**РЕШЕНИЕ**

**по делу № 017/01/10-33/2020**

18 марта 2021 года г. Кызыл

*Резолютивная часть решения объявлена 16 марта 2021 года*

*В полном объёме решение изготовлено 18 марта 2021 года*

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

«…» - руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

«…» - начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

«…» – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

в присутствии представителя Республиканского казенного предприятия «Авиакомпания «Тувинские авиационные линии» «…», действующего на основании доверенности от 08.10.2020 года,

в отсутствии надлежащим образом извещенных законных представителей Общества с ограниченной ответственностью «АГ»,

рассмотрев дело № 017/01/10-33/2020, возбужденное в отношении Республиканского казенного предприятия «А», ИНН «…», ОГРН «…», КПП «…», дата регистрации: «…» года, юридический адрес: 667008, «…», (далее – РКП «А», Предприятие) по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг

по хранению авиационного топлива, путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, в части включения в проекты дополнительного соглашения и договора на услуги хранение авиационного топлива положений о цене с ограничениями по срокам хранения, чем ущемлены (могут быть ущемлены) законные интересы, в том числе ООО «АГ» (ИНН 2466127366),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Тывинского УФАС России 11.08.2020 года (вх. № 4243) поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью «АГ», ИНН «…» (далее – ООО «АГ», Общество, Заявитель) на действия Республиканского казенного предприятия «А», ИНН «…», ОГРН «…», КПП «…», дата регистрации «…» года, (далее – РКП «А», Предприятие) в части установления в проекте договора об оказании услуг по хранению и сливу нефтепродуктов тарифов, не соответствующих утвержденным органом регулирования.

К заявлению приложены: Проект договора об оказании услуг по хранению и сливу нефтепродуктов с приложением протокола согласования цены; решение единственного участника ООО «АГ» № 40 от 12.05.2020 года; Свидетельство об удостоверении факта принятия решения единственным участником ООО; Устав ООО «АГ»; Постановление Службы по тарифам Республики Тыва от 16.10.2019 года № 22.

Согласно письменным пояснениям Заявителя и приложенных к нему документов, а также представленных на запрос сведений установлены следующие обстоятельства:

22.09.2017 года между ООО «АГ» (заказчик) и РКП «А» (исполнитель) заключен договор об оказании услуг по хранению и сливу нефтепродуктов № 67-12/2016. Согласно приложениям № 1 и № 2 указанного договора протоколом согласованы цены:

- на оказании услуг по хранению за сутки 1 тонны в размере 23,6 рублей с НДС;

- на оказании услуг по наливу 1 тонны в размере 33,04 рублей с НДС;

В декабре 2019 года согласно письменным пояснениям ООО «АГ», РКП «А» направило в адрес Общества дополнительное соглашение (копия приложена). Согласно указанного дополнительного соглашения от

02.12.2019 года, не подписанного сторонами установлена следующая цена услуги по хранению 1 (одной) тонны за месяц в размере 1500 рублей.

16.06.2020 года (исх. № Исх-2020/1925) ООО «АГ» направило в адрес РКП «А» письмо, согласно которого Общество ссылаясь на поступившее дополнительное соглашение 02.12.2019 года указывает, что в данном соглашении тариф установлен за тонну ГСМ при хранении в течении 1 месяца, в то же время, Службой по тарифам Республики Тыва определен тариф без определения периода хранения. Таким образом, ООО «АГ» отмечает, что предлагаемое РКП «А» изменение не соответствует тарифу. Также в письме указано, что договор не предусматривает одностороннего изменения тарифов, в связи с чем заключение дополнительного соглашения возможно только текущим числом. На основании изложенного, Общество отказалось от подписания дополнительного соглашения в предлагаемой редакции.

Далее, Обществом поясняется, что РКП «А» для оформления отношений по хранению авиационного топлива, направило в ООО «АГ» проект договора от июля 2020 года без приложения подтверждающих документов. Согласно указанного проекта стоимость хранения составляет 5 788 рублей без НДС за один календарный месяц на тонну авиационного топлива.

06.07. (без указания года) представлен скрин-шот где получателю РКП «А» направлено электронное сообщение со следующим текстом: «*Добрый день! Посмотрите, пожалуйста, в направленном договоре снова стоимость услуг за месяц!*».

Согласно письменным пояснениям ООО «АГ» ответных писем по данному вопросу со стороны РКП «А» не поступало.

01.10.2020 года согласно письменным пояснениям РКП «А» (вх. № 5306 от 08.10.2020 года) по просьбе ООО «АГ» был направлен проект договора на хранение авиационного топлива ТС-1, с указанием тарифа, утвержденного Службой по тарифам Республики Тыва без ограничения по сроку хранения.

По результатам рассмотрения заявления ООО «АГ» Тывинским УФАС России приказом от 10.09.2020 года № 233 возбуждено дело № 017/01/10-33/2020 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении РКП «А» по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по хранению авиационного топлива, путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования в части включения в проекты

дополнительного соглашения и договора на услуги хранение авиационного топлива положений о цене с ограничениями по срокам хранения, чем ущемлены (или могут быть ущемлены) законные интересы в том числе ООО «АГ» (ИНН «…»).

Определением от 10.09.2020 года рассмотрение дела № 017/01/10-33/2020 в отношении РКП «А» назначено на 15.10.2020 года в 16 часов 00 минут.

До рассмотрения дела от РКП «А» в адрес Тывинского УФАС России поступили следующие документы (вх. № 5306 от 08.10.2020 года), запрошенные определением от 10.09.2020 года, а именно: Устав, свидетельства ИНН и ОГРН, Распоряжение о назначении исполняющего обязанности директора, письменные пояснения.

В ходе рассмотрения дела представитель РКП «А» поддержав представленные письменные пояснения, отметил, что такая стоимость услуг указана ошибочно, на данный момент все выяснилось и 01.10.2020 года направлен проект договора уже с тем тарифом, который указан в постановлении Службы по тарифам Республики Тыва, в связи с чем никакого нарушения закона либо чьих-то прав не произошло.

Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 017/01/10-33/2020, изучив материалы дела, выслушав устные пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, пришла к выводу о необходимости получения дополнительных доказательств по делу, в связи с чем, рассмотрение дела определением от 15.10.2020 года отложено на 11.11.2020 года в 16 часов 00 минут.

До рассмотрения дела от ООО «АГ» в адрес Тывинского УФАС России поступило ходатайство (вх. № 5591 от 26.10.2020 года) о прекращении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении РКП «А», в связи с тем, что Предприятие устранило замечание, исправило условия проекта договора по хранению топлива на территории аэропорта «Кызыл», при этом, Обществом указывается о приложении данного договора к настоящему письму, который не приобщен.

Рассмотрев заявленное ходатайство, Комиссия пришла к выводу о том, что оно не подлежит удовлетворению, а дело о нарушении РКП «А» антимонопольного законодательства - прекращению по данному основанию. При этом Комиссия руководствовалось следующим.

В соответствии с частью 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства прекращается в случае:

1) отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии);

2) ликвидации юридического лица - единственного ответчика по делу;

3) смерти физического лица - единственного ответчика по делу;

4) наличия вступившего в силу решения антимонопольного органа об установлении факта нарушения антимонопольного законодательства в отношении рассматриваемых комиссией действий (бездействия);

5) истечения срока давности, предусмотренного статьей 41.1 настоящего Федерального закона.

Закон о защите конкуренции не предусматривает возможности прекращения рассмотрения дела в случае отказа заявителя от изложенных в заявлении, указывающем на признаки нарушения антимонопольного законодательства, требований о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства, не придает в данном случае позиции заявителя значение, поскольку запрещенные этим законом деяния хотя и совершаются зачастую в отношении конкретных лиц, но по своему характеру не могут не причинять вред общественным интересам.

В рассматриваемом случае удовлетворение ходатайства заявителя означало бы отказ Тывинского УФАС России от выполнения возложенных на него функций по обеспечению государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, выявлению нарушений антимонопольного законодательства, принятию мер по их прекращению и привлечению к ответственности за такие нарушения.

Таким образом, заявленное ООО «АГ» ходатайство не может рассматриваться в качестве обстоятельства, влекущего прекращение рассмотрения дела.

Кроме того, в целях установления всех фактических обстоятельств дела определением от 15.10.2020 года на основании части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции в срок **до 06 ноября 2020 года у** РКП «А» и ООО «АГ» запрошены сведения, которые не представлены в установленный срок и на рассмотрение 11.11.2020 года в 16 часов 00 минут.

Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 017/01/10-33/2020, изучив материалы дела, пришла к выводу о необходимости получения истребованных Определением от 15.10.2020 года документов по делу, в связи с чем, рассмотрение дела отложено.

Определением от 11.11.2020 года рассмотрение дела в отношении РКП

«А» было назначено на 03 декабря 2020 года в 16 часов 00 минут по адресу: г. Кызыл, ул. Комсомольская, д. 122 «а», каб. 9, 2 этаж.

До рассмотрения дела от ООО «АГ» в адрес Тывинского УФАС России во исполнение определения от 15.10.2020 года об отложении рассмотрения дела поступили документы (вх. № 5991 от 20.11.2020 года): копия подписанного договора об оказании услуг по хранению нефтепродуктов и по обеспечению заправки воздушных судов авиационным топливом; скрин-шот электронной почты на 1 л. в 1 экз.

В свою очередь, от РКП «А» в адрес Тывинского УФАС России также поступили документы (вх. № 6151 от 01.12.2020 года) запрошенные определением от 15.10.2020 года: копия подписанного договора об оказании услуг по хранению нефтепродуктов и по обеспечению заправки воздушных судов авиационным топливом; копия письма ООО «АГ» от 24.09.2020 года исх. № ИСХ-2020/3455; копия договора хранения топлива № 116.1-07/2019 от 19.07.2019 года, подписанная со стороны РКП «А»; копия подписанного сторонами дополнительного соглашения к договору № 116.1-07/2019 от 19.07.2019 года, где установлены также положения о цене с ограничениями по срокам хранения.

В ходе рассмотрения дела представитель РКП «А» на вопрос Комиссии о причине установления положения о цене с ограничениями по срокам хранения в дополнительном соглашении к договору № 116.1-07/2019 от 19.07.2019 года отметил, что указанный договор не подписан контрагентом, при этом, о действии в настоящее время данного дополнительного соглашения пояснений дать не может.

Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 017/01/10-33/2020, выслушав устные пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, изучив материалы дела, пришла к выводу о необходимости получения дополнительных документов по делу.

Определением от 03.12.2020 года рассмотрение дела в отношении РКП «А» было назначено на 28 января 2021 года в 16 часов 00 минут по адресу: г. Кызыл, ул. Комсомольская, д. 122 «а», каб. 9, 2 этаж.

До рассмотрения дела от АО «ИА» в адрес Тывинского УФАС России поступили документы во исполнение запроса (вх. № 6267 от 10.12.2020 года): копия договора № 57-04/2019 на наземное обслуживание воздушных судов от 01.04.2019 года; копия договора № 116.1-07/2019 на хранение топлива от 19.07.2019; копия договора № 107-06/2019 поставки нефтепродуктов от 21.06.2019 года; дополнительные соглашения к указанным договорам, счета, выставленные РКП «А», платежные поручения.

В свою очередь, от РКП «А» в адрес Тывинского УФАС России также поступила копия дополнительного соглашения (вх. № 230 от 20.01.2021 года) запрошенная определением от 03.12.2020 года.

В ходе рассмотрения дела представитель РКП «А» на вопрос Комиссии о причинах различия текста, предоставленных РКП «А» и ОА «ИА» дополнительного соглашения от 02.12.2019 года, пояснил, что дополнительных соглашений было очень много, нашли заключенный с обеих сторон, ранее предоставили не подписанный другой стороной договор и дополнительное соглашение к нему, а работа осуществляется по подписанному сторонами дополнительному соглашению, которое предоставлено в материалы дела сопроводительным письмом от 20.01.2021 года (вх. Тывинского УФАС России № 230).

Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 017/01/10-33/2020, выслушав устные пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, изучив материалы дела, пришла к выводу о необходимости получения дополнительных документов по делу.

Определением от 28.01.2021 года рассмотрение дела в отношении РКП «А» было назначено на 17 февраля 2021 года в 16 часов 00 минут по адресу: г. Кызыл, ул. Комсомольская, д. 122 «а», каб. 9, 2 этаж.

До рассмотрения дела от ОА «ИА» в адрес Тывинского УФАС России поступили письменные пояснения и документы во исполнение запроса (вх. № 642 от 12.02.2021 года, вх. № 655 от 15.02.2021 года): копия договора № 116.1-07/2019 на хранение топлива от 19.07.2019 года с приложениями; копия дополнительного соглашения от 29.12.2020 года к указанному договору, копии счет-фактур и платежных поручений.

Явившийся на рассмотрение дела 17.02.2021 года представитель РКП «А» пояснил, что экономистами расчет производился помесячно, однако, фактически в связи с тем, что авиатопливо расходовалось быстро, оговорка в тарифе помесячно не действовала.

17.02.2021 года в ходе рассмотрения дела № 017/01/10-33/2020 Комиссией Тывинского УФАС России принято решение об отложении рассмотрения дела на основании пункта 3 части 1.1 статьи 47, части 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, в связи с необходимостью принятия заключения об обстоятельствах дела № 017/01/10-33/2020, в связи с чем, определением от 17.02.2021 года рассмотрение дела № 017/01/10-33/2020 отложено и назначено на 16.03.2021 г. на 16 часов 00 часов (время местное).

16.03.2021 года в ходе рассмотрения дела № 017/01/10-33/2020

представитель РКП «А» пояснил, что тариф на хранение авиационного топлива для ОА «ИА» установлен ниже максимальных тарифов поскольку авиакомпания осуществляет социально значимые авиарейсы в Москву. Поэтому оговорка в месяц фактически никоим образом не повлияла, не ухудшила положение, не нарушила интересы третьей стороны и на регулируемые государственные отношения не отразилось. Умысла злоупотребить своим положением как доминирующим субъектом на рынке или ухудшить чье-то положение не имели.

Комиссия Тывинского УФАС России, изучив материалы дела № 017/01/10-33/2020, выслушав устные пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, приходит к следующим выводам.

Часть 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения: монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции; недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

В силу статьи 3 названного Закона его действие распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В соответствии с частью 1 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

В свою очередь, пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции установлен запрет на злоупотребление хозяйствующим

субъектом доминирующим положением, в частности на 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 действия по нарушению установленного нормативным правовым актом порядка ценообразования.

Обязательным элементом состава нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, является специальный субъект – хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение.

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

Уставом РКП «А», согласованным Министром земельных и имущественных отношений Республики Тыва «…», утвержденным исполняющим обязанности Министра дорожно-транспортного комплекса Республики Тыва «…» от 2020 года предусмотрено, что предприятие создано для достижения следующих целей:

- выполнение и обеспечение социально значимых авиарейсов, организуемых Правительством Республики Тыва;

- выполнение и обеспечение полетов воздушных судов по предупреждению и ликвидации последствий стихийных бедствий, чрезвычайных ситуаций, оказания медицинской помощи населению, авиационной охране лесов;

- удовлетворения нужд жителей и организаций Республики Тыва в воздушных перевозках пассажиров, багажа, грузов, почты и авиационных работах в различных отраслях хозяйства;

- других целей, поставленных собственником (пункт 2.1).

Для достижения указанных целей, предприятие осуществляет в установленном законодательством Российской Федерации порядке в том числе следующие виды деятельности:

- авиатопливообеспечение воздушных перевозок;

- транспортировка, хранение и реализация материальных ценностей, авиационных и других видов топлива и смазочных материалов интересах юридических и физических лиц, которые пользуются услугами аэропорта

Кызыл;

- аэропортовая деятельность в части обеспечения спецмашинами работ по заправке авиационными горюче-смазочными материалами (далее - ГСМ) и специальными жидкостями воздушных судов, сливу авиационных ГСМ из баков воздушных судов.

Правовые основы использования воздушного пространства Российской Федерации и деятельности в области авиации установлены Воздушным кодексом Российской Федерации.

Статьей 64 Воздушного кодекса Российской Федерации (далее – ВК РФ) предусмотрено, что 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, а также правила продажи билетов, выдачи грузовых накладных и других перевозочных документов устанавливаются уполномоченным органом в области гражданской авиации (часть 2 статьи 64 ВК РФ).

Тарифы на относящиеся к сфере естественной монополии услуги в области гражданской авиации и ставки сборов за данные услуги устанавливаются в соответствии с законодательством Российской Федерации о естественных монополиях (часть 3 статьи 64 ВК РФ).

Перечень и правила формирования тарифов и сборов за обслуживание воздушных судов в аэропортах и воздушном пространстве Российской Федерации установлены приказом Минтранса России от 17.07.2012 года № 241 «Об аэронавигационных и аэропортовых сборах, тарифах за обслуживание воздушных судов в аэропортах и воздушном пространстве Российской Федерации» (далее - Приказ № 241).

Пунктами 7 и 9 Приказа № 241 установлено, что тарифы за наземное обслуживание взимаются по факту оказания услуг и в размере, действующем на дату выполнения (окончания выполнения) соответствующих услуг. Взимание и применение не зарегистрированных и/или не опубликованных в установленном порядке сборов, тарифов за наземное обслуживание, понижающих коэффициентов, предусмотренных пунктами 2 и 8 настоящего приложения, цен на материально-технические ресурсы, не допускается.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.04.2008

года № 293 утвержден перечень услуг субъектов естественных монополий в том числе в аэропортах, цены (тарифы, сборы) на которые регулируются государством:

1. Обеспечение взлета, посадки и стоянки воздушных судов,

2. Предоставление аэровокзального комплекса,

3. Обеспечение авиационной безопасности,

4. Обслуживание пассажиров,

5. Обеспечение заправки воздушных судов авиационным топливом,

6. Хранение авиационного топлива.

Таким образом, для применения хозяйствующим субъектом тарифов на услуги по хранению авиационного топлива и обеспечению заправки авиационным топливом воздушного судна, подлежащих государственному регулированию, необходимы соответствующие правовые основания, а именно утверждение тарифа в установленном порядке уполномоченным органом, регистрация/публикация тарифа в установленном порядке. При отсутствии утвержденного тарифа правовые основания для его применения хозяйствующим субъектом в отношениях с авиаперевозчиками отсутствуют.

Наличие установленного для субъекта регулирования тарифа является одним из необходимых условий для заключения договоров на оказание таким субъектом регулируемых государством услуг. В случае отсутствия установленного тарифа договор заключен быть не может. Взимание платы за такую услугу будет незаконным.

При этом, пунктом 6 Положением об участии органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов в осуществлении государственного регулирования и контроля деятельности субъектов естественных монополий и о пределах такого регулирования и контроля, утвержденного Постановление Правительства РФ от 10.12.2008 № 950 предусмотрено, что 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.

Указанный перечень утверждается федеральным органом исполнительной власти по регулированию естественных монополий на основе анализа деятельности конкретного субъекта естественной монополии в сфере услуг в транспортных терминалах, портах и аэропортах.

Согласно пункта 1 Положения о Службе по тарифам Республики Тыва и ее структуры, утвержденного Постановление Правительства Республики Тыва от 04.05.2017 N 200 Служба по тарифам Республики Тыва (далее - Служба) является органом исполнительной власти Республики Тыва, осуществляющим функции по реализации государственной политики в области цен и тарифов в отраслях, где применяется государственное регулирование цен и тарифов, отнесенных к ведению Республики Тыва, в том числе по контролю и надзору в установленной сфере деятельности.

Постановлением Службы по тарифам Республики Тыва от 16.10.2019 года № 22 (Постановление № 22), установлены предельные максимальные тарифы на обеспечение заправки воздушных судов авиационным топливом и хранением авиационного топлива для РКП «А» на 2019 - 2020 годы:

| | Наименование услуг | Единица измерения | Тариф (без НДС) |
|---|---|---|---|
| 1. | Обеспечение заправки воздушных судов авиационным топливом | руб./тн. | 1151,00 |
| 2. | Хранение авиационного топлива | руб./тн. | 5788,00 |

В свою очередь пунктом 5.3.4(2) Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 N 331 предусмотрено, что Федеральная антимонопольная служба (далее – ФАС России) формирует и ведет реестр 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).

Согласно информации, размещенной на официальном сайте ФАС России в информационно-телекоммуникацонной связи «Интернет» в

разделе «Реестр субъектов естественных монополий» (ссылка: http://fas.gov.ru/pages/activity/tariffregulation/reestr-subektov-estestvennyix-monopolij.html) РКП «А» отсутствует в реестре.

Между тем, в соответствии со статьей 10 Закона о естественных монополиях органы регулирования естественных монополий формируют и ведут реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляются государственные регулирование и контроль. Основаниями для введения государственного регулирования деятельности в отношении субъекта естественной монополии и включения его в данный реестр являются заявление хозяйствующего субъекта, предложения федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления, общественных организаций потребителей, их ассоциаций и союзов.

В соответствии с Приказом ФСТ России от 13.10.2010 N 481-э «Об утверждении Порядка рассмотрения документов, представляемых для принятия решения о введении, изменении или прекращении регулирования деятельности субъектов естественных монополий, и перечня таких документов» Реестр субъектов естественных монополий представляет собой базу данных, содержащую в бумажной и электронной форме информацию о хозяйствующих субъектах (юридических лицах), занятых производством (реализацией) товаров (услуг) в условиях естественной монополии в топливно-энергетическом комплексе, на транспорте, связи, в сфере водоснабжения и (или) водоотведения (наименование, юридический и почтовый адреса, банковские реквизиты, телефоны, коды, данные об объемах оказываемых услуг, выручке и т.д.).

Реестр субъектов естественных монополий носит заявительный характер и формируется на основании информации, полученной от федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления, общественных объединений потребителей, их ассоциаций и союзов, а также по заявлению самих организаций о включении их в Реестр либо исключении их из Реестра.

При этом, отсутствие хозяйствующего субъекта в Реестре субъектов естественных монополий не может свидетельствовать об отсутствии у него статуса естественной монополии.

В случае отсутствия хозяйствующего субъекта в реестре субъектов естественной монополии, принадлежность хозяйствующего субъекта к субъектам естественных монополий определяется путем установления

факта осуществления им деятельности в сферах, указанных в статье 4 Закона о естественных монополиях, а также соответствия его признакам, указанным в статье 3 Закона о естественных монополиях.

При рассмотрении вопроса об отнесении хозяйствующего субъекта к субъектам естественной монополии в соответствии со статьей 3 Закона о естественных монополиях следует установить два основных критерия:

1. Наличие у хозяйствующего субъекта во владении на праве собственности или ином законном основании объектов имущества, используемого для осуществления регулируемой деятельности в сферах, указанных в статье 4 Закона о естественных монополиях;

2. Наличие факта осуществления регулируемой деятельности в сферах, указанных в статье 4 Закона о естественных монополиях.

Кроме этого, следует иметь ввиду, что в отношении субъектов естественных монополий органами регулирования естественных монополий может применяться ценовое регулирование, осуществляемое посредством определения (установления) цен (тарифов) или их предельных уровней.

Таким образом, факт наличия установленного тарифа (его предельного уровня) также является подтверждением отнесения хозяйствующего субъекта к субъекту естественной монополии.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности РКП «А» является перевозка воздушным транспортом, подчиняющимся расписанию.

Кроме того, Тывинским УФАС России проведен обзор состояния конкурентной среды на рынке услуг хранения авиационного топлива в целях обеспечения заправки воздушных судов, оказываемых в аэропорту города Кызыла Республики Тыва в 2019 году, по результатам которого установлено, что РКП «А» занимает доминирующее положение как субъект естественной монополии.

Таким образом, в силу положений статьи 4 Закона о естественных монополиях, статьи 5 Закона о защите конкуренции РКП «А» занимает доминирующее положение на рынке хранения авиационного топлива в целях обеспечения заправки воздушных судов, оказываемых в аэропорту города Кызыла Республики Тыва в 2019 году.

Следовательно, в силу своего доминирующего положения РКП «А» обязано соблюдать запреты, установленные статьей 10 Закона о защите конкуренции.

При этом, для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением, то есть нарушения антимонопольного законодательства достаточно наличия или угрозы наступления любого из следующих последствий:

-недопущения конкуренции,

-ограничения конкуренции,

-устранения конкуренции

-ущемления интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Рассматриваемая форма злоупотребления доминирующим положением ограничена и разделена на два самостоятельных состава:

а) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности;

б) ущемление интересов неопределенного круга потребителей.

По смыслу статьи 10 Закона о защите конкуренции состав правонарушения по злоупотреблению доминирующим положением имеет место не только тогда, когда доказан факт ущемления интересов, но и в случаях, когда создается угроза наступления таких последствий.

Согласно информации, представленной РКП «А» (вх. Тывинского УФАС России № 6151 от 01.12.2020 года) на определение от 11.11.2020 года, которым запрошены в том числе договоры (со всеми приложениями) хранения авиационного топлива, заключенные РКП «А» с контрагентами с 01.10.2019 года по истекший период 2020 года следует что 19.07.2019 года между ОА «ИА» (ИНН 3808091156) и Предприятием заключен договор № 116.1-07/2019 на хранение топлива от 19.07.2019 года, согласно которому стороны дополнительным соглашением от 02.12.2019 года составили и подписали протокол согласования цены.

Указанным протоколом предусмотрено, что стороны подтверждают, что на дату подписания Договора на оказание услуг по хранению топлива № 116.1-07/2019 от 19.07.2019 года цена услуг по хранению 1 (одной) тонны /за месяц нефтепродуктов составляет:

| Перечень услуг | Тариф, руб./тонна в т.ч НДС 20% |
|---|---|
| Хранение нефтепродуктов | 1200,00 |

| | |
|---|---|
| (топливо для реактивных двигателей марки ТС-1.ГОСТ10227-86) | |

Аналогичные сведения представлены ОА «ИА» (вх. Тывинского УФАС России № 6478 от 21.12.2020 года).

В то же время, РКП «А» (вх. Тывинского УФАС России № 230 от 01.12.2020 года) представлено также аналогичное Дополнительное соглашение от 02.12.2019 года с подписанным сторонами протоколом согласования цены без ограничения по срокам в месяц.

В целях уточнения разногласий положений указанных дополнительных соглашений, в адрес ОА «ИА» 28.01.2021 года исх. № 4-315 направлен повторный запрос.

12.02.2021 года (вх. Тывинского УФАС России № 642) ОА «ИА» представлено повторно указанное дополнительное соглашение от 02.12.2019 года с подписанным сторонами протоколом согласования цены с ограничением по срокам – «месяц». При этом, 15.02.2021 года (вх. Тывинского УФАС России № 642) ОА «ИА» также представлены письменные пояснения, согласно которым оплата хранения авиатоплива ОА «ИА» в РКП «А» производится за фактическое количество авиатоплива в месяц (остаток авиатоплива на начало + приход авиатоплива за месяц).

В свою очередь, согласно пояснениям представителя РКП «А» в ходе рассмотрения дела 17.11.2020 года экономистами Предприятия расчет производился помесячно, однако, фактически в связи с тем, что авиатопливо расходовалось быстро, оговорка в тарифе помесячно не действовала.

Оценив собранные по делу доказательства, а также приняв во внимание пояснения РКП «А» и ОА «ИА», Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что **тариф за хранение авиационного топлива РКП «А» устанавливался для контрагентов с ограничениями по срокам.**

Согласно информации, представленной Службой по тарифам Республики Тыва (вх. № 4059 от 28.07.2020 года) Постановлением № 22 установлен предельный максимальный тариф за хранение авиационного топлива в экономически обоснованном размере 5 788 рублей за тонну авиационного топлива, принятого на хранение.

Согласно пункту 4.14.1 Перечня и правил формирования тарифов и сборов за обслуживание воздушных судов в аэропортах и воздушном

пространстве Российской Федерации, утвержденных Приказом Минтранса России от 17.07.2012 N 241 (далее – Правилам формирования тарифов № 241) тариф устанавливается на одну тонну авиационного топлива в сутки или на одну тонну авиационного топлива, принятого на хранение.

Плата за хранение авиационного топлива определяется на основе установленного тарифа, веса принятого на хранение авиационного топлива и времени хранения в сутках (при этом часть суток округляется до целых суток) или на основе установленного тарифа и веса принятого на хранение авиационного топлива.

Таким образом, тариф за хранение авиационного топлива для РКП «А» Службой по тарифам Республики Тыва установлен на одну тонну авиационного топлива, принятого на хранение без ограничения по срокам.

При этом, согласно информации, представленной ОА «ИА» (вх. Тывинского УФАС России № 642 от 12.02.2021 года) между ОА «ИА» и РКП «А» заключено дополнительное соглашение от 29.12.2020 к Договору на оказание услуг по хранению топлива № 116.1-07/2019 от 19.09.2019 года в силу которого стороны составили и подписали протокол согласования цены на основании Постановления Службы по тарифам Республики Тыва от 25.12.2020 года, которым установлены предельные максимальные тарифы на обеспечение заправки воздушных судов авиационным топливом и хранением авиационного топлива для РКП «А» на 2021 год.

Между тем, доминирование на соответствующем товарном рынке само по себе налагает на субъекта такого доминирования, помимо гражданско-правовых обязанностей, возникающих из его договорных отношений с контрагентами, еще и обязанности публичные, выражающиеся, в частности, в запрете злоупотребления доминирующим положением. В числе прочего, данная обязанность подразумевает необходимость совершения доминирующим субъектом действий, которые бы поддерживали товарный рынок в таком положении, как если бы данный рынок находился в состоянии конкуренции.

Как указывалось ранее, по смыслу части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции состав правонарушения по злоупотреблению доминирующим положением имеет место не только тогда, когда доказан факт ущемления интересов третьих лиц, но и в случаях, когда создается угроза наступления таких последствий.

В настоящем случае достаточно доказать, что в результате применения РКП «А» тарифа за хранение авиационного топлива на одну тонну с ограничениями по срокам интересы третьих лиц могли быть ущемлены, то

есть в предмет доказывания входит установление подлежащих защите интересов третьих лиц и возможное влияние противоправных действий на указанные интересы, что и было установлено в настоящем деле с учетом представленных по делу доказательств.

На основании вышеизложенного, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 017/01/10-33/2020 пришла к выводу, что действия РКП «А» по нарушению установленного нормативно-правовыми актами порядка ценообразования путем необоснованного установления для контрагентов тарифа за хранение тонны авиационного топлива с ограничениями по срокам содержат в себе признаки злоупотребления доминирующим положением и нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Тывинским УФАС России в порядке статьи 48.1 Закона о защите конкуренции 17.02.2021 года принято заключение об обстоятельствах дела № 017/01/10-33/2020, направленное в адрес РКП «А» и ООО «АГ».

ООО «АГ» в соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции до оглашения резолютивной части решения по настоящему делу возражения на заключение об обстоятельствах дела № 017/01/10-33/2020 в адрес Комиссии Тывинского УФАС России не представлены.

16.03.2021 года (вх. № 1255) РКП «А» представило в адрес Тывинского УФАС России письменные пояснения на заключение об обстоятельствах дела № 017/01/10-33/2020 в котором Предприятие отмечает, что по просьбе руководства ОА «ИА» пошло на большие уступки и сильно снизило тариф (с 5788 руб/тн без НДС до 1200 руб/тн в том числе НДС) на хранение авиационного топлива, поскольку авиакомпания выполняет социально значимый авиарейс по маршруту Кызыл-Москва-Кызыл. В связи с указанными обстоятельствами, приведены выводы, что интересы ОА «ИА» не только не нарушены или ущемлены, а даже ОА «ИА» получила хорошую экономию своих денежных средств, соответственно, действия по установлению в дополнительном соглашении к договору на хранение авиатоплива тарифа с ограничениями по срокам в месяц фактически не привело и не могло привести к ущемлению интересов третьих лиц, в том числе ОА «ИА».

Аналогичные доводы изложены представителем РКП «А» в ходе рассмотрения дела 16.03.2021 года.

В свою очередь, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 017/01/10-33/2020 на указанные доводы сообщает следующее.

Из предписаний абзаца 3 пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) следует, что

предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Вышеуказанное свидетельствует о том, что Предприятие изначально, планируя свою финансово-хозяйственную деятельность нацелено на получение прибыли от своей деятельности, иное поведение хозяйствующего субъекта не согласуется с указанным понятием.

Пунктом 7 Положения о государственном регулировании цен (тарифов, сборов) на услуги субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах, аэропортах и услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 23.04.2008 N 293 (далее – Положение № 293) определено, что тарифы устанавливаются в виде фиксированных (предельных максимальных или минимальных) ценовых ставок тарифов. Фиксированные (предельные максимальные или минимальные) ставки тарифов могут устанавливаться как в виде абсолютных значений, так и в виде индексов к действующему уровню тарифов. Минимальная величина тарифов должна обеспечивать покрытие расходов субъектов регулирования на оказываемые услуги с учетом объема этих услуг.

В рамках указанного подхода Службой по тарифам Республики Тыва постановлением № 22 утвержден предельный максимальный уровень тарифов на услуги хранения авиационного топлива, в пределах которых РКП «А» свободно определять конкретные размеры тарифов.

При этом, тариф устанавливаемый РКП «А» для контрагентов с учетом требований пункта 7 Положения № 293 и абзаца 3 пункта 1 статьи 2 ГР РФ должен обеспечивать покрытие расходов субъектов регулирования на оказываемые услуги с учетом объема этих услуг и получение предпринимательской прибыли.

В силу того, что действующее законодательство не устанавливает каких-либо ограничений по минимальному пределу снижения цены, оно должно основываться принципами экономической обоснованности, целесообразности и разумности и должно быть согласовано с целью предпринимательской деятельности.

Следовательно, уменьшение тарифа РКП «А» для ОА «ИА» является самостоятельным решением предприятия и не является основанием для нарушения требований действующего законодательства.

Более того, согласно письменным пояснениям РКП «А» ОА «ИА» попросила о снижении тарифа. При этом именно установление тарифа с ограничениями по срокам в проекте договора стало поводом обращения и ООО «АГ» в адрес Тывинского УФАС России. Данные обстоятельства подтверждают выводы Комиссии Тывинского УФАС России, что для контрагентов Предприятия имел значение, устанавливаемый договором тариф, который определен РКП «А» в нарушение требований пункта 4.14.1 Правил формирования тарифов № 241.

Таким образом, рассматриваемые действия РКП «А» как субъекта естественной монополии и лица, занимающего доминирующее положение услуг по хранению авиационного топлива с установлением не соответствующих требованиям пункта 4.14.1 Правил формирования тарифов № 241 привела к ущемлению (созданию угрозы ущемления) прав и законных третьих лиц в сфере предпринимательской деятельности.

При таких обстоятельствах факт нарушения РКП «А» антимонопольного законодательства установлен Комиссией Тывинского УФАС России настоящим решением.

В соответствии со статьей 22 Закона защите конкуренции, одной из функций антимонопольного органа является принятие мер по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и предупреждение монополистической деятельности хозяйствующих субъектов.

Частью 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, установлено, что антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в настоящем Федеральном законе, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания, в том числе предписания о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции (подпункт «б» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции), а также предписания об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства (подпункт «е» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции).

В то же время из представленных материалов следует, что РКП «А» устранило замечание, исправило условия проекта договора и с ООО «АГ» заключен договор № 10/2020 от 30.10.20 года, кроме того, между ОА «ИА» и РКП «А» заключено дополнительное соглашение от 29.12.2020 к Договору на оказание услуг по хранению топлива № 116.1-07/2019 от 19.09.2019 года в силу которого стороны составили и подписали протокол согласования цены на основании Постановления Службы по

тарифам Республики Тыва от 25.12.2020 года. Указанные обстоятельства свидетельствуют, что РКП «А» со своей стороны предприняло всевозможные меры для добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 017/01/10-16/2019 приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи РКП «А» предписания об устранении нарушений антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 2 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 017/01/10-33/2021 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать РКП «А» (ИНН «…», ОГРН «…», КПП «…», дата регистрации: 25.03.2010 года, юридический адрес: 667008, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. «…»), нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части злоупотребления доминирующим положением на рынке оказания услуг по хранению авиационного топлива, путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования в виде установления для контрагентов тарифов за хранение тонны авиационного топлива с ограничениями по срокам.

2. В связи с устранением нарушения антимонопольного законодательства, предписание Республиканскому казенному предприятию «Авиакомпания «Тувинские авиационные линии» не выдавать.

3. Передать материалы дела № 017/01/10-33/2020 уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для принятия решения о возбуждении административного производства.

Председатель Комиссии «…»

Члены Комиссии

«...»

«...»

**В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в Арбитражный суд Республики Тыва в течение трех месяцев со дня принятия решения.**