчиком в суде в соответствии с законодательством Российской Федерации.

ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» осуществляет хозяйственную деятельность на основании Устава, утвержденного приказом Федерального агентства воздушного транспорта от 22.09.2010 №359, свидетельства о внесении записи в ЕГРЮЛ №001306026 от 15.07.2004, свидетельства о постановке на учет юридического лица в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации №0476098 от 16.07.2004.

ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» создано в целях обеспечения безопасности,

экономичности и регулярности воздушного движения и другой деятельности по организации использования воздушного пространства Российской Федерации в установленных границах, обслуживания воздушного движения над открытым морем, где ответственность за организацию воздушного движения возложена на Российскую Федерацию международными договорами Российской Федерации, а так же для формирования единой государственной системы организации воздушного движения.

ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» имеет филиалы, в том числе филиал «Аэронавигация Северо-Востока» (далее – Филиал), который является обособленным подразделением и расположен вне места нахождения ФГУП «Госкорпорация по ОрВД». Филиал не является юридическим лицом, осуществляет свою деятельность от имени ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» и действует в соответствии с Положением о филиале «Аэронавигация Северо-Востока» Федерального государственного унитарного предприятия «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации», утвержденным приказом ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» от 18.06.2007 №232 (далее – Положение о филиале). Директор Филиала действует на основании доверенности выданной ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице генерального директора Моисеенко И.Н. 28.10.2013 № 77 АБ 0599376.

Ответственность за деятельность Филиала несет ФГУП «Госкорпорация по ОрВД».

Филиал «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» имеет в своем составе структурные подразделения, расположенные вне места его нахождения, действующие на основании Положений, утверждаемых директором Филиала.

Филиал «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» осуществляет деятельность в целях удовлетворения потребностей пользователей воздушного пространства в аэронавигационном обслуживании, обеспечения безопасности, экономичности и регулярности полетов воздушных судов.

В силу статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц. В соответствии с Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц. В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Из содержания статьи 5 Закона о защите конкуренции следует, что доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта

(группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), 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 (пункт 1); доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок (пункт 2).

В соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России № 220 от 28.04.2010 (далее – Порядок проведения анализа), управлением проведен анализ состояния конкуренции на рынке услуг по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации в районе аэродрома, в том числе по аэронавигационному обслуживанию в районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и органов организации воздушного движения (далее- органов ОВД), в географических границах Магаданской области и Чукотского автономного округа по итогам 2012 - 2013гг., по результатам которого составлен аналитический отчет от 25.07.2014.

Для оценки состояния конкуренции на исследуемых рынках проведена расчетно-аналитическая работа по определению: временного интервала, продуктовых и географических границ товарного рынка; состава хозяйствующих субъектов, действующих на рынке; объема и долей хозяйствующих субъектов на рынке; уровня концентрации и барьеров входа.

Предметом исследования являлся товарный рынок, связанный с предоставлением услуг по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации в районе аэродрома, в том числе по аэронавигационному обслуживанию в районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и органов ОВД, в географических границах Магаданской области и Чукотского автономного округа.

Временной интервал исследования товарных рынков определен с учетом цели исследования рынков и в соответствии с требованиями раздела II Порядка проведения анализа – 2012 - 2013гг. Исходя из целей исследования, проводился ретроспективный анализ.

Предварительное определение продуктовых границ рынка проведено на основе

нормативных актов, регулирующих соответствующую деятельность, общероссийского классификатора продукции, работ, услуг, видов экономической деятельности, приказов ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока», соглашений, счетов-фактур, актов выполненных работ ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока», выставленных приобретателям товара (услуг).

Нормативные акты, регулирующие соответствующую деятельность: Федеральный закон от 19.03.1997 № 60-ФЗ «Воздушный кодекс Российской Федерации» (далее – Воздушный кодекс), Федеральный закон от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», Административный регламент федерального агентства воздушного транспорта предоставления государственной услуги по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации, утв. Приказом Министерства транспорта РФ № 208 от 09.07.2012, Приказ Министерства транспорта РФ № 110 от 02.10.2000 «Об аэронавигационных и аэропортовых сборах, тарифах за обслуживание воздушных судов в аэропортах и воздушном пространстве РФ», Приказ Министерства транспорта РФ № 241 от 17.07.2012 «Об аэронавигационных и аэропортовых сборах, тарифах за обслуживание воздушных судов в аэропортах и воздушном пространстве РФ» и пр.

Согласно сведениям о видах экономической деятельности по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (ОКВЭД ОК 029-2007 КДЕС. Ред.1) продуктовые границы изучаемого рынка предварительно определены разделом I «Транспорт и связь», подразделом IA «Транспорт и связь», классом 63 «Вспомогательная и дополнительная транспортная деятельность», подклассом 63.23 «Прочая вспомогательная деятельность воздушного транспорта», группой 63.23.2 «Управление воздушным движением».

Предметом соглашений о порядке расчётов за аэронавигационное обслуживание между ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» (Исполнитель) и Заказчиками является порядок расчётов за аэронавигационное обслуживание полётов воздушных судов Заказчика из аэропортов, находящихся в пределах границ ответственности Исполнителя.

Определение продуктовых границ рынка основано так же на мнении покупателей о фактической замене товаров (услуг) или готовности заменить товар (услугу) другим при потреблении, учитывая их функциональное назначение, применение, качественные и технические характеристики, цену и другие параметры.

При выявлении свойств товара определяющих выбор покупателя анализировалось функциональное назначение товара; применение товара; качественные характеристики; технические характеристики; цена; условия реализации.

Определение взаимозаменяемых товаров основано на фактической замене товаров приобретателем или готовности приобретателя заменить один товар другим при потреблении, учитывая их функциональное назначение, применение, качественные и технические характеристики, цену и другие параметры.

Из ответов на вопросы Магаданского УФАС России, поставленных перед потребителями услуг письмом исх. №01-10/1912 от 19.06.2014, установлено, что

заменить аэронавигационное обслуживание полётов ВС в районе аэродрома, как во время работы, так и вне регламента работы аэродрома и органов организации воздушного движения другими услугами потребители не могут.

При выявлении взаимозаменяемости услуг (товаров) использовался метод «тест гипотетического монополиста». В результате проведения «теста гипотетического монополиста» для определения продуктовых границ товарного рынка выяснялось мнение приобретателей услуги о составе группы взаимозаменяемых услуг. Для этого приобретатели услуг отвечали на вопросы: «Какими услугами и в каком объёме Вы предпочтёте заменить услуги по аэронавигационному обслуживанию воздушных судов в районе аэродрома в период работы аэродрома и органов организации воздушного движения, если цены на указанные услуги долговременно (дальше одного года) повысятся на 5-10 процентов, а цены на услуги заменители останутся неизменными?», «Какими услугами и в каком объёме Вы предпочтёте заменить услуги по аэронавигационному обслуживанию воздушных судов в районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и органов организации воздушного движения, если цены на указанные услуги долговременно (дальше одного года) повысятся на 5-10 процентов, а цены на услуги заменители останутся неизменными?». Из ответов приобретателей установлено, что альтернативы по замене данных услуг у приобретателей нет.

На основании изложенного, продуктовые границы исследуемого рынка определены как услуги по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации в районе аэродрома, в том числе по аэронавигационному обслуживанию в районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и органов ОВД.

В соответствии с п. 4.2 Порядка проведения анализа определения географических границ товарного рынка проводилось на основе информации о регионе, в котором выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, о ценообразовании на рынке рассматриваемого товара.

Предварительно географические границы товарного рынка определены территорией Магаданской области и Чукотского автономного округа, т.к. признаки нарушения антимонопольного законодательства выявлены при оказании услуг по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации в районе аэродромов вне регламента работы аэродромов и органов ОВД, находящихся на данных территориях.

В предварительно определённых географических границах аэронавигационное обслуживание российских и иностранных воздушных судов осуществляет ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока».

В результате проведения «теста гипотетического монополиста» для определения географических границ товарного рынка выяснялось мнение приобретателей услуг о географических границах товарного рынка. Для этого приобретатели услуг отвечали на вопросы: «У каких организаций, расположенных за пределами Магаданской области и Чукотского автономного округа, и в каком примерно количестве (объёме) Вы предпочтёте заказывать услуги по аэронавигационному обслуживанию полётов воздушных судов в районе аэродрома, в том числе вне регламента, если цены на указанные услуги в пределах Магаданской области и Чукотского автономного округа долговременно (дольше одного года) повысятся на

5-10 процентов, а цены за пределами таких границ останутся неизменными?».

Из ответов приобретателей установлено, что заказывать услуги по аэронавигационному обслуживанию у других организаций за пределами Магаданской области и Чукотского автономного округа приобретатели не могут.

На основании вышеизложенного, исходя из целей исследования, географические границы исследуемого рынка определены как границы территории Магаданской области и Чукотского автономного округа.

В соответствии с пунктом 5.1 Порядка проведения анализа в состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, включаются хозяйствующие субъекты, реализующие в его границах рассматриваемый товар в пределах определенного временного интервала исследования товарного рынка.

Из ответов приобретателей услуг установлено, что услуги по аэронавигационному обслуживанию полётов воздушных судов в районе аэродромов на всей территории Российской Федерации предоставляются исключительно ФГУП «Госкорпорация по ОрВД». Согласно установленному распределению зон ответственности филиалов ФГУП «Госкорпорация по ОрВД», услуги по аэронавигационному обеспечению полётов в районе аэродромов (в том числе вне регламента работы), расположенных на территории Магаданской области и Чукотского автономного округа предоставляет только филиал «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД».

На основании информации, полученной при определении временного интервала исследования, при определении продуктовых границ товарного рынка и при определении географических границ товарного рынка, определен один хозяйствующий субъект, оказывающий услуги по аэронавигационному обслуживанию полётов воздушных судов в районе аэродромов, в том числе вне регламента работы. Услуги по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации в районе аэродрома, в том числе по аэронавигационному обслуживанию в районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и органов организации воздушного движения, в географических границах Магаданской области и Чукотского автономного округа в 2012 – 2013 гг. оказывал единственный субъект рынка:

ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» (Ленинградский пр. 37, г. Москва, А-167, ГСП-3, 125993) в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» (Марчечанское шоссе, 37, г. Магадан, Магаданская область, 685000).

Таким образом, при определении состава хозяйствующих субъектов при условии того, что выявленных хозяйствующих субъектов достаточно, чтобы подтвердить или опровергнуть гипотезу о доминирующем положении любого из них, а также для установления влияния любого из них на состояние конкуренции, количество выявленных хозяйствующих субъектов является достаточным. Кроме того, количество выявленных хозяйствующих субъектов основано на всей доступной информации и не может быть расширено за счет информации о хозяйствующих субъектах, которой обладают покупатели и продавцы на рассматриваемом товарном рынке.

При определении объемов товарного рынка была использована информация,

которая содержится в ответе филиала «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» исх. № 1-890 от 11.04.2014, а также данные бухгалтерского баланса и пояснительной записки к бухгалтерской отчётности филиала «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» за 2012-2013 гг.

Основным показателем для расчета объема товарного рынка и доли хозяйствующего субъекта на рынке является объем оказанных услуг (продаж) по аэронавигационному обслуживанию в районе аэродрома (в том числе вне регламента работы аэродрома и органов ОВД) в стоимостном выражении.

Объем рынка определен согласно пп. «а», п. 6.2. Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке. Доля хозяйствующего субъекта на товарном рынке определена применительно к установленному временному интервалу – 2012-2013 гг., составу хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке в соответствующих географических границах – на территории Магаданской области и Чукотского автономного округа.

Исходя из показателей рыночной концентрации $CR=100\%$, $HNI=10000$, рынок продаж (оказания) услуг по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации в районе аэродрома, в том числе по аэронавигационному обслуживанию в районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и органов организации воздушного движения, в географических границах Магаданской области и Чукотского автономного округа в 2012 – 2013 гг. можно охарактеризовать как рынок с высоким уровнем концентрации ($70\% < CR_3 \leq 100\%$; $2\ 000 \leq HNI \leq 10\ 000$).

На рынке оказания услуг по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации в районе аэродрома, в том числе по аэронавигационному обслуживанию в районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и органов организации воздушного движения, в географических границах Магаданской области и Чукотского автономного округа в 2012 – 2013 гг. доля ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» составляет 100%.

К качественным показателям, характеризующим структуру товарного рынка, относятся наличие (отсутствие) барьеров входа на рынок для потенциальных конкурентов и степень их преодолемости. Барьеры входа на рынок можно признать труднопреодолимыми. Это подтверждает отсутствие на рынке новых хозяйствующих субъектов за последние 2 года.

Следовательно, доступ на рынок новых хозяйствующих субъектов, способных составить конкуренцию существующему хозяйствующему субъекту в оказании услуг по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации в районе аэродрома, в том числе по аэронавигационному обслуживанию в районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и органов организации воздушного движения, в географических границах Магаданской области и Чукотского автономного округа затруднен.

ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» не согласно с выводами о наличии доминирующего положения. На заседаниях Комиссии представитель ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в своих доводах пояснял, что не согласен с вменяемыми

нарушениями антимонопольного законодательства, ввиду того, что действие Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» не распространяется на ФГУП «Госкорпорация по ОрВД», поскольку:

во-первых, Госкорпорация является Федеральным государственным унитарным предприятием, которое создано в целях обеспечения безопасности, экономичности и регулярности воздушного движения и другой деятельности по организации использования воздушного пространства Российской Федерации. Услуга по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации является государственной услугой. Предоставление государственной услуги осуществляется Федеральным агентством воздушного транспорта через подведомственную организацию – ФГУП «Госкорпорация по ОрВД»;

во-вторых, приказом ФСТ России от 21.12.2012 №898-т ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» исключена из реестра субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль. ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» не занимает доминирующее положение, является единственной организацией, на которую возложена обязанность оказывать услуги по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства. Доход, получаемый от указанной деятельности, в полном объеме перечисляется в федеральный бюджет, а имущество находится в федеральной собственности;

в-третьих, ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» не является хозяйствующим субъектом.

Комиссия не может согласиться с приведенными доводами в силу следующего.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующим субъектом является - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Согласно пункту 1.3. Устава ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» предприятие является коммерческой организацией.

Юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в организационно правовых формах хозяйственных товариществ и обществ, крестьянских (фермерских) хозяйств, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий. Исходя из положений Гражданского Кодекса РФ и Федерального закона от 14.11.2002 №161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на имущество, закрепленное за ней собственником.

В соответствии с Уставом ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» прибыль предприятия используется в соответствии с программой деятельности предприятия в следующих целях: покрытие расходов предприятия, формирование доходов

федерального бюджета, иных целях (п.3.8); предприятие распоряжается результатами производственной деятельности, выпускаемой продукцией, полученной чистой прибылью, остающейся в распоряжении предприятия после уплаты установленных законодательством РФ налогов и других обязательных платежей и перечисления в федеральный бюджет части прибыли предприятия в соответствии с программой деятельности предприятия (п.3.9.).

Таким образом, ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» является хозяйствующим субъектом в понимании пункта 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, Федеральным арбитражным судом Дальневосточного округа отмечено, что оказание ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» аэронавигационных услуг не самостоятельно, по поручению федерального органа исполнительной власти не может исключать возможности рассматривать предприятие как хозяйствующий субъект на рынке оказания государственной услуги по аэронавигационному обслуживанию в понимании антимонопольного законодательства (постановление от 27.04.2011 №Ф03-1306/2011).

28.10.2014 на заседании Комиссии Магаданского УФАС России ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» было заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела до получения ответа от ФАС России на обращение предприятия от 27.10.2014 №1.15-12570 по следующим вопросам:

1) подпадает ли под действие антимонопольного законодательства оказание государственной услуги уполномоченным федеральным органом исполнительной власти через подведомственную организацию;

2) и подпадает ли под действие антимонопольного законодательства оказание государственной услуги подведомственной организацией, находящейся в ведении уполномоченного федерального органа исполнительной власти.

Комиссией Магаданского УФАС России отказано в удовлетворении ходатайства, поскольку отсутствие ответа ФАС России на указанное обращение ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» не препятствует рассмотрению дела и не может повлиять на выводы Комиссии о наличии /отсутствии нарушения, поскольку правовая позиция ФАС России о признании ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» хозяйствующим субъектом в понимании антимонопольного законодательства, представленная письмом от 18.09.2014 №ИА/37801/14, имеется в материалах настоящего дела. Представители ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» ознакомлены с его содержанием на заседании Комиссии 25.09.2014.

Магаданское УФАС России согласно с доводом ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» о том, что предприятие не является субъектом естественных монополий в связи с чем, рассматривает действия Предприятия как хозяйствующего субъекта занимающего доминирующее положение на рынке по условиям, предусмотренным пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции.

В связи с изложенным, Комиссия Магаданского УФАС России устанавливает, что в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Федеральное государственное унитарное предприятие «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока»

занимало доминирующее положение в 2012-2013гг. в географических границах Магаданской области и Чукотского автономного округа на рынке услуг по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации в районе аэродрома, в том числе по аэронавигационному обслуживанию в районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и органов организации воздушного движения.

Из проведенного Магаданским УФАС России анализа договоров и соглашений о предоставлении услуг, заключаемых ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице директора филиала «Аэронавигация Северо-Востока» (в качестве исполнителя услуг) с заказчиками услуг, установлено следующее.

ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице директора филиала «Аэронавигация Северо-Востока» (Исполнитель) заключено соглашение о порядке расчетов за аэронавигационное обслуживание №246 от 08.11.2013 с ОАО «Авиационная транспортная компания «Ямал» (Заказчик). Предметом соглашения является порядок расчетов Заказчика за аэронавигационное обслуживание полетов воздушных судов Заказчика из аэропортов, находящихся в пределах границ ответственности Исполнителя (пункт 1.1. соглашения). Соглашение подписано ОАО «Авиационная транспортная компания «Ямал» с протоколом разногласий (от 10.12.2013), ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице директора филиала «Аэронавигация Северо-Востока» с протоколом согласования разногласий (от 15.01.2014). После урегулирования разногласий между сторонами пункт 4.2 соглашения принят в следующей редакции «За несвоевременную оплату счетов-фактур Заказчик уплачивает Исполнителю пени в размере 0,03% от суммы, подлежащей оплате, за каждый день просрочки, но не более 10% от суммы задолженности». Вместе с тем, соглашения о порядке расчетов за аэронавигационное обслуживание, заключенные ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице директора филиала «Аэронавигация Северо-Востока» с другими заказчиками (например: ЗАО «КАПО Авиа» соглашение от 15.11.2013, ЗАО «Авиакомпания «Русское небо» соглашение от 18.04.2013, ООО «Авиакомпания «Авиастар-ТУ» соглашение от 15.02.2013 и др.) содержат иные условия расчетов за несвоевременную оплату счетов-фактур, согласно которым «Заказчик уплачивает исполнителю пени в размере 0,1% от суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки». Таким образом, ОАО «Авиационная транспортная компания «Ямал» поставлена в неравные условия получения услуг аэронавигационного обслуживания полетов воздушных судов в районе аэродромов, находящихся в пределах границ ответственности филиала «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД».

В соответствии с пунктом 1 статьи 69 Воздушного Кодекса Российской Федерации аэронавигационное обслуживание полетов воздушных судов (организация и обслуживание воздушного движения, обеспечение авиационной электросвязи, предоставление аэронавигационной и метеорологической информации, поиск и спасание), предоставляемое на всех этапах полета воздушных судов, а также радио- и светотехническое, инженерно-авиационное, аэродромное, аварийно-спасательное и другое обеспечение полетов воздушных судов осуществляется на единообразных условиях с взиманием платы, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

Пункт 38 Административного регламента Федерального агентства воздушного

транспорта предоставления государственной услуги по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации, утвержденного Приказом Минтранса России от 09.07.2012 № 208, так же устанавливает, что государственная услуга по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации предоставляется на единообразных условиях за плату, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

Пунктом 8 части 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, в том числе создание дискриминационных условий.

Доводы, приведенные в обоснование своих действий ФГУП «Госкорпорация по ОрВД», о праве свободного заключения договоров гражданско-правового характера отражают только положения норм гражданского права регулирующих порядок заключения договора (ст. 330-332, 421, 424 ГК РФ). Вместе с тем, статья 1 ГК РФ устанавливает запрет на ограничение гражданских прав и свободы перемещения товаров, кроме случаев, когда такое ограничение вводится федеральным законом. К числу законов, вводящих соответствующие ограничения, относится и Закон о защите конкуренции. Статья 10 ГК РФ, запрещает использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребления доминирующим положением на рынке.

Закон о защите конкуренции формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота. Так, для лиц, занимающих доминирующее положение на рынке, введены ограничения, предусмотренные статьей 10 Закона о защите конкуренции.

Учитывая выше приведенные нормы права, ФГУП «Госкорпорация по ОрВД», как хозяйствующий субъект, доминирующий на рынке услуг по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства РФ, обязан соблюдать, наряду с другими требованиями законодательства РФ, требования Закона о защите конкуренции.

Не имеет правового значения довод филиала «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» о том, что включение соглашения (договора) №246 от 08.11.2013 о порядке расчетов за аэронавигационное обслуживание, в качестве доказательства является необоснованным, по причине того, что окончательное согласование указанного соглашения (договора) произошло 15.01.2014, путем подписания протокола согласования разногласий, т.е. за рамками периода проводимой проверки.

Требованием о предоставлении документов (информации) от 08.04.2014 №б/н инспекцией Магаданского УФАС России были запрошены для проведения проверки оригиналы договоров на оказание услуг филиалом в 2012-2013г.г. Во исполнение указанного требования филиалом «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» были представлены истребованные договоры, в том числе и соглашение о порядке расчетов за аэронавигационное обслуживание №246 от 08.11.2013 с ОАО «Авиационная транспортная компания «Ямал». В ходе

анализа представленных документов по заключению соглашения с ОАО «Авиационная транспортная компания «Ямал» было установлено, что Предметом соглашения является порядок расчетов Заказчика за аэронавигационное обслуживание полетов воздушных судов Заказчика из аэропортов, находящихся в пределах границ ответственности Исполнителя (пункт 1.1. соглашения). Соглашение подписано ОАО «Авиационная транспортная компания «Ямал» с протоколом разногласий (от 10.12.2013), ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице директора филиала «Аэронавигация Северо-Востока» с протоколом согласования разногласий (от 15.01.2014). Таким образом, процедура заключения указанного соглашения, в том числе предъявления разногласий и их урегулирования, начата в 2013 году, т.е. в период, подлежащий проверке антимонопольным органом. Кроме того, согласно пункту 5.1. соглашение вступает в силу с 01.11.2013 и действует до 31.12.2013.

На основании изложенного, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу о том, что действия Федерального государственного унитарного предприятия «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» по созданию дискриминационных условий предоставления услуги по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации в районе аэродрома, в том числе по аэронавигационному обслуживанию в районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и органов организации воздушного движения, при которых ОАО «Авиационная транспортная компания «Ямал» поставлена в неравные условия по сравнению с другими Заказчиками названных услуг, являются нарушением пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

На заседании Комиссии Магаданского УФАС России ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» представлены копия письма от 23.10.2014 №1-2565 в адрес ОАО «АТК «Ямал» о направлении дополнительного соглашения к соглашению о порядке расчетов за АНО №50-УАН/13/246, а так же само соглашение. Согласно дополнительному соглашению пункт 4.2. изложен в редакции «за несвоевременную оплату счетов-фактур Заказчик уплачивает исполнителю пени в размере 0,1% от суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки», что соответствует содержанию договоров с иными получателями услуг. Таким образом, действия ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» свидетельствуют о добровольном прекращении нарушения пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу о необходимости прекращения рассмотрения дела в отношении ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в части нарушения пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании дискриминационных условий предоставления услуги по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации в районе аэродрома, в том числе по аэронавигационному обслуживанию в районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и органов организации воздушного движения, при которых ОАО «Авиационная транспортная компания «Ямал» поставлена в неравные условия по сравнению с другими Заказчиками названных услуг, в связи с добровольным устранением нарушения.

В соответствии со статьей 64 Воздушного Кодекса Российской Федерации оказание услуг в области гражданской авиации осуществляется на платной основе (тарифы, сборы), если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации. Перечень тарифов на услуги в области гражданской авиации и сборов за данные услуги, правила формирования указанных тарифов и сборов, правила взимания рассчитанной на основе указанных тарифов и сборов платы за услуги в области гражданской авиации устанавливаются уполномоченным органом в области гражданской авиации. Ставки сборов за аэронавигационное обслуживание полетов воздушных судов пользователей воздушного пространства устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным осуществлять правовое регулирование в сфере государственного регулирования цен (тарифов) на товары (услуги) и контроль за их применением. Порядок государственного регулирования сборов за аэронавигационное обслуживание полетов воздушных судов пользователей воздушного пространства устанавливается Правительством Российской Федерации.

Во исполнение статьи 64 Воздушного Кодекса РФ Постановлением Правительства РФ от 28.11.2011 № 978 утверждены Правила государственного регулирования сборов за аэронавигационное обслуживание полетов воздушных судов пользователей воздушного пространства. Согласно указанным Правилам государственное регулирование аэронавигационных сборов осуществляется Федеральной службой по тарифам посредством установления ставок аэронавигационных сборов (п.2).

Законодательство Российской Федерации (приказы Минтранса РФ от 02.10.2000 №110, от 17.07.2012 №241), определяющее перечень аэронавигационных сборов, правила и порядок их применения, действовавшее в проверяемый период, устанавливает следующие виды аэронавигационных сборов:

- за аэронавигационное обслуживание на воздушных трассах;
- за аэронавигационное обслуживание на местных воздушных линиях и в районах авиаработ (исключен приказом Минтранса России от 22.07.2013 №254, вступившим в силу с 24.12.2013);
- аэронавигационное обслуживание в районе аэродрома (ставка сбора устанавливается для каждого аэропорта Российской Федерации отдельно).

Сбор за аэронавигационное обслуживание в районе аэродрома устанавливается за аэронавигационное обслуживание воздушных судов при посадке на контролируемый аэродром (аэроузел) на этапах снижения для посадки, захода на посадку, посадки и руления до перрона; при вылете с контролируемого аэродрома (аэроузла) на этапах руления от перрона, взлета и набора высоты до выхода на маршрут обслуживания воздушного движения, а также руление на перроне (за исключением случаев, когда выполнение этой операции осуществляется главным оператором аэропорта или уполномоченной им организацией), включая выполнение следующих услуг:

- организацию воздушного движения;
- планирование и координирование использования воздушного пространства,

включая рассылку сообщений, поступивших в органы ОВД и связанных с выполнением полета, в соответствии с табелем сообщений о движении воздушных судов;

- предоставление средств навигации, радиотехнического обеспечения и связи, каналов связи;

- предоставление услуги обслуживания вылета "Деливери" (за исключением случаев, когда выполнение этой операции осуществляется главным оператором аэропорта или уполномоченной им организацией) (введен приказом Минтранса России от 17.07.2012 №241, в редакции приказа Минтранса России от 22.07.2013 №254, вступил в действие с 24.12.2013);

- аварийное оповещение и координацию полетов при проведении поиска и спасания;

- передачу экипажам оперативной аэронавигационной и метеорологической информации и изменений в аэронавигационной обстановке, включая передачу условий выхода с аэродрома;

- обеспечение дежурств поисково-спасательных воздушных судов и экипажей.

В пунктах посадки и вылета, не обеспеченных диспетчерским обслуживанием, сбор за аэронавигационное обслуживание в районе аэродрома не устанавливается и не применяется.

Ставка сбора за аэронавигационное обслуживание в районе аэродрома устанавливается на одну тонну максимальной взлетной массы воздушного судна и применяется в зависимости от максимальной взлетной массы воздушного судна с соответствующими коэффициентами.

Ставки сборов за аэронавигационное обслуживание пользователей воздушного пространства Российской Федерации утверждены Приказом Федеральной службы по тарифам от 06.07.2010 №141-т/3. Ставки сбора за аэронавигационное обслуживание в районах аэродромов российских пользователей воздушного пространства Российской Федерации, согласно названному приказу ФСТ России, для аэродромов в зоне ответственности филиала «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» установлены в размере 172,7 рубля за одну тонну максимальной взлетной массы.

Законодательство Российской Федерации, действующее в проверяемый период, определяет услугу по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации как государственную услугу. Государственная услуга по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации предоставляется в виде организации и обслуживания воздушного движения, обеспечения авиационной электросвязи, предоставления аэронавигационной и метеорологической информации, поиска и спасения.

Предоставление государственной услуги осуществляется Федеральным агентством воздушного транспорта через подведомственную организацию – ФГУП «Госкорпорация по ОрВД». За предоставление государственной услуги уплачиваются сборы, ставки сборов устанавливаются уполномоченным

федеральным органом исполнительной власти. Взимание сборов осуществляется ФГУП "Госкорпорация по ОрВД".

Магаданским УФАС России, проанализированы Соглашения о порядке расчетов за аэронавигационное обслуживание, заключаемые ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице директора филиала «Аэронавигация Северо-Востока» (Исполнитель) с пользователями воздушного пространства Российской Федерации (Заказчик), предметом которых является порядок расчетов Заказчика за аэронавигационное обслуживание полетов воздушных судов Заказчика из аэропортов, находящихся в пределах границ ответственности Исполнителя (пункт 1.1. соглашения). Из анализа названных соглашений установлено, что ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» при предоставлении пользователям воздушного пространства Российской Федерации услуг по аэронавигационному обслуживанию полетов воздушных судов в районе аэродромов, находящихся в пределах границ ответственности Филиала, устанавливает следующий порядок расчетов:

- оплата за аэронавигационное обслуживание полетов воздушных судов производится по ставкам и на условиях руководящих документов, установленных на Федеральном уровне и действующих на момент фактического оказания услуг (п. 3.3. соглашения);

- за аэронавигационное обеспечение полетов воздушных судов в часы, не предусмотренные регламентом работы, дополнительно производится оплата за каждый час сверх регламента работы Исполнителя по тарифам, установленным Исполнителем самостоятельно и действующим на момент фактического оказания услуг (п. 3.4. соглашения).

Таким образом, за аэронавигационное обслуживание полетов в районе аэродрома в часы не предусмотренные регламентом работы аэропорта и органов ОВД ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» взимает с Заказчика плату по ставкам сборов, установленных уполномоченным федеральным органом исполнительной власти (ФСТ России), и дополнительно плату за каждый час работы за аэронавигационное обслуживание вне регламента работы органов ОВД. Указанный вывод, помимо условий, предусмотренных в соглашении, подтверждается счет-фактурами, предъявленными к оплате за оказанные услуги Заказчикам.

Приложением №1 к соглашениям определена «стоимость 1 часа работы вне регламента центров ОВД филиала «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД». Прейскуранты цен (тарифов) на работы (услуги) прочей авиационной деятельности филиала именуют услугу, оказываемую в рамках пункта 3.4 Соглашения, как «комплекс услуг по продлению регламента структурных подразделений филиала».

Вместе с тем, анализ законодательства Российской Федерации в области предоставления услуг по аэронавигационному обслуживанию, в том числе Воздушного кодекса Российской Федерации, Приказа Минтранса РФ от 02.10.2000 №110 (утратил силу с 01.05.2013), Административного регламента Федеральной аэронавигационной службы по предоставлению государственных услуг по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации, утвержденный приказом Федеральной

аэронавигационной службы от 14.12.2006 №100 (утратил силу с 09.11.2012) показывает, что до 09.11.2012 такой самостоятельной услуги, как аэронавигационное обслуживание полетов в районе аэродрома вне регламента работы аэропорта и центров ОВД, не предусмотрено. Сборы за аэронавигационное обслуживание полетов регулируются государством и не предусматривают введения надбавок (дополнительной платы) за обслуживание вне периода регламента работы аэропорта и центров ОВД.

Правовая позиция арбитражных судов Российской Федерации, принятая с учетом мнения ФСТ России по данному вопросу, так же сводится к тому, что взимание дополнительной платы сверх установленных ФСТ России сборов за аэронавигационное обслуживание в районе аэродрома, не зависимо от того оказывалась услуга во время регламента работы аэродрома и центров ОВД или вне регламента их работы, не допустимо, поскольку противоречит действующему законодательству Российской Федерации.

В связи с изложенным, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу о том, что действия ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» по установлению и взиманию в период с 01.01.2012 по 08.11.2012 дополнительной платы за каждый час сверх регламента работы центров ОВД за аэронавигационное обслуживание пользователей воздушного пространства РФ в районе аэродрома нарушают установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования.

09.07.2012 приказом Минтранса России №208 утвержден Административный регламент Федерального агентства воздушного транспорта предоставления государственной услуги по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации (далее- Административный регламент №208), вступивший в действие с 09.11.2012.

Согласно Административному регламенту №208 государственная услуга по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации предоставляется в виде организации и обслуживания воздушного движения, обеспечения авиационной электросвязи, предоставления аэронавигационной и метеорологической информации, поиска и спасания (п.14). Предоставление государственной услуги осуществляется Федеральным агентством воздушного транспорта через подведомственную организацию – ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» (п.12). За предоставление государственной услуги уплачиваются сборы, ставки сборов устанавливаются уполномоченным федеральным органом исполнительной власти. Взимание сборов осуществляется ФГУП "Госкорпорация по ОрВД" путем выставления счетов за аэронавигационное обслуживание (далее - счет) пользователю с приложением реестров полетов воздушных судов (п.40).

Пунктом 43 Административного регламента №208 предусмотрено, что «за аэронавигационное обслуживание по индивидуальному запросу пользователя воздушного пространства, организуемое органами обслуживания воздушного движения (далее - орган ОВД) с использованием средств связи ОВД, радионавигационных средств и средств посадки вне периода их работы (по предоставлению государственных услуг), установленного инструкцией по производству полетов в районе аэродрома и (или) аэронавигационным паспортом аэродрома, сборы не взимаются. Аэронавигационное обслуживание

вне периода работы соответствующего органа обслуживания воздушного движения, средств связи ОВД, радионавигационных средств и средств посадки предоставляется на основе гражданско-правового договора по экономически обоснованным ценам, согласованным сторонами.

Таким образом, с момента вступления в действие Административного регламента №208, то есть с 09.11.2012, услуга по аэронавигационному обслуживанию в районе аэродрома вне периода работы органов ОВД предоставляется на основе гражданско-правового договора по экономически обоснованным ценам, при этом сборы не взимаются.

Однако, в нарушение пункта 43 Административного регламента №208 ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» взимает с пользователей воздушного пространства РФ за аэронавигационное обслуживание полетов в районе аэродрома вне периода работы аэропорта и соответствующих органов ОВД наряду с самостоятельно установленной платой и сборы за обслуживание в районе аэродрома по ставкам, установленным ФСТ России.

В связи с изложенным, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу о том, что действия ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» по взиманию с 09.11.2012 сборов за аэронавигационное обслуживание в районе аэродрома вне периода работы органов ОВД, по ставкам, утвержденным ФСТ России, при одновременном взимании самостоятельно установленной платы за каждый час сверх регламента работы органов ОВД нарушают установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования.

В целях совершенствования правил формирования и взимания тарифов и сборов за обслуживание воздушных судов в аэропортах и воздушном пространстве Российской Федерации Минтрансом России, приказом от 17.07.2012 №241 «Об аэронавигационных и аэропортовых сборах, тарифах за обслуживание воздушных судов в аэропортах и воздушном пространстве Российской Федерации», вступившим в действие с 01.05.2013, утверждены Перечень и правила формирования тарифов и сборов за обслуживание воздушных судов в аэропортах и воздушном пространстве Российской Федерации (далее- Перечень №241) и Правила взимания рассчитанной на основе тарифов и сборов платы за обслуживание воздушных судов в аэропортах и воздушном пространстве Российской Федерации (далее – Правила №241).

Пунктом 2 Правил №241 предусмотрено, что сборы за аэронавигационное обслуживание в районе аэродрома, установленные по Перечню №241, взимаются за предоставление соответствующих услуг в период работы аэропорта, установленного в соответствии с регламентом работы аэропорта. За обслуживание в аэропортах, осуществляемое вне периода работы аэропорта, органа обслуживания воздушного движения, средств связи ОВД, радионавигационных средств и средств посадки, установленных регламентом работы аэропорта, инструкцией по производству полетов в районе аэродрома и (или) аэронавигационным паспортом аэродрома, соответствующие сборы и тарифы за наземное обслуживание воздушных судов могут увеличиваться в размере до 40% от установленных. Указанная информация подлежит регистрации и опубликованию в установленном порядке.

Указанные требования, в части сборов за аэронавигационное обслуживание в районе аэродрома, утратили силу с 24.12.2013 в связи с изданием Приказа Минтранса от 22.07.2013 №254 «О внесении изменений в приложения №1,2 к приказу Министерства транспорта Российской Федерации от 17.07.2012 №241 «Об аэронавигационных и аэропортовых сборах, тарифах за обслуживание воздушных судов в аэропортах и воздушном пространстве Российской Федерации».

Таким образом, в период с 01.05.2013 по 23.12.2013 за аэронавигационное обслуживание в районе аэродрома, осуществляемое вне периода работы органов ОВД, сборы могли быть увеличены до 40% от установленных ФСТ России ставок, при этом указанная информация подлежала регистрации и опубликованию в установленном порядке.

Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока», в период 2012-2013г.г., помимо ставки за аэронавигационное обслуживание полетов в районе аэродрома, утвержденной ФСТ России, устанавливало и взимало с пользователей воздушного пространства РФ плату за аэронавигационное обслуживание вне периода работы аэропорта и соответствующих органов ОВД за каждый час сверх регламента работы. Согласно справке о тарифах на услуги аэронавигационного обеспечения полетов вне регламента № б/н от 21.04.2014, представленной ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока», «тарифы, применяемые в 2012-2013г.г. филиалом на услуги аэронавигационного обеспечения полетов вне регламента работы центров ОВД, не подлежали регистрации и опубликованию», что противоречит требованиям пункта 2 Правил №241. Кроме того, самостоятельно установленная Предприятием плата за аэронавигационное обслуживание вне периода работы аэропорта и соответствующих органов ОВД взимается за каждый час сверх регламента работы вне зависимости от вида обслуживаемого воздушного судна, в то время как ставки сборов за аэронавигационное обслуживание устанавливаются, в соответствии с законодательством РФ, из расчета на одну тонну максимальной взлетной массы воздушного судна, что не соответствует требованиям установленным пунктом 2 Правил №241 о том, что сборы могут быть увеличены до 40% от установленных ФСТ России ставок.

В связи с изложенным Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что действия ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» по установлению и взиманию с пользователей воздушного пространства РФ в период с 01.05.2013 по 23.12.2013 платы за аэронавигационное обслуживание вне периода работы аэропорта и соответствующих органов ОВД, рассчитанной за каждый час сверх регламента работы, не исчисленной в процентном отношении от установленных ФСТ России ставок сборов за аэронавигационное обслуживание в районе аэродрома, не зарегистрированной и не опубликованной в установленном порядке, нарушает установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования.

Кроме того, Комиссия Магаданского УФАС России отмечает, что анализ Административного регламента Федерального агентства воздушного транспорта предоставления государственной услуги по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации, утвержденный приказом Минтранса России от 09.07.2012 №208 и Правил взимания рассчитанной

на основе тарифов и сборов платы за обслуживание воздушных судов в аэропортах и воздушном пространстве Российской Федерации, утвержденных приказом Минтранса России от 17.07.2012 №241 выявил противоречие пунктов 43 Административного регламента и пункта 2 Правил в части установления и взимания платы за услугу по аэронавигационному обслуживанию в районе аэродрома, предоставляемую пользователям воздушного пространства РФ в период с 01.05.2013 по 23.12.2013.

Однако, Комиссия Магаданского УФАС России, проанализировав действия ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» по взиманию сборов за аэронавигационное обслуживание в районе аэродрома вне периода работы органов ОВД, по ставкам, утвержденным ФСТ России, при одновременном взимании самостоятельно установленной платы за каждый час сверх регламента работы органов ОВД за аэронавигационное обслуживание в районе аэродрома, приходит к выводу о том, что вышеуказанные действия ФГУП «Госкорпорация по ОрВД», в рассматриваемый Комиссией период, не соответствуют ни Административному регламенту от 14.12.2006 №100, ни Административному регламенту №208, ни Правилам №241, что указывает на нарушение установленными нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Возражения ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» (письмо от 21.05.2014 №1-1195) о том, что Указ Президента РФ от 28.02.1995 №221 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» и Постановление Правительства РФ от 07.03.1995 №239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» не предполагают нарушение со стороны филиала пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, Комиссия Магаданского УФАС России находит не соответствующими действующему законодательству и считает их основанными на неполном применении норм законодательства РФ, регулирующего вопросы, связанные с тарифообразованием в области предоставления аэронавигационных услуг.

Ссылки ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» (письмо от 21.05.2014 №1-1195) на письмо ФАС России от 31.12.2013 №АЦ/54346/13 и на пункт 6.1. Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 №30 не имеют правового значения для выводов о наличии нарушения порядка ценообразования, поскольку разъяснения, приведенные в указанных документах, относятся к определению монопольно высоких цен.

В связи с изложенным, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что действия Федерального государственного унитарного предприятия «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» по одновременному взиманию при оказании услуг по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации в

районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и органов организации воздушного движения, в период 2012-2013г.г., самостоятельно установленной платы за каждый час сверх регламента работы органов организации воздушного движения и сборов за аэронавигационное обслуживание в районе аэродрома по ставкам, утвержденным ФСТ России, нарушающие установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования, являются нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Пунктом 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе установление, поддержание монопольно высокой или монопольно низкой цены товара.

В соответствии со статьей 6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование (далее - сопоставимый товарный рынок), при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами.

Комиссией Магаданского УФАС России в ходе анализа действующего законодательства РФ; локальных нормативных актов ФГУП «Госкорпорация по ОрВД»; соглашений о порядке расчетов за аэронавигационное обслуживание, заключаемых ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице директора филиала «Аэронавигация Северо-Востока», в качестве Исполнителя, с пользователями воздушного пространства (Заказчики); счет-фактур, выставляемых Исполнителем, за услуги аэронавигационного обслуживания вне регламента работы аэродрома; прейскуранта цен (тарифов) на работы (услуги) прочей авиационной деятельности, оказываемые филиалом «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» сторонним организациям; расчетов стоимости 1 часа работы вне регламента центров ОВД филиала «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» на территории Магаданской области и Чукотского автономного округа и иной информации, представленной ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока», установлено следующее.

Административный регламент №208, вступивший в действие с 09.11.2012, пунктом 43 устанавливает, что аэронавигационное обслуживание вне периода работы соответствующего органа обслуживания воздушного движения, средств связи ОВД, радионавигационных средств и средств посадки предоставляется на основе гражданско-правового договора по экономически обоснованным ценам, согласованным сторонами, при этом сборы не взимаются.

ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» за услугу аэронавигационного обслуживания в районе аэродрома вне

регламента работы центров ОВД взимает с пользователей воздушного пространства РФ плату, рассчитанную в соответствии со ставками сборов утвержденных ФСТ России, и дополнительно плату по тарифам, установленным самостоятельно за каждый час работы сверх регламента.

Из пояснений ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока», представленных письмом от 21.05.2014 №1-1195, следует, что стоимость услуги аэронавигационного обслуживания в районе аэродрома вне регламента работы центров ОВД определяется из двух составляющих, не являющихся тарифами, регулируемым государством:

- оплаты за обеспечение технологического процесса аэродромного диспетчерского обслуживания воздушного движения, равной ставке сбора за аэронавигационное обслуживание в районе аэродрома, установленной приказом ФСТ России от 06.07.2010 №141-т/63 в размере 172,7 руб. за 1 тонну МВМ воздушного судна;

- дополнительной оплаты, установленной филиалом «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» отдельно по каждому структурному подразделению в расчете на 1 час работы за осуществление ряда мероприятий, включающих процедуры и операции по организации возможности оказания АНО вне периода работы аэропорта и органов ОВД структурных подразделений.

Вместе с тем, Комиссия Магаданского УФАС России отмечает, что из анализа соглашений о порядке расчетов за аэронавигационное обслуживание и счетов – фактур, выставленных за оказанные услуги аэронавигационного обслуживания, не следует, что цена за услугу по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства в районе аэродрома вне регламента работы центров ОВД формируется указанным ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» способом. Кроме того, Комиссия так же отмечает, что включение налога на добавленную стоимость (НДС) в одну так называемую «составляющую» и не включение НДС в другую «составляющую» платы за одну и ту же услугу, так же опровергают приведенный ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» довод. Еще одним доказательством несоответствия, приведенного ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» довода, Комиссия Магаданского УФАС России считает тот факт, что доходы от оказания услуг по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства в районе аэродрома вне регламента работы центров ОВД распределяются на разные статьи доходов, та «составляющая», которая соответствует ставке, установленной ФСТ, относится к доходом по обычным видам деятельности, а «составляющая», которая установлена самостоятельно – к доходам от прочей авиационной деятельности, о чем свидетельствует Пояснительная записка к бухгалтерской отчетности за 2012 и 2013г.г., а так же материалы, представленные письмом от 15.07.2014 №10.1.3-08098 во исполнение определения от 17.06.2014 №75.

Исходя из требований законодательства РФ о том, что цена за услугу по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства в районе аэродрома вне регламента работы органов ОВД должна быть экономически обоснованной, инспекцией Магаданского УФАС России, требованием о предоставлении документов (информации) от 08.04.2014 запрошены расчеты (калькуляции и т.п.) цен (тарифов) на нерегулируемые услуги, оказываемые филиалом «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация

по ОрВД».

Во исполнение указанного требования филиалом «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» представлены расчеты стоимости 1 часа работы вне регламента работы центров ОВД филиала «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД», расположенных на территории Магаданской области и Чукотского автономного округа, по каждому аэропорту отдельно. При этом, не представлены расчеты (калькуляции), обосновывающие размер стоимости аэронавигационного обслуживания в районе аэродрома вне регламента работы центров ОВД, исчисляемой исходя из тонны максимальной взлетной массы в размере 172,70руб./т. мвм. Указанные расчеты так же не были представлены Комиссии теруправления в ходе рассмотрения настоящего дела, в связи с чем, Комиссия приходит к выводу об отсутствии экономического обоснования указанной платы.

Директором по экономике ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» утверждены Временные методические рекомендации по основанию и расчету цены на аэронавигационное обслуживание в районе аэродрома, предоставляемое по индивидуальным запросам пользователей воздушного пространства вне периода работы органов обслуживания воздушного движения с использованием средств связи ОВД, радионавигационных средств и средств посадки (далее- Временный рекомендации), являющиеся приложением №1 к протоколу рабочей группы по совершенствованию нормативной базы, регулирующей финансово-экономическую деятельность ФГУП «Госкорпорация по ОрВД». Указанные Временные рекомендации направлены ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в адрес директоров своих филиалов (исх. № 10.1.2-12466 от 13.11.2012), входящий филиала «Аэронавигация Северо-Востока» от 14.11.2012 №3677.

Временные рекомендации основаны на положениях Административного регламента №208.

Раздел 3 Временных рекомендаций определяет порядок расчета цены оказания услуги по аэронавигационному обслуживанию вне периода работы органа ОВД. Согласно положениям указанного раздела расчет цены услуги производится затратным методом (п. 3.1), затраты формируются на 1 час работы органа ОВД (п.3.2), амортизация не учитывается, так как возмещается в составе аэронавигационных сборов (п. 3.3), рентабельность устанавливается на уровне: 10% для предприятий, финансируемых за счет средств бюджетов всех уровней, 20 % для всех прочих пользователей (п. 3.4), в соответствии с Налоговым Кодексом РФ НДС не начисляется (п. 3.5.).

Комиссия Магаданского УФАС России, проанализировав указанный раздел Временных рекомендаций, не находит противоречия действующему законодательству РФ, в том числе Налоговому Кодексу РФ, Административному регламенту №208.

Взимание ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» платы за услугу аэронавигационного обслуживания в районе аэродрома вне регламента работы органов ОВД, исчисляемой исходя из тонны максимальной взлетной массы в размере 172,70руб./т.мвм нарушает пункт 3.2. Временных рекомендаций, согласно которому затраты формируются на 1 час работы органа ОВД.

Комиссия Магаданского УФАС России, проанализировав счет-фактуры, предъявляемые пользователям воздушного пространства, за услугу аэронавигационного обслуживания в районе аэродрома вне регламента работы центров ОВД установила, что ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» в нарушение требований статьи 149 Налогового Кодекса РФ и пункта 3.5 Временных рекомендаций взимает НДС по ставке 18%. В связи с чем, расходы по НДС, включенные в цену на услугу аэронавигационного обслуживания в районе аэродрома вне регламента работы центров ОВД, превышают сумму необходимых расходов и прибыли.

Согласно расчетам стоимости 1 часа работы вне регламента центров ОВД филиала «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» (расположенных на территории Магаданской области и Чукотского автономного округа) в состав затрат включены: фонд оплаты труда, страховые взносы во внебюджетные фонды, накладные расходы, электрообеспечение. Рентабельность установлена в размере 20%.

Затраты на оплату труда, в представленных расчетах, составляют: по центрам ОВД, расположенным в Магаданской области порядка 64-66% от всех затрат, по центрам ОВД, расположенным в Чукотском автономном округе порядка 62% от всех затрат. Фонд оплаты труда исчислен от часовой тарифной ставки с применением коэффициентов поясных надбавок, специальных доплат, трудоемкости. Из анализа представленных ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» расчетов фонда оплаты труда работников, включенных в расчет стоимости 1 часа работы вне регламента, установлено следующее. Доплата за сверхурочную работу исчислена в двойном размере часовой тарифной ставки с учетом доплат за применение в работе английского языка, за вредные условия труда, за выслугу лет, за работу в праздничные дни, за работу в ночное время, за прием, хранение и выдачу запасных частей и расходных материалов. Указанный расчет не соответствует положениям пунктов 4.3. и 4.7. Коллективного договора филиала «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» на 2010-2013 годы и на 2013-2016 годы поскольку указанные пункты предусматривают следующее. Сверхурочная работа оплачивается с первого часа работы в двойном размере часовой тарифной ставки за каждый час сверх установленной продолжительности рабочего времени в порядке, установленном трудовым законодательством (п.4.7). Часовая тарифная ставка рассчитывается путем деления должностного оклада работника на среднемесячную норму рабочего времени в часах, определяемую путем деления нормы рабочего времени по производственному календарю на количество месяцев в учетном периоде, округленную до сотых (п. 4.3). Тарифная ставка – фиксированный размер оплаты труда работника за исполнение трудовых (должностных) обязанностей определенной сложности (квалификации) за календарный месяц без учета компенсационных, стимулирующих и социальных выплат. Тарифная ставка за календарный месяц - должностной оклад (п. 1.3). То есть расчет оплаты за сверхурочную работу производится от часовой тарифной ставки без учета доплат.

Учитывая, что ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» наряду со стоимостью услуг аэронавигационного обслуживания в районе аэродрома вне регламента работы центров ОВД, установленной самостоятельно, взимало плату исходя из ставок, установленных ФСТ России для услуг аэронавигационного обслуживания в районе аэродрома в размере 172,70

рубля за 1 тонну максимальной взлетной массы, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу о том, что затраты по заработной плате и страховым взносам во внебюджетные фонды, включенные в цену услуг аэронавигационного обслуживания в районе аэродрома вне регламента работы центров ОВД, превышают сумму необходимых расходов и прибыли в силу следующего.

В соответствии со статьей 64 Воздушного Кодекса РФ постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2011 №978 утверждены Правила государственного регулирования сборов за аэронавигационное обслуживание полетов воздушных судов пользователей воздушного пространства. В соответствии с пунктом 6 названных Правил при установлении ставок аэронавигационных сборов применяется метод экономически обоснованных затрат. Пунктом 8 Правил установлено, что Методика расчета ставок аэронавигационных сборов устанавливается Федеральной службой по тарифам, исходя из того что для расчета ставок аэронавигационных сборов определяется размер необходимой валовой выручки, при этом учитываются:

а) расходы, связанные с оказанием услуг организациями, осуществляющими аэронавигационное обслуживание, в том числе:

расходы, связанные с осуществлением аэронавигационного обслуживания, за исключением суммы начисленной амортизации;

расходы, связанные с оплатой услуг, оказываемых кредитными организациями;

б) отчисления на амортизацию основных средств, которые определяются с использованием данных бухгалтерского учета организаций, осуществляющих аэронавигационное обслуживание;

в) нормативная прибыль, определяемая исходя из стоимости основных средств и иных активов, необходимых для оказания соответствующих услуг организациями, осуществляющими аэронавигационное обслуживание, по данным бухгалтерского учета, и нормы прибыли (рентабельности) на капитал. Норма прибыли (рентабельности) на капитал определяется Федеральной службой по тарифам для каждой организации, осуществляющей аэронавигационное обслуживание, в соответствии с методикой расчета размера экономически обоснованных затрат и нормативной прибыли, учитываемых при формировании регулируемых ставок аэронавигационных сборов, утверждаемой Службой;

г) налоги и иные обязательные платежи и сборы, уплачиваемые в соответствии с налоговым законодательством Российской Федерации;

д) субсидии за счет средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации и муниципальных образований.

В соответствии со статьей 252 Налогового Кодекса РФ расходы в зависимости от их характера, а также условий осуществления и направлений деятельности налогоплательщика подразделяются на расходы, связанные с производством и реализацией, и внереализационные расходы (п.2). Согласно статье 253 Налогового Кодекса РФ расходы, связанные с производством и (или) реализацией, подразделяются на: 1) материальные расходы; 2) расходы на оплату труда; 3) суммы начисленной амортизации; 4) прочие расходы. Статьей 318 Налогового

кодекса РФ к прямым затратам отнесены материальные затраты, расходы на оплату труда персонала, участвующего в процессе производства товаров, выполнения работ или оказания услуг, суммы единого социального налога и расходы на обязательное пенсионное страхование, идущие на финансирование страховой и накопительной части трудовой пенсии, начисленные на указанные суммы расходов на оплату труда, а также суммы начисленной амортизации по основным средствам, используемым при производстве товаров, работ или услуг.

В ответ на запрос Магаданского УФАС России от 18.06.2014 №01-10/1898 Федеральная служба по тарифам письмом от 14.07.2014 №ТС-7542/10 пояснила, что при определении стоимостной основы сбора за аэронавигационное обслуживание в районе аэродрома учитываются затраты на оплату труда и отчисления на социальные нужды, рассчитанные исходя из рабочего времени при работе аэропорта по регламенту. Затраты, связанные с дополнительными услугами, оказываемыми органами ЕС ОрВД отдельным пользователям («вне регламента») не могут покрываться из источников, формируемых за счет других пользователей.

На основании совокупного анализа выше приведенных норм права и пояснений ФСТ России Комиссия Магаданского УФАС России установила, что расходы ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» по заработной плате работников, задействованных при оказании услуги аэронавигационного обслуживания полетов в зоне аэродрома, а так же страховые взносы во внебюджетные фонды, начисленные на расходы по их заработной плате, включены в ставку сбора за аэронавигационное обслуживание в зоне аэродрома, установленную ФСТ России. Из чего следует, что при существующей в филиале Аэронавигация Северо-Востока ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» системе расчетов за аэронавигационное обслуживание в районе аэродрома вне регламента работы центров ОВД из двух составляющих (ставка плюс цена рассчитанная предприятием в лице филиала) повторное включение, в полном объеме, расходов по оплате труда и страховым взносам во внебюджетные фонды в стоимость услуг аэронавигационного обслуживания в районе аэродрома вне регламента работы центров ОВД является превышением суммы необходимых для оказания услуги расходов и прибыли.

В связи с изложенным, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что действия Федерального государственного унитарного предприятия «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» по установлению с 09.11.2012 и поддержанию монопольно высоких цен на услугу аэронавигационного обслуживания пользователей воздушного пространства Российской Федерации в районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и центров организации воздушного движения, установленных разделом I «Комплекс услуг по продлению регламента структурных подразделений филиала» Прейскуранта цен (тарифов) на работы (услуги) прочей авиационной деятельности, оказываемые филиалом «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» сторонним организациям, утвержденного директором филиала «Аэронавигация Северо-Востока» 12 декабря 2011г., 14 декабря 2012г., 11 июля 2013г. являются нарушением пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

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 пунктом 1 части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Федеральное государственное унитарное предприятие «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» занимало доминирующее положение в 2012-2013гг. в географических границах Магаданской области и Чукотского автономного округа на рынке услуг по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации в районе аэродрома, в том числе по аэронавигационному обслуживанию в районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и органов организации воздушного движения;
2. Признать действия Федерального государственного унитарного предприятия «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» по созданию дискриминационных условий предоставления услуги по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации в районе аэродрома, в том числе по аэронавигационному обслуживанию в районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и органов организации воздушного движения, при которых ОАО «Авиационная транспортная компания «Ямал» поставлена в неравные условия по сравнению с другими Заказчиками названных услуг, нарушением пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». Прекратить рассмотрение дела в указанной части в связи с добровольным устранением нарушения;
3. Признать действия Федерального государственного унитарного предприятия «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» по одновременному взиманию при оказании услуг по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации в районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и органов организации воздушного движения, в период 2012-2013г.г., самостоятельной установленной платы за каждый час сверх регламента работы органов организации воздушного движения и сборов за аэронавигационное обслуживание в районе аэродрома по ставкам, утвержденным ФСТ России, нарушающими установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования, нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»;
4. Признать нарушением пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» действия Федерального государственного унитарного предприятия «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» по установлению с 09.11.2012 и поддержанию монопольно высоких цен на услугу аэронавигационного обслуживания пользователей воздушного пространства Российской Федерации в районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и

центров организации воздушного движения, установленных разделом I «Комплекс услуг по продлению регламента структурных подразделений филиала» Прейскуранта цен (тарифов) на работы (услуги) прочей авиационной деятельности, оказываемые филиалом «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» сторонним организациям, утвержденного директором филиала «Аэронавигация Северо-Востока» 12 декабря 2011г., 14 декабря 2012г., 11 июля 2013г.;

5. Выдать Федеральному государственному унитарному предприятию «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции для чего,

5.1. Прекратить взимание сборов за аэронавигационное обслуживание в районе аэродрома по ставкам, утвержденным ФСТ России, при оказании услуг по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации в районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и органов организации воздушного движения;

5.2. Оказывать услуги по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации в районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и органов организации воздушного движения по экономически обоснованным ценам, исходя из спроса на услуги, с учетом расходов и прибыли, необходимых для оказания услуг, не допуская установления разных цен на одну и ту же услугу.

6. Выдать Федеральному государственному унитарному предприятию «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» предписание об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, для чего:

принять меры организационного характера по недопущению выявленных нарушений пунктов 1, 8, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно, устанавливать цены на аэронавигационное обслуживание пользователей воздушного пространства Российской Федерации в районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и органов организации воздушного движения в соответствии с порядком ценообразования, установленным нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом расходов и прибыли, необходимых для оказания услуг, исходя из спроса на услуги, для чего:

– ознакомить сотрудников ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» филиала «Аэронавигация Северо-Востока», обеспечивающих функции по договорной работе с клиентами и функции по расчету цен на услуги по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации в районе аэродрома вне регламента работы аэродрома и органов организации воздушного движения, с содержанием настоящего решения;

– провести беседу с указанными выше сотрудниками в целях недопущения в дальнейшем выявленных нарушений;

– иные меры организационного характера по усмотрению руководства ФГУП

«Госкорпорация по ОрВД».

7. В связи с тем, что при рассмотрении дела установлено нарушение антимонопольного законодательства, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, направить материалы дела должностному лицу Магаданского УФАС России для принятия мер в соответствии с КоАП РФ.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия. Датой принятия решения является дата его изготовления в полном объеме.