

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 11

о наложении штрафа по делу № 3-04/40 об административном правонарушении

18 июля 2017 года

г. Хабаровск

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю <...>, рассмотрев протокол от 09 декабря 2016 года об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и материалы дела № 3-04/40 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «ТЗК-Аэро», (место нахождения: г. Хабаровск, 680029, г. Хабаровск, Матвеевское шоссе, 39А, литер «Б», ИНН 2724152185, КПП 272401001) по факту нарушения части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), что выразилось в действиях ООО «ТЗК-Аэро» по установлению и поддержанию монопольно высокой цены реализации авиационного топлива в аэропорту г. Хабаровска («Новый») в 2013-2014 годах, в применении не установленных органом государственного регулирования тарифов (цен) на услуги хранения авиационного топлива и обеспечения заправки воздушных судов авиационным топливом в аэропорту г. Хабаровск, в присутствии представителя ООО «ТЗК-Аэро» - <...>, действующей на основании доверенности от 10.04.2017 № 13.

Представителю разъяснены права, предусмотренные статьями 25.1, 25.5 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации.

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступили материалы, направленные Управлением Федеральной службы безопасности по Хабаровскому краю на действия ООО «ТЗК-Аэро» по установлению в 2012-2014 годах необоснованно завышенных цен реализации авиатоплива ТС-1, цен на услуги авиатопливообеспечения, цен на услуги хранения авиатоплива ТС-1.

В целях рассмотрения данного заявления, у ООО «ТЗК-Аэро» запрошены документы и информация, связанные с осуществлением деятельности по реализации авиатоплива ТС-1, оказанию услуг авиатопливообеспечения; документы и сведения, обосновывающие формирование цены заправки воздушных судов авиационным топливом, цены хранения авиатоплива на территории аэропорта г. Хабаровска («Новый»), цен реализации авиатоплива ТС-1. В результате анализа поступивших от ООО «ТЗК-Аэро» информации и документов установлено, что ООО «ТЗК-Аэро» осуществляет следующие виды деятельности на территории аэропорта г. Хабаровска («Новый»): реализация

авиационного топлива, авиатопливообеспечение воздушных перевозок в аэропорту г. Хабаровск («Новый») на основании сертификата соответствия от 14.11.2014 № ФАВТ А.04.03337, выданного Федеральным агентством воздушного транспорта; хранение авиационных горюче-смазочных материалов, в том числе авиационного топлива, на основании лицензии на эксплуатацию взрывопожароопасных производственных объектов от 07.12.2011 № ВП-71-001293, выданной Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору; прочие виды деятельности (лабораторный анализ качества, реализация спецжидкостей и пр., предоставление имущества в аренду и пр.).

Приказом Федеральной службы по тарифам от 14.11.2014 № 1969-т «О введении государственного регулирования деятельности субъекта естественной монополии и включении организации в Реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль» введено государственное регулирование деятельности в отношении ООО «ТЭК-Аэро», Хабаровский край, в сфере оказания услуг в аэропортах, на территории аэропорта г. Хабаровск («Новый»). ООО «ТЭК-Аэро», Хабаровский край, осуществляющее деятельность в сфере оказания услуг в аэропортах включено в реестр субъектов естественных монополий на транспорте, в раздел II «Услуги аэропортов», под регистрационным № 27/2/10.

Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю от 27.11.2013 № 845/27 ООО «ТЭК-Аэро» включено в «Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов» как хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на рынке услуг по авиатопливообеспечению воздушных перевозок, в том числе реализации и заправки авиатоплива в воздушные суда на территории аэропорта г. Хабаровска («Новый») с долей более 50%.

В ответ на запрос Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю от 28.07.2015 № 3/5892 ООО «ТЭК-Аэро» были представлены документы, содержащие информацию о порядке установления цен реализации авиатоплива ТС-1, цен услуг авиатопливообеспечения, цен хранения в 2013-2014 годах. Кроме того, были представлены документы, устанавливающие вышеуказанные цены, документы, подтверждающие регистрацию вышеуказанных цен в Центре регистрации тарифов. Однако в обоснование размера цен реализации авиатоплива ТС-1, услуг авиатопливообеспечения, услуг хранения авиатоплива документы представлены не были, кроме того не представлены документы, обосновывающие установленную ООО «ТЭК-Аэро» маржу, включаемую в цену реализации авиатоплива ТС-1.

Приказом Хабаровского УФАС России от 25.09.2015 № 616 возбуждено дело № 3-1/221 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «ТЭК-Аэро» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

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 том числе установление, поддержание монопольно высокой или монопольно низкой цены товара (пункт 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции), нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования (пункт 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частью 1 статьи 6 Закона 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, при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами, в том числе установленная:

1) путем повышения ранее установленной цены товара, если при этом выполняются в совокупности следующие условия:

а) расходы, необходимые для производства и реализации товара, остались неизменными или их изменение не соответствует изменению цены товара;

б) состав продавцов или покупателей товара остался неизменным либо изменение состава продавцов или покупателей товара является незначительным;

в) условия обращения товара на товарном рынке, в том числе обусловленные мерами государственного регулирования, включая налогообложение, тарифное регулирование, остались неизменными или их изменение несоразмерно изменению цены товара.

2) путем поддержания или неснижения ранее установленной цены товара, если при этом выполняются в совокупности следующие условия:

а) расходы, необходимые для производства и реализации товара, существенно снизились;

б) состав продавцов или покупателей товара обуславливает возможность изменения цены товара в сторону уменьшения;

в) условия обращения товара на товарном рынке, в том числе обусловленные мерами государственного регулирования, включая налогообложение, тарифное регулирование, обеспечивают возможность изменения цены товара в сторону уменьшения.

Согласно пункту 23 статьи 4 Закона о защите конкуренции потребитель – это

юридическое или физическое лицо, приобретающее товар.

Пунктом 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что товар – это объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Также Хабаровским УФАС России проведён анализ состояния конкуренции на рынке услуг по реализации авиационного топлива для целей заправки в воздушные суда, услуг по заправке авиационного топлива в воздушные суда, услуг по хранению авиационного топлива на территории аэропорта г. Хабаровск («Новый»).

Анализ проведён в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утверждённым Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220, Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утверждённым приказом ФАС России от 25.05.2012 №345.

При проведении данного анализа в качестве исходной информации использованы данные Государственного реестра гражданских аэродромов Российской Федерации, Государственного регистра аэропортов Российской Федерации, Единого государственного Реестра юридических лиц ФНС России, сведения, представленные хозяйствующими субъектами, участниками рассматриваемых товарных рынков, в том числе ООО «ТЭК-Аэро».

В соответствии с пунктом 2.1 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утверждённого Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220, за временной интервал исследования рынка оказания услуг в аэропорту, в том числе услуг по хранению, реализации и заправке авиационного топлива в воздушные суда, в соответствии с целями исследования, особенностями товарного рынка и доступности информации, принят период 2012, 2013 и 2014 год.

Продуктовые границы товарного рынка определены как услуги по хранению, реализации (для целей заправки) и заправке авиационного топлива в воздушные суда.

Географические границы рынка оказания услуг в аэропорту, в том числе услуг по хранению, реализации и заправке авиационного топлива в воздушные суда определены территорией аэропорта г. Хабаровск («Новый»).

По результатам проведённого анализа состояния конкуренции на рынке услуг по хранению, реализации (для целей заправки) и заправке авиационного топлива в воздушные суда, установлено:

Положение ООО «ТЭК-Аэро» на рынке оказания услуг в аэропорту г. Хабаровска («Новый»), в том числе услуг по хранению, реализации и заправке авиационного топлива в воздушные суда:

Услуга по реализации авиационного топлива для целей заправки в воздушные суда за 2012, 2013 и 2014 год – имеет признаки доминирования;

Услуга по заправке авиационного топлива в воздушные суда за 2012, 2013 и 2014 год – имеет признаки доминирования;

Услуга по хранению авиационного топлива за 2012, 2013 и 2014 год – имеет признаки доминирования.

В соответствии с пунктами 3.25, 3.26 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012 № 345, Комиссия, учитывая отсутствие возражений ООО «ТЭК-Аэро» по результатам анализа состояния конкуренции, руководствуясь документами и информацией, полученной в ходе рассмотрения материалов дела № 3-1/221, а также руководствуясь служебным письмом отдела контроля экономической концентрации Хабаровского УФАС России, принимает решение об установлении доминирующего положения ООО «ТЭК-Аэро» на рынке оказания услуг в аэропорту г. Хабаровска («Новый»), в том числе услуг по хранению, реализации и заправке авиационного топлива в воздушные суда в период 2012-2014 годы.

Учитывая положения статьи 41.1 Закона о защите конкуренции Комиссией Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела № 3-1/221 проанализированы представленные ООО «ТЭК-Аэро» документы и сведения об установлении и поддержании цены реализации авиационного топлива в период 2013-2014 годы.

Кроме того, Хабаровским УФАС России проведена работа по установлению наличия (отсутствия) сопоставимых товарных рынков оказания услуг в аэропорту, в том числе услуг по хранению, реализации и заправки авиационного топлива в воздушные суда, находящегося в условиях конкуренции.

По результатам проведенной работы по установлению наличия (отсутствия) сопоставимых товарных рынков оказания услуг в аэропорту, в том числе услуг по хранению, реализации и заправки авиационного топлива в воздушные суда Хабаровским УФАС России установлено, что в соответствии с частью 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции сопоставимые товарные рынки по оказанию услуг в аэропорту г. Хабаровск («Новый»), в том числе услуг по хранению, реализации и заправке воздушного топлива в воздушные суда, находящиеся в условиях конкуренции, отсутствуют.

В соответствии со статьей 40 Воздушного кодекса Российской Федерации аэродром - участок земли или акватория с расположенными на нем зданиями, сооружениями и оборудованием, предназначенный для взлета, посадки, руления и стоянки воздушных судов. Аэропорт - комплекс сооружений, включающий в себя аэродром, аэровокзал, другие сооружения, предназначенный для приема и отправки воздушных судов, обслуживания воздушных перевозок и имеющий для этих целей необходимое оборудование.

В соответствии с частью 2 статьи 49 Воздушного кодекса Российской Федерации эксплуатацию аэродрома гражданской авиации, вертодрома гражданской

авиации и их соответствие требованиям федеральных авиационных правил обеспечивает оператор, которым признается лицо, владеющее аэродромом гражданской авиации или вертодромом гражданской авиации на праве собственности, на условиях аренды или на ином законном основании и эксплуатирующее такой аэродром или такой вертодром в целях обеспечения взлета, посадки, руления и стоянки гражданских воздушных судов. Требования к оператору аэродрома гражданской авиации, вертодрома гражданской авиации устанавливаются федеральными авиационными правилами.

Постановлением Правительства РФ от 22.07.2009 № 599 утверждены Правила обеспечения доступа к услугам субъектов естественных монополий в аэропортах (далее - Правила № 599). Согласно понятиям, определенным пунктом 2 Правил № 599 "главный оператор" - хозяйствующий субъект, имеющий сертификат аэропорта и свидетельство о государственной регистрации и годности аэродрома к эксплуатации;

"оператор" - хозяйствующий субъект, имеющий сертификаты на осуществление аэропортовой деятельности, имеющий и (или) использующий на любом законном основании комплекс сооружений, включающий в себя аэродром, и (или) аэровокзал, и (или) другие объекты инфраструктуры аэропорта, предназначенные для оказания комплекса или части услуг в аэропортах;

"потребители" - авиоперевозчики, осуществляющие регулярные и нерегулярные авиоперевозки, эксплуатанты воздушных судов (эксплуатанты), а также иные лица, за исключением пассажиров, пользующиеся услугами в аэропортах или подавшие заявку на оказание услуг в аэропортах;

"объекты инфраструктуры аэропорта" - сооружения и оборудование, производственно-технологические комплексы, находящиеся на территории аэропорта и непосредственно используемые в целях оказания потребителям услуг в аэропорту.

В соответствии с пунктом 31 Правил № 599 топливное обеспечение воздушных судов в аэропортах осуществляется в соответствии с договорами, предусматривающими обеспечение заправки воздушных судов авиационным топливом и хранение авиационного топлива, заключенными на основании заявок потребителей.

Приказом Федеральной службы воздушного транспорта РФ от 18.04.2000 № 89 утверждены Федеральные авиационные правила «Сертификационные требования к организациям авиатопливообеспечения воздушных перевозок».

Приказом Федеральной службы воздушного транспорта РФ от 06.05.2000 № 121 утверждены Федеральные авиационные правила «Сертификационные требования к юридическим лицам, осуществляющим аэропортовую деятельность по аэродромному обеспечению полетов воздушных судов».

Приказом Министерства транспорта Российской Федерации от 25.09.2015 № 286 утверждены Федеральные авиационные правила «Требования к операторам аэродромов гражданской авиации. Форма и порядок выдачи документа, подтверждающего соответствие операторов аэродромов гражданской авиации требованиям федеральных авиационных правил».

Рассмотрев материалы дела и заслушав представителей Управления Федеральной службы безопасности по Хабаровскому краю, ООО «ТЭК-Аэро», ОАО «Хабаровский аэропорт» Комиссия пришла к следующим выводам:

Согласно информации, представленной ООО «ТЭК-Аэро» письмом от 14.08.2015 № 6-441 «в соответствии с Уставом ООО «ТЭК-Аэро» имеет право осуществлять следующие виды деятельности: оптовая торговля моторным топливом, включая авиационный бензин; авиатопливообеспечение воздушных перевозок; сдача в наем имущества; рекламная деятельность; производство прочих услуг». В 2013 году ООО «ТЭК-Аэро» осуществляло следующие виды деятельности: реализация авиатоплива, услуги авиатопливообеспечения, услуги хранения авиаГСМ, прочие виды деятельности (лабораторный анализ качества, реализация спецжидкостей и пр., предоставление имущества в аренду и пр.). Аналогичные виды деятельности ООО «ТЭК-Аэро» осуществляло в 2014 году.

ООО «ТЭК-Аэро» имеет следующие сертификаты и лицензии на следующие виды деятельности:

- эксплуатация взрывопожарных производственных объектов (лицензия ВП-71-0012963 (Н) выдана 07.12.2011, срок действия – бессрочно);
- осуществление контроля качества авиационных ГСМ, заправляемых в воздушные суда в аэропорту г. Хабаровск («Новый») (сертификат соответствия ФАВТ А.05.02389, выдан 08.12.2011, срок действия до 08.12.2014, сертификат соответствия ФАВТ А.05.03352 выдан 04.12.2014, срок действия до 04.12.2017);
- авиатопливообеспечение воздушных перевозок в аэропорту г. Хабаровск («Новый») (сертификат соответствия ФАВТ А.04.02372, выдан 24.11.2014, срок действия до 24.11.2014, сертификат соответствия ФАВТ А.04.03337, выдан 14.11.2014, срок действия до 14.11.2017).
- свидетельство на право эксплуатации опасных производственных объектов А71-02095 (срок действия с 21.09.2011 по 21.09.2016, выдано Дальневосточным Управлением Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору).

Из представленных ООО «ТЭК-Аэро» документов следует, что цены на авиационное топливо утверждаются Генеральным директором ООО «ТЭК-Аэро» путем внесения изменений к прейскурантам от 29.11.2012 № 12-12; от 30.04.2013 № 05-13; от 29.05.2013 № 06-13; от 30.08.2013 № 09-13; от 27.09.2013 № 10-13; от 31.10.2013 № 11-13; от 29.11.2013 № 12-13; от 30.12.2013 № 01-14; от 27.03.2014 № 04-14; от 29.04.2014 № 05-14; от 27.06.2014 № 07-14.

Цены на услуги хранения авиационного топлива, обеспечения заправки авиационным топливом воздушных судов утверждены Генеральным директором ООО «ТЭК-Аэро» прейскурантами № 01-12; от 30.01.2013 № 02-13; от 30.12.2013 № 01-14; от 30.12.2014 № 01-15.

Следует отметить, что в период с 2013-2015 годов цены на услуги хранения авиационного топлива, обеспечения заправки авиационным топливом воздушных судов оставались неизменными: тариф за хранение авиационного топлива 183,57 рублей за тонну/сутки; тариф за обеспечение заправки авиационным топливом

воздушных судов 1273,29 рублей за тонну.

В соответствии с представленными ООО «ТЭК-Аэро» 20 калькуляциями цены авиационного топлива марки ТС-1 в цену авиационного топлива включаются следующие виды расходов:

- стоимость товара;
- транспортные расходы;
- страховая премия;
- маржа;
- складские расходы.

В соответствии с информацией, направленной ООО «ТЭК-Аэро» письмом от 14.08.2015 № 6-441 ООО «ТЭК-Аэро» формирует цену на тонну авиатоплива следующим образом:

- стоимость приобретения авиационного топлива у поставщика в соотношении на 1 тонну топлива;
- транспортные расходы по доставке авиационного топлива на склад ГСМ предприятия в соотношении на 1 тонну;
- расходы по страхованию авиационного топлива в соотношении на 1 тонну;
- складские расходы предприятия;
- маржа предприятия.

Стоимость приобретения авиационного топлива определяется в соответствии с договором поставки авиационного топлива на склад ГСМ предприятия. Между ЗАО «Альянс Ойл» (Поставщик) (в настоящее время АО «ННК») и ООО «ТЭК-Аэро» (Покупатель) заключен договор поставки нефтепродуктов № АО-НП-42/2012 от 28.09.2012.

В соответствии с пунктом 1.1. договора поставки нефтепродуктов № АО-НП-42/2012 от 28.09.2012 на условиях настоящего договора Поставщик обязуется поставлять, а Покупатель принимать и оплачивать нефтепродукты (далее - «Товар») в объемах, ассортименте и на условиях, определенных в настоящем Договоре и Приложениях, являющихся неотъемлемыми частями Договора.

Согласно пункту 1.2 вышеуказанного договора поставка «Товара» по настоящему Договору осуществляется отдельными партиями на основании и при условии подписания Сторонами соответствующих Приложений в соответствии с пунктом 14 настоящего договора.

В соответствии с пунктом 3.1 договора поставки нефтепродуктов № АО-НП-42/2012 от 28.09.2012 поставка «Товара» осуществляется путем передачи «Товара» в керосинопровод (условный номер <...> -27-01/006/2011-781, находящийся по адресу: Хабаровский край, г. Хабаровск от нефтеперерабатывающего завода до склада ГСМ малого аэропорта, далее «трубопровод»).

В соответствии с пунктом 3.3. вышеуказанного договора Поставщик считается исполнившим свою обязанность по поставке товара Покупателю с момента передачи Товара в трубопровод из резервуара ОАО «Хабаровский НПЗ» (определяется датой подписания уполномоченными представителями ЗАО «Альянс Ойл» (в настоящее время АО «ННК»), ОАО «Хабаровский НПЗ», ОАО «Хабаровскнефтепродукт» и ООО «ТЭК-Аэро» Акта сдачи-приемки товара).

Наибольшую долю в цене авиационного топлива составляет именно стоимость товара (более 70% в стоимости тонны авиационного топлива).

В соответствии с информацией, направленной ООО «ТЭК-Аэро» письмом от 17.12.2015 № 04-379 «договор на поставку нефтепродуктов № АО-НП-42/2012 с поставщиком АО «ННК» (ранее – ЗАО «Альянс-Ойл») заключен 28.09.2012 (до присвоения ООО «ТЭК-Аэро» статуса субъекта естественных монополий) как с единственным лицом, товар которого может быть доставлен в адрес ООО «ТЭК-Аэро» - авиатопливо данного поставщика хранится в емкостях АО «ННК Хабаровский НПЗ», с отпускными резервуарами которого связан склад ГСМ ООО «ТЭК-Аэро» посредством керосинопровода, принадлежащего АО «ННК Хабаровскнефтепродукт».

Между ООО «ТЭК-Аэро» и ОАО «Хабаровскнефтепродукт» (в настоящее время АО «ННК Хабаровскнефтепродукт») заключен договор от 10.10.2012 № Т8-225/12 на оказание услуг по транспортировке топлива для реактивных двигателей.

В соответствии с пунктом 1.1 договора от 10.10.2012 № Т8-225/12 на оказание услуг по транспортировке топлива для реактивных двигателей Исполнитель ОАО «Хабаровскнефтепродукт» (в настоящее время АО «ННК Хабаровскнефтепродукт») принимает на себя обязательства оказать Заказчику ООО «ТЭК-Аэро» услуги по транспортировке (перекачке) топлива для реактивных двигателей по керосинопроводу (условный номер <...> -27-01/006/2011-781, расположенному по адресу: Хабаровский край, г. Хабаровск от нефтеперерабатывающего завода до склада ГСМ ООО «ТЭК-Аэро»), из резервуаров ОАО «Хабаровский нефтеперерабатывающий завод» (в настоящее время АО «ННК Хабаровский НПЗ») до резервуаров склада ГСМ, расположенных по адресу: г. Хабаровск, Матвеевское шоссе, д. 39А, литер Б, а Заказчик обязуется оплатить оказанные ему услуги в порядке и в сроки, установленные настоящим договором.

Согласно пункту 3.1 договора от 10.10.2012 № Т8-225/12 на оказание услуг по транспортировке топлива для реактивных двигателей стоимость услуг, оказываемых Исполнителем Заказчику, по транспортировке топлива по трубопроводу, составляет 150 рублей за тонну перекаченного топлива с НДС. Изменение стоимости услуг, оказываемых в соответствии с настоящим договором, может осуществляться Исполнителем в одностороннем порядке не чаще одного раза в год на величину индекса инфляции, утвержденного Федеральной службой государственной статистики. Стоимость услуг может быть изменена по соглашению сторон в случае существенного увеличения расходов, связанных с эксплуатацией трубопровода. Существенным увеличением расходов в целях настоящего пункта считается:

-увеличение арендной платы за землю под объектами недвижимости, участвующими в процессе транспортировки топлива;

-увеличение налога на имущество и земельного налога;

-наличие затрат по капитальному ремонту трубопровода и иного имущества, участвующего в процессе транспортировки топлива.

В соответствии с информацией, направленной ООО «ТЭК-Аэро» письмом от 17.12.2015 № 04-379 для возможности получения закупленного топлива, «у ООО «ТЭК-Аэро» возникла необходимость заключения с АО «Хабаровскнефтепродукт» (в настоящее время АО «ННК Хабаровскнефтепродукт») договора № Т8-225/12 на оказание услуг по транспортировке топлива для реактивных двигателей (заключен 10.10.2012 до присвоения ООО «ТЭК-Аэро» статуса субъекта естественных монополий)».

Транспортные расходы составляют не значительную долю в цене авиационного топлива (менее 1% в стоимости тонны авиационного топлива).

В соответствии с информацией, направленной ООО «ТЭК-Аэро» письмом от 17.12.2015 № 04-376, «расходы по страхованию рассчитываются в соответствии с договором «Страхование грузов» в размере 0,9% от страховой суммы планируемого грузооборота в месяц. Размер страховой премии в калькуляции цены авиакеросина марки ТС-1 рассчитывается следующим образом: страховая премия = (цена поставки с НДС+транспортные расходы с НДС)*0,9%».

Из предмета генерального договора страхования грузов № 01050118 от 03.11.2011 следует, что Страховщик ООО «Страховая компания «Паритет-СК» обязуется за обусловленную настоящим Договором страховую премию при наступлении предусмотренного в договоре события (п. 2.3) возместить Страхователю ООО «ТЭК-Аэро» причиненный вследствие этого события прямой реальный ущерб, возникший в связи с повреждением, утратой или гибелью застрахованного груза, в пределах определенной Договором страховой суммы, в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Договором и правилами страхования грузов» ООО «СК «Паритет-СК», а Страхователь ООО «ТЭК-Аэро» обязуется своевременно и в полном объеме оплачивать страховую премию.

В соответствии с пунктом 2.1 генерального договора страхования грузов № 01050118 от 03.11.2011 объектом страхования признаются основанные на договоре имущественные интересы Страхователя, связанные с владением, пользованием и распоряжением нефтепродуктами:

перемещаемые по трубопроводу по территории Российской Федерации по маршруту: от ОАО «Хабаровский НПЗ» до склада ООО «ТЭК-Аэро»;

перевозимые железнодорожным транспортом по территории Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 3.3 генерального договора страхования грузов № 01050118 от 03.11.2011 страховая премия составляет 0,9% процента от страховой суммы планируемого грузооборота в месяц.

Согласно пункту 3.2 генерального договора страхования грузов № 01050118 от 03.11.2011 страховая сумма устанавливается в Приложениях к настоящему

Договору исходя из страховой стоимости планируемого ежемесячного грузооборота. В случае увеличения либо уменьшения фактических объемов грузоперевозок над планируемыми, по соглашению Сторон изменяется страховая сумма.

Страховая премия составляет не значительную долю в цене авиационного топлива (менее 1% в стоимости тонны авиационного топлива).

Согласно определению Комиссии Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела № 3-1/221 об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства от 23.12.2015 (направлено письмом от 25.12.2015 № 3/11341) ООО «ТЗК-Аэро» надлежало представить документы и сведения, связанные с порядком формирования маржи, включенной в калькуляцию цены реализации авиационного топлива. Во исполнение вышеуказанного определения ООО «ТЗК-Аэро» письмом от 02.02.2016 № 04-34 (вх. № 3/996а от 02.02.2016) пояснило, что «для определения прибыли в цене реализации авиационного топлива ООО «ТЗК-Аэро» использует метод, при котором происходит включение суммы прибыли в цену реализации авиационного топлива. Данный метод позволяет рассчитать оптимальный уровень для покрытия необходимых потребностей в рамках осуществления производственного процесса».

Величина маржи включает в себя:

расходы на поддержание оборотных средств;

расходы на обеспечение платежеспособности;

рентабельность основной деятельности в размере индекса потребительских цен за предыдущий период;

расходы на выплаты социального характера;

налоговые обязательства.

Также, письмом от 02.02.2016 № 04-34 ООО «ТЗК-Аэро» направлена следующая информация.

Нормативный запас авиационного топлива определяется как произведение планируемого среднесуточного расхода авиационного топлива и времени действия нормативного запаса авиационного топлива для аэропорта.

В 2013 году планируемый объем реализации авиационного топлива 107261,54 тонн определяется на основании плана полетов и планов закупки топлива, направляемыми авиакомпаниями.

Нормативный запас рассчитывается: $107261,54/365 \text{ дней} * 7 \text{ суток} = 2057,07 \text{ тонн}$.

Планируемый объем реализации авиационного топлива в 2014 году 112879,63 тонн.

Нормативный запас рассчитывается: $112879,63/365 \text{ дней} * 7 \text{ суток} = 2164,81 \text{ тонн}$.

Технический остаток определен на уровне среднего значения из фактически складывающегося технического остатка авиационного топлива и остатка топлива в трубопроводе. Плановый объем технического остатка авиационного топлива на

2013 год определен в размере 2718,83 тонн, на 2014 год 2777,33 тонн.

Объем авиационного топлива на поддержание собственных оборотных средств Предприятия (поддержание запаса товара) для расчета 2013 года составил: 2057,07 (нормативный запас) + 2718,83 (плановый объем технического остатка) = 4775,9 тонн. Для расчета 2014 года составил: 2164,81 (нормативный запас) + 2777,33 (плановый объем технического остатка) = 4942,15 тонн.

Средневзвешенная цена авиационного топлива для стоимостной оценки определяется на уровне средневзвешенной цены с учетом индекса инфляции. В 2013 году планируемая цена авиационного топлива рассчитывается: 27698,85 (средневзвешенная цена тонны авиационного топлива) * Индекс потребительских цен - 106,57/100 = 29518,66 рублей тонна.

В 2014 году планируемая цена авиационного топлива рассчитывается: 27698,85 * Индекс потребительских цен - 106,47/100 = 30949,06.

Сумма маржинального дохода на 1 тонну реализации для поддержания оборотных средств составит:

В 2013 году: 4775,9 тонн (объем топлива для поддержания собственных оборотных средств) * 29518,66 рублей / тонна (средневзвешенная цена авиационного топлива) / 107261,54 тонн (плановый объем реализации авиационного топлива) = 1314,34 рублей за тонну.

В 2014 году: 4942,15 тонн (объем топлива для поддержания собственных оборотных средств) * 30949,06 рублей/тонна / 112879,63 тонн (плановый объем реализации авиационного топлива) = 1355,03 рублей за тонну.

Приказом Федеральной службы воздушного транспорта российской Федерации от 18.04.2000 № 89 утверждены Федеральные авиационные правила «Сертификационные требования к организациям авиатопливообеспечения воздушных перевозок», в которых одним из требований к технической оснащенности заявителя является требование к количеству и размерам резервуаров, которые должны быть достаточными, чтобы обеспечить повседневные нужды аэропорта, а также для создания резервного количества авиатоплива (пункт 4.2).

Приказом Федерального агентства воздушного транспорта российской Федерации от 29.10.2015 № 689 утверждены Методические рекомендации по подготовке организаций гражданской авиации к работе в осенне-зимний (весенне-летний) период. Одним из пунктов организации подготовки к работе организаций по авиатопливообеспечению воздушных перевозок в осенне-зимний (весенне-летний) период является уточнение перечня неснижаемого запаса авиаГСМ и спецжидкостей с учетом особенностей работы в предстоящий период (пункт 19.17).

Общий расчет нормативного запаса авиационного топлива для аэропорта определяется согласно приказу Министерства транспорта Российской Федерации от 24.02.2011 № 63 «Об утверждении методики расчета технической возможности аэропортов и порядка применения методики расчета технической возможности аэропортов». Нормативный запас авиационного топлива для

аэропорта определяется произведением среднего суточного расхода авиационного топлива, выдаваемого на заправку за сутки (тонн) и временем действия нормативного запаса авиационного топлива для аэропорта.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что в состав маржи ООО «ТЭК-Аэро», в числе прочего, включаются расходы на поддержание нормативного запаса авиационного топлива на складе.

В соответствии с пунктом 79 Методики расчета технической возможности аэропортов, утвержденной приказом министерства транспорта Российской Федерации от 24.02.2011 № 63 (далее - Методика расчета) неснижаемый остаток авиационного топлива в сутки (N), определяющий минимальное количество авиационного топлива, которое должно оставаться на складе ГСМ для обеспечения его бесперебойной работы, определяется по формуле:

где: R - средний суточный расход авиационного топлива (тонн);

- срок, на который рассчитывается неснижаемый остаток авиационного топлива для каждого поклажедателя (не менее суток) определяется по формуле:

где: - время технологического цикла с учетом времени отстаивания авиационного топлива 4 часа на метр взлива после каждой перекачки (2 раза) (сутки);

- время транспортного цикла доставки для смешанного поступления авиационного топлива на склад (сутки).

При расчете округление результата производится в сторону большего целого значения.

В соответствии с пунктом 80 Методики расчета расчет времени транспортного цикла доставки производится следующими способами:

в случае расчета технических характеристик уже существующего аэропорта данная характеристика является фактической величиной;

при расчете вновь проектируемого склада ГСМ время транспортного цикла доставки определяется по формуле:

где: , , ..., - время одного цикла разовой поставки топлива;

n - вид поставки топлива в цикле (вид транспорта);

j - порядковый номер цикла поставки авиационного топлива в году.

Согласно пункту 81 Методики расчета нормативный запас авиационного топлива для аэропорта (G) определяется по формуле:

где: R - средний суточный расход авиационного топлива, выдаваемого на заправку ВС всем перевозчикам за сутки (тонн);

- время действия нормативного запаса авиационного топлива для аэропорта (не менее суток).

В соответствии с пунктом 82 Методики расчета время действия нормативного запаса авиационного топлива () определяется по формуле:

где: - время технологического цикла с учетом времени отстаивания авиационного топлива 4 часа на метр взлива после каждой перекачки (2 раза) (сутки);

- время транспортного цикла доставки для смешанного поступления авиационного топлива на склад (сутки);

- срок, на который складировается минимальный запас авиационного топлива (сутки);

- срок, на который предусмотрен страховой запас авиационного топлива (сутки).

При расчете округление результата производится в сторону большего целого значения.

Согласно пояснений ООО «ТЗК-Аэро», направленных Комиссии Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела № 3-1/221 о нарушении антимонопольного законодательства, письмом от 16.06.2016 № 04-166 (вх. № 3/6281 от 16.06.2016) расходы на поддержание оборотных средств необходимы ООО «ТЗК-Аэро» для поддержания в резервуарах ООО «ТЗК-Аэро» нормативного запаса авиационного топлива для обеспечения бесперебойной деятельности ОАО «Хабаровский аэропорт».

В соответствии с информацией, направленной ООО «ТЗК-Аэро» письмом от 02.02.2016 № 04-34, расчет срока действия нормативного запаса авиационного топлива произведен в соответствии с Методикой расчета.

Время действия нормативного запаса авиационного топлива в сутках определяется суммированием времени технологического цикла. При расчете времени действия нормативного запаса авиационного топлива округление результата производится в сторону большего целевого значения.

Расчет необходимого времени для осуществления заправки воздушных судов:

- отбор проб авиационного топлива ТС-1 с расходных резервуаров выдачи авиационного топлива для проведения анализа в лаборатории ООО «ТЗК-Аэро» - 1,5 часа (время транспортного цикла);

- проведение анализа в лаборатории ООО «ТЗК-Аэро» и подтверждение своего согласия на прием данной партии авиационного топлива – 1,5 часа (время

транспортного цикла);

- подготовка технологической схемы к приему авиационного топлива в приемные резервуары ООО «ТЗК-Аэро» - 0,5 часа (время транспортного цикла);
- прием авиационного топлива в приемные резервуары ООО «ТЗК-Аэро» - 6 часов (время транспортного цикла для приема 960 тонн (160 т/час));
- отстой топлива в приемных резервуарах, проведение анализа на качество – 14 часов (время технологического цикла);
- перекачка авиационного топлива из приемных резервуаров в резервуары системы ЦЗС - 7,5 часов (время технологического цикла);
- отстой авиационного топлива в расходных резервуарах, а также проведение лабораторного анализа – до 20 часов (время технологического цикла).

Время технологического цикла авиационного топлива (суток): $14 \text{ час.} + 7,5 \text{ час.} + 20 \text{ час.} / 24 \text{ часа} = 1,7 \text{ суток.}$

Время транспортного цикла авиационного топлива (суток): $1,5 \text{ час.} + 1,5 \text{ час.} + 0,5 \text{ час.} + 6 \text{ час.} / 24 \text{ часа} = 0,4 \text{ суток.}$

Минимальный запас авиационного топлива = 1,7 суток (время технологического цикла) + 0,4 (время транспортного цикла) суток = 2,1 суток.

Страховой запас = 1,7 (время технологического цикла) суток + 0,4 суток (время транспортного цикла) = 2,1 суток.

Нормативный срок хранения: 2 суток (время технического цикла) + 1 сутки (время транспортного цикла) + 2 суток (минимальный запас) + 2 суток (страховой запас) = 7 суток.

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела № 3-1/221 о нарушении антимонопольного законодательства приходит к выводу о том, что расходы на приобретение неснижаемого запаса авиационного топлива возникли у ООО ТЗК «Аэро» одновременно (в период начала осуществления деятельности предприятием приобретен объем топлива, включающий в себя как неснижаемый запас авиационного топлива так и авиационное топливо, подлежащее реализации, и учитывая, что данные расходы были изначально включены в цену реализации авиационного топлива в аэропорту г. Хабаровска, данные расходы были оплачены потребителями авиационного топлива в течение первого года деятельности ООО «ТЗК-Аэро»). Следовательно, у ООО «ТЗК Аэро» отсутствует необходимость постоянно пополнять неснижаемый запас авиационного топлива, который был приобретен ООО «ТЗК Аэро» одновременно и хранится в технологических резервуарах и трубопроводе ООО «ТЗК-Аэро», постоянно нести расходы по приобретению объема неснижаемого запаса авиационного топлива. Следовательно, расходы ООО «ТЗК-Аэро» на приобретение неснижаемого запаса авиационного топлива, включенные в цену реализации авиационного топлива постоянно, не являются необходимыми для реализации авиационного топлива. В свою очередь, включение в цену реализации авиационного топлива, в течение последующих периодов деятельности, расходов на поддержание оборотных средств – приобретение неснижаемого запаса

авиационного топлива, приводит к увеличению стоимости авиационного топлива, за счет включения в цену авиационного топлива расходов, не связанных с реализацией авиационного топлива.

Так, включение в маржу расходов на поддержание оборотных средств могло привести к получению ООО «ТЗК-Аэро» дохода (исходя из представленных документов и сведений) в 2013 году: $107261,54$ тонн (плановый объем реализации авиационного топлива) * $1314,34$ рублей (сумма маржинального дохода на тонну топлива) = $140\,978\,132,48$ рублей; в 2014 году: $112879,63$ тонн (плановый объем реализации авиационного топлива) * $1355,03$ (сумма маржинального дохода на тонну топлива) = $152\,955\,285,038$ рублей. Как следует из информации, представленной ООО «ТЗК-Аэро» письмом от 17.12.2015 № 04-376 в 2013 году ООО «ТЗК-Аэро» было фактически реализовано $130\,530,15$ тонн авиационного топлива, следовательно, включение в маржу расходов на поддержание оборотных средств привело к получению ООО «ТЗК-Аэро» дохода (исходя из представленных документов и сведений) в 2013 году: $130530,15$ тонн * $1314,34$ (сумма маржинального дохода на тонну топлива) = $171\,560\,997,35$ рублей. В 2014 году ООО «ТЗК-Аэро» было реализовано $108230,02$ тонн авиационного топлива, следовательно, включение в маржу расходов на поддержание оборотных средств привело к получению ООО «ТЗК-Аэро» дохода (исходя из представленных документов и сведений) в 2014 году: $108230,02$ тонн * $1355,03$ (сумма маржинального дохода на тонну топлива) = $146\,654\,924$ рубль.

Как следует из информации, представленной ООО «ТЗК-Аэро», Комиссии Хабаровского УФАС России письмом от 02.02.2016 № 04-34 (вх. № 3/996а от 02.02.2016), расчет затрат на обеспечение платежеспособности и ликвидности предприятия производится на основе анализа фактически складывающихся данных, в том числе превышения суммы операционной кредиторской задолженности (поставщики, авансы, налоги и сборы, персонал) над операционной дебиторской (покупатели, авансы) в соотношении на 1 тонну. Согласно представленным письмом ООО «ТЗК-Аэро» от 02.02.2016 № 04-34 (вх. № 3/996а от 02.02.2016) сведениям о наличии и движении дебиторской задолженности в 2013 году разница между кредиторской и дебиторской задолженностью составила $41\,523\,000$ рублей, в 2014 году разница между кредиторской и дебиторской задолженностью составила $86\,527\,000$ рублей.

В 2013 году расчет затрат на обеспечение платежеспособности и ликвидности предприятия $41\,523\,000$ (рублей) / $107261,54$ тонн (плановый объем реализации авиационного топлива) = $387,11$ рублей за тонну.

В 2014 году расчет затрат на обеспечение платежеспособности и ликвидности предприятия $86\,527\,000$ рублей / $112879,63$ тонны = $764,15$ рублей.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, 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.

По мнению Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного

законодательства факты превышения суммы операционной кредиторской задолженности (поставщики, авансы, налоги и сборы, персонал) над операционной дебиторской (покупатели, авансы) являются собственными предпринимательскими рисками ООО «ТЭК-Аэро» и не могут быть отнесены на потребителей авиационного топлива.

То есть, включая в цену реализации авиационного топлива расходы на обеспечение платежеспособности и ликвидности предприятия фактически ООО «ТЭК-Аэро» минимизирует собственные предпринимательские риски за счет потребителей авиационного топлива.

По мнению Хабаровского УФАС России, данные затраты ООО «ТЭК-Аэро» может нести не за счет включения этих расходов в цену авиационного топлива, а за счет иных источников, например за счет привлечения заемных средств и др.

Кроме того, по мнению Хабаровского УФАС России у ООО «ТЭК-Аэро» может не возникнуть необходимость в несении затрат на обеспечение платежеспособности, а фактически при включении в маржу суммы на обеспечение платежеспособности потребители в составе цены авиационного топлива оплачивают самостоятельные финансовые риски ООО «ТЭК-Аэро». Наличие превышения суммы операционной кредиторской задолженности (поставщики, авансы, налоги и сборы, персонал) над операционной дебиторской (покупатели, авансы) и соответствующих финансовых рисков предприятия можно избежать, например, путем урегулирования договорных отношений с контрагентами в части периодов исполнения взаимных обязательств (расчетов).

В соответствии с пунктом 2 постановления пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» согласно части 1 статьи 2 Закона о защите конкуренции антимонопольное законодательство основывается на Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации (далее - ГК РФ).

К нормам ГК РФ, на которых основано антимонопольное законодательство, относятся, в частности, статья 1 ГК РФ, которой установлен запрет на ограничение гражданских прав и свободы перемещения товаров, кроме случаев, когда такое ограничение вводится федеральным законом (при этом к числу законов, вводящих соответствующие ограничения, относится и Закон о защите конкуренции), и статья 10 ГК РФ, запрещающая использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление 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, что ООО «ТЭК-Аэро» занимает доминирующее положение на соответствующем товарном рынке, предприятию необходимо выстраивать договорные отношения с контрагентами с учетом ограничений, предусмотренных статьей 10 Закона о защите конкуренции, в том числе имея в виду, что действия (бездействие) хозяйствующего субъекта могут иметь негативные последствия как

для состояния конкуренции, так и для потребителей товаров (услуг).

По вышеизложенным обстоятельствам, а также по результатам анализа представленных документов и сведений, пояснений представителей ООО «ТЗК-Аэро» Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела № 3-1/221 приходит к выводу о том, что расходы - на поддержание оборотных средств, на обеспечение платежеспособности предприятия ООО «ТЗК - Аэро», включаемые в расчет маржи, содержащейся в цене реализации авиационного топлива, в период 2013-2014 годы, не являются необходимыми для производства и реализации товара – авиационного топлива, что свидетельствует о нарушении пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с информацией, представленной ООО «ТЗК-Аэро», Комиссии Хабаровского УФАС России письмом от 02.02.2016 № 04-34 (вх. № 3/996а от 02.02.2016) плановая рентабельность основной деятельности устанавливается в соответствии с налоговым законодательством и не превышает критических значений, рекомендованных законодательными и прочими нормативными актами. Плановый размер рентабельности устанавливается исходя из уровня инфляции и физического объема авиационного топлива.

В 2013 году плановый размер рентабельности: $107261,54$ (плановый объем реализации авиационного топлива) тонн * $6,57\%$ (уровень инфляции) * $29518,66$ (средневзвешенная цена тонны авиационного топлива) рублей тонна / $107261,54$ (плановый объем реализации авиационного топлива) тонн = $1939,38$ рублей/тонна.

В 2014 году плановый размер рентабельности: $112879,63$ (плановый объем реализации авиационного топлива) тонн * $6,47\%$ (уровень инфляции) * $30949,06$ (средневзвешенная цена тонны авиационного топлива) рублей тонна / $112879,63$ (плановый объем реализации авиационного топлива) тонн = $2002,4$ рублей тонна.

Вместе с тем, в соответствии с информацией, представленной ООО «ТЗК-Аэро» письмом от 16.06.2016 № 04-166 (исх. № 3/6281 от 16.06.2016) «... статья рентабельность в размере ИПЦ в каждой конкретной плановой калькуляции отсутствует, так как она используется в годовом расчете для определения максимальных границ возможного прогнозирования. Установление маржи в каждой конкретной плановой калькуляции производится на основании уточнения годового расчета с учетом оценки и уточнения текущей деятельности». В расчет маржи, включенной в плановые калькуляции цены реализации авиационного топлива включены следующие составляющие:

- расходы на поддержание оборотных средств;
- выплаты социального характера;
- обеспечение платежеспособности;
- налоговые обязательства.

Таким образом, величина плановой маржи является предельной величиной маржи, а фактически ООО «ТЗК-Аэро» включает в цену авиационного топлива величину маржи без плановой рентабельности основной деятельности предприятия.

Выплаты социального характера, включаемые в расчет маржи определяются исходя из анализа произведенных выплат в соотношении на 1 тонну.

2013 год: 250038,5 рублей (сумма расходов на социальные выплаты) / 107261,54 тонны (плановый объем реализации авиационного топлива) = 2,33 рублей тонна.

2014 год: 347628,68 рублей (сумма расходов на социальные выплаты) / 112879,63 тонн (плановый объем реализации авиационного топлива) = 3,08 рублей тонна.

Вместе с тем, учитывая, что согласно представленных пояснений маржой ООО «ТЗК-Аэро» фактически является прибыль предприятия, получаемая от реализации авиационного топлива, Комиссией Хабаровского УФАС России определением об отложении рассмотрения дела № 3-1/221 о нарушении антимонопольного законодательства от 17.11.2015 у ООО «ТЗК-Аэро» запрошены сведения, с подтверждающими документами, о фактическом распределении прибыли, полученной ООО «ТЗК-Аэро» от: реализации авиационного топлива в аэропорту г. Хабаровска («Новый»); оказания услуги хранения авиационного топлива в аэропорту г. Хабаровска («Новый»); оказания услуги заправки воздушных судов авиационным топливом в аэропорту г. Хабаровска («Новый») в 2013-2014 годах (сведения необходимо было представить с разбивкой по каждому году и по каждому виду услуг).

Согласно информации, направленной ООО «ТЗК-Аэро» письмом от 17.12.2015 № 04-376, фактически в 2013 году прибыль от реализации авиационного топлива была направлена на: уплату налога на прибыль; закупку фильтроэлементов; поддержание запаса товарно-материальных ценностей; покрытие убытка от прочих видов деятельности; поддержание запаса товара. В 2014 году прибыль от реализации авиационного топлива направлена на уплату налога на прибыль; закупку фильтроэлементов; поддержание прочего запаса товарно-материальных ценностей; выкуп земельного участка; покрытие убытка от прочих видов деятельности; поддержание запаса товара.

В соответствии с информацией, изложенной ООО «ТЗК-Аэро» в письме от 17.12.2015 № 04-376 «...величина маржинального дохода в цене авиакеросина марки ТС-1 устанавливается с учетом необходимой потребности в развитии производственных мощностей, поэтапной реконструкции и ремонта системы заправки воздушных судов, выплат социального характера, поддержания ликвидности и финансовой платежеспособности, поддержание достаточного запаса авиационного топлива на складе Предприятия, обслуживание дебиторской задолженности, а также обеспечение налоговых обязательств Предприятия в соответствии с действующим налоговым законодательством Российской Федерации. Размер маржи устанавливается в пределах, разрешенных постановлением Правительства РФ, и не превышает предельных размеров».

В соответствии с информацией, представленной ООО «ТЗК-Аэро» письмом от 17.12.2015 № 04-376 всего ООО «ТЗК-Аэро» в 2013 году была получена прибыль от реализации авиационного топлива в размере 462 947 150 рублей, часть данной прибыли в сумме 950 590 рублей, направлена на покрытие убытков от прочих видов деятельности (услуга хранения авиационного топлива). В 2014 году ООО «ТЗК-Аэро» была получена прибыль от реализации авиационного топлива в размере 466 722 640 рублей, часть данной прибыли в сумме 35 086 420 рублей направлена на

покрытие убытков от прочих видов деятельности (услуга заправки воздушных судов авиационным топливом, услуга хранения авиационного топлива).

Учитывая, что фактически ООО «ТЭК-Аэро» часть прибыли от реализации авиационного топлива направляется на покрытие убытка от прочих видов деятельности (заправка воздушных судов авиационным топливом, хранение авиационного топлива) Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о том, что размер маржи, включаемой ООО «ТЭК-Аэро» в цену реализации авиационного топлива превышает размер прибыли, необходимой для реализации авиационного топлива, то есть включая в цену реализации авиационного топлива маржу в размере, превышающем размер прибыли, необходимой для реализации авиационного топлива, ООО «ТЭК-Аэро» имеет возможность компенсировать убытки от иных видов деятельности, что также противоречит статье 6, пункту 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Доля маржи в цене реализации авиационного топлива является значительной (около 10%).

Действия ООО «ТЭК-Аэро» по включению в расчет маржи расходов - на поддержание оборотных средств, на обеспечение платежеспособности предприятия привели к увеличению цены авиационного топлива, что привело к ущемлению интересов авиационных предприятий (хозяйствующих субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность), а также могли привести к ущемлению интересов неопределенного круга потребителей транспортных услуг авиационных предприятий, так как авиационные предприятия вынуждены компенсировать расходы на приобретение авиационного топлива, включая их в стоимость транспортных услуг.

Кроме того, в соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции одним из признаков ограничения конкуренции является рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке.

На основании вышеизложенного Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела № 3-1/221 приходит к выводу о том, что действия ООО «ТЭК-Аэро» по включению в расчет маржи расходов - на поддержание оборотных средств, на обеспечение платежеспособности предприятия могли привести к ограничению конкуренции, так как рост цены авиационного топлива не связан с изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке.

Вышеизложенные обстоятельства свидетельствуют о наличии в действиях ООО «ТЭК-Аэро» по установлению и поддержанию цены реализации авиационного топлива в аэропорту г. Хабаровска («Новый»), в период 2013-2014 годы, нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Комиссия считает, что вина ООО «ТЭК-Аэро» выражается в том, что оно имело возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых действующим законодательством предусмотрена ответственность, однако не принимало все зависящие от него меры по их соблюдению.

Анализ представленных ООО «ТЭК-Аэро» документов и сведений, а также пояснения представителей ООО «ТЭК-Аэро» в ходе рассмотрения дела № 3-1/221 о

нарушении антимонопольного законодательства в совокупности свидетельствуют о том, что в 2015 году – истекшем периоде 2016 года ООО «ТЭК-Аэро» рассчитывает цену на авиационное топливо таким же способом, включая в цену реализации авиационного топлива те же составляющие, как и при расчете цены авиационного топлива в 2013-2014 годах.

Вышеуказанные действия ООО «ТЭК-Аэро» квалифицируются как нарушение пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции и являются основанием для выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Также, Комиссией Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела № 3-1/221 проанализированы иные составляющие цены реализации авиационного топлива.

В отношении складских расходов, включенных в цену реализации авиационного топлива ООО «ТЭК-Аэро» письмом от 17.12.2015 № 04-376 представило следующую информацию.

Складские расходы предприятия – расходы по хранению собственного авиатоплива в соответствии с плановой себестоимостью из расчета нормативного срока хранения. Складские расходы включают в себя комплекс работ по приему, хранению и выдаче авиационного топлива потребителям, в том числе прием авиационного топлива на склад, лабораторный контроль качества авиационного топлива, хранение авиационного топлива, подготовка и выдача авиационного топлива на заправку (фильтрация и другие операции, предусмотренные технологией), предоставление персонала и пр. Нормативный срок хранения – время технологического цикла с учетом времени отстаивания авиационного топлива 4 часа на метр взлива после каждой перекачки, время транспортного цикла доставки авиационного топлива на склад и время, на которое складировается минимальный запас авиатоплива. Величина складских расходов в калькуляции цены авиакеросина марки ТС-1 рассчитывается исходя из плановых расходов по хранению топлива собственной реализации следующим образом: складские расходы = 155,57 рублей без НДС за 1 тонну в сутки*7 суток.

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о том, что в величину складских расходов в полном объеме включена стоимость хранения тонны авиационного топлива в сутки.

Согласно представленной ООО «ТЭК-Аэро» калькуляции услуги хранения авиационного топлива стоимость хранения тонны авиационного топлива в сутки складывается из следующих составляющих:

- оплата труда состава по подразделениям;
- отчисления на социальные нужды;
- амортизация основных производственных фондов по подразделениям.

расходы на содержание и эксплуатацию зданий, сооружений и оборудования:

- расходы на электроэнергию;

- расходы на отопление;
- прочие расходы (вспомогательные материалы, запасные части; инструменты; метрологическое обслуживание, техобслуживание, хозсредства);
- расходы на ремонт основных производственных средств;
- аренда и услуги сторонних организаций;
- аренда активов;
- услуги сторонних организаций (вывоз мусора, дератизация, медобслуживание, охрана имущества, связь, сертификация, транспортные услуги, прочие услуги;
- прочие производственные расходы:
 - выдача пропуска;
 - канцтовары;
 - командировочные;
 - лицензирование;
 - обучение персонала;
 - охрана труда;
 - покупные товары;
 - спецлитература и подписка;
 - страхование;
 - технологические потери;
 - прочие расходы;
- общехозяйственные расходы:
 - оплата труда;
 - отчисления на социальные нужды;
 - водопотребление, канализация;
 - теплоснабжение;
 - электроснабжение;
 - выдача пропуска;
 - прочие затраты;
- рентабельность 10 %.

По результатам анализа представленных ООО «ТЗК-Аэро» подтверждающих документов и сведений составляющие цены авиационного топлива, а также составляющие маржи, включенной в цену авиационного топлива: стоимость товара; транспортные расходы; страховая премия; маржа (в части налоговых обязательств, выплат социального характера); складские расходы, признаны Комиссией Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела № 3-1/221 о нарушении антимонопольного законодательства обоснованными, перечисленные расходы, включенные в цену реализации авиационного топлива являются необходимыми для осуществления реализации авиационного топлива.

Также ООО «ТЗК-Аэро» в адрес Хабаровского УФАС России представлены документы и сведения, связанные с включением ООО «ТЗК-Аэро» в реестр субъектов естественных монополий и установления органом государственного регулирования тарифов (цен) на услуги заправки воздушных судов авиационным топливом и хранения авиационного топлива. Комиссией Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела № 3-1/221 установлено следующее.

Учитывая, что фактически в 2012 году ООО «ТЗК-Аэро» в аэропорту г. Хабаровск («Новый») начало деятельность по оказанию услуг заправки воздушных судов авиационным топливом, хранению авиационного топлива и данная деятельность является по существу деятельностью субъекта естественной монополии Хабаровское УФАС России обратилось в Федеральную службу по тарифам письмом от 06.03.2014 № 6/1598 с предложением ввести государственное регулирование деятельности ООО «ТЗК-Аэро».

Приказом Федеральной службы по тарифам от 14.11.2014 № 1969-т введено государственное регулирование деятельности в отношении ООО «ТЗК-Аэро» в сфере оказания услуг в аэропортах, на территории аэропорта г. Хабаровск («Новый»). ООО «ТЗК-Аэро», осуществляющее деятельность в сфере оказания услуг в аэропортах, включено в реестр субъектов естественных монополий на транспорте. Письмом от 29.04.2015 № 64-75 ООО «ТЗК-Аэро» обратилось в Федеральную службу по тарифам для «первоначального установления предельного максимального уровня тарифов за услуги «Обеспечение заправки воздушных судов авиационным топливом» и «Хранение авиационного топлива».

Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.04.2008 № 293 утверждено Положение о государственном регулировании цен (тарифов, сборов) на услуги субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах, аэропортах и услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей (далее - Положение о государственном регулировании цен).

В соответствии с пунктом 4 Положения о государственном регулировании цен государственное регулирование тарифов осуществляется органами регулирования в пределах их компетенции.

Согласно пунктам 5, 6 Положения о государственном регулировании цен тарифы на услуги субъектов регулирования устанавливаются органами регулирования

применительно к каждому конкретному субъекту регулирования в соответствии с утвержденными Правительством Российской Федерации перечнями услуг субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах, аэропортах и услуг по использованию инфраструктуры внутренних водных путей, тарифы на которые регулируются государством.

Органы регулирования в пределах их компетенции устанавливают правила применения тарифов, порядок опубликования и введения в действие установленных тарифов и правил их применения, а также утверждают изменения, вносимые в них, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации или международными договорами Российской Федерации.

Указом Президента Российской Федерации от 21.07.2015 № 373 «О некоторых вопросах государственного управления и контроля в сфере антимонопольного и тарифного регулирования» Федеральная служба по тарифам упразднена, функции Федеральной службы по тарифам переданы Федеральной антимонопольной службе.

Функция, предусмотренная подпунктом «ж» пункта 5 постановления Правительства Российской Федерации от 07.04.2004 № 189 «Вопросы Федеральной антимонопольной службы», а именно: определение (установление) цен (тарифов) и осуществлению контроля по вопросам, связанным с определением (установлением) и применением цен (тарифов) в отдельных сферах - отнесена к исключительной компетенции центрального аппарата Федеральной антимонопольной службы. Полный перечень полномочий Федеральной антимонопольной службы в сфере государственного регулирования цен (тарифов) приведен в Положении о Федеральной антимонопольной службе, утвержденном постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331.

На основании вышеизложенного, приказом Федеральной антимонопольной службы от 29.12.2015 № 1353/15, зарегистрированном в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.02.2016 № 40981, для ООО «ТЗК-Аэро» установлены предельные максимальные тарифы за обслуживание воздушных судов юридических лиц, зарегистрированных на территории Российской Федерации, или граждан Российской Федерации, пользующихся услугами в аэропорту г. Хабаровск, за исключением пассажиров, грузоотправителей и грузополучателей.

Таким образом, в период с 14.11.2014 по 21.02.2016 (момент вступления в силу приказа Федеральной антимонопольной службы от 29.12.2015 № 1353/15) ООО «ТЗК-Аэро» осуществляло деятельность по оказанию услуг заправки воздушных судов авиационным топливом и хранению авиационного топлива в аэропорту г. Хабаровск по ценам, не установленным органом государственного регулирования, несмотря на тот факт, что ООО «ТЗК-Аэро» было включено в реестр субъектов естественных монополий и было принято решение о ведении в отношении деятельности ООО «ТЗК-Аэро» государственного регулирования.

ООО «ТЗК-Аэро» не представлено каких-либо доказательств невозможности

обращения в орган государственного регулирования – Федеральную службу по тарифам, Федеральную антимонопольную службу, либо иной орган государственного регулирования, с целью установления цен (тарифов) на услуги заправки воздушных судов авиационным топливом, хранения авиационного топлива ранее 29.04.2015. Также следует отметить, что ООО «ТЭК-Аэро» самостоятельно не обращалось в Федеральную службу по тарифам для включения в реестр субъектов естественных монополий и введения государственного регулирования. Действия по обращению в Федеральную службу по тарифам с предложением ввести государственное регулирование были предприняты Хабаровским УФАС России. Факт осуществления деятельности по оказанию вышеуказанных услуг по ценам (тарифам) не установленным органом государственного регулирования установлен Комиссией по рассмотрению дела № 3-1/221 о нарушении антимонопольного законодательства.

Таким образом, нарушение ООО «ТЭК-Аэро» установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования привело к угрозе наступления последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц, так как ценовое регулирование, как один из методов регулирования деятельности субъектов естественных монополий, направлено на достижение баланса интересов потребителей и субъектов естественных монополий, обеспечивающего доступность реализуемого товара (услуги) для потребителей.

Таким образом, установленные в настоящем решении обстоятельства, свидетельствуют о том, ООО «ТЭК-Аэро», занимая доминирующее положение на рынке услуг на территории аэропорта г. Хабаровск («Новый»), применяло в период с 14.11.2014 по 21.02.2016 не установленные органом государственного регулирования цены на услуги хранения авиационного топлива и обеспечения заправки воздушных судов авиационным топливом, что является нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

При этом, согласно пункту 4 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.

Также надлежит иметь в виду, что суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

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.

Фактически ООО «ТЭК-Аэро» в период с 14.11.2014 по 29.04.2015 не предпринимались никакие действия по обращению в соответствующий орган государственного регулирования с целью установления тарифов на услуги заправки воздушных судов и хранения авиационного топлива. В то время, как ООО «ТЭК-Аэро» занимая доминирующее положение на товарном рынке оказания услуг по заправке воздушных судов и хранению авиационного топлива, должно было соблюдать должную степень заботливости и осмотрительности в целях недопущения нарушения запретов, установленных Законом о защите конкуренции.

Таким образом, по мнению Комиссии Хабаровского УФАС России с момента получения уведомления об открытии дела о введении государственного регулирования деятельности субъекта естественной монополии ООО «ТЭК-Аэро» осознавая, что оказывает услуги естественно-монопольного характера, цены на которые подлежат государственному регулированию, могло предпринять действия для подготовки необходимого перечня документов для обращения в соответствующий орган государственного регулирования с целью установления тарифов на услуги хранения авиационного топлива и обеспечения заправки авиационным топливом в аэропорту г. Хабаровска («Новый»).

На основании изложенного, Комиссией установлено наличие вины в действиях ООО «ТЭК-Аэро», выразившихся в применении в период с 14.11.2014 по 21.02.2016 не установленных органом государственного регулирования цен на услуги хранения авиационного топлива и обеспечения заправки воздушных судов авиационным топливом в аэропорту г. Хабаровск («Новый»).

Учитывая, что в настоящее время приказом Федеральной антимонопольной службы от 29.12.2015 № 1353/15 установлены тарифы (цены) на услуги хранения авиационного топлива и обеспечения заправки воздушных судов авиационным топливом у Комиссии отсутствуют основания для выдачи ООО «ТЭК-Аэро» предписания.

В соответствии с частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Письмом от 30.06.2016 № 3/7630 Комиссией по рассмотрению дела № 3-1/221 о нарушении антимонопольного законодательства направлено заключение об обстоятельствах дела № 3-1/221 о нарушении антимонопольного законодательства.

ООО «ТЗК-Аэро» письмом от 06.07.2016 № 04-206 направлены возражения к заключению об обстоятельствах дела № 3-1/221 о нарушении антимонопольного законодательства.

Комиссией Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела № 3-1/221 о нарушении антимонопольного законодательства проанализированы доводы ООО «ТЗК-Аэро», изложенные в возражениях к заключению об обстоятельствах дела № 3-1/221 о нарушении антимонопольного законодательства. Однако, Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела № 3-1/221 о нарушении антимонопольного законодательства не принимает доводы ООО «ТЗК-Аэро» по следующим основаниям. ООО «ТЗК-Аэро» не представлено доказательств, опровергающих выводы Комиссии по рассмотрению дела № 3-1/221 о нарушении антимонопольного законодательства, изложенных в заключении об обстоятельствах дела. ООО «ТЗК-Аэро» ссылается на ситуацию на товарных рынках авиатопливообеспечения и хранения авиационного топлива на иных территориях Российской Федерации. Однако, Хабаровским УФАС установлено, что на территории Российской Федерации отсутствуют сопоставимые товарные рынки с товарным рынком оказания услуг в аэропорту г. Хабаровска («Новый»), в том числе услуг по хранению, реализации и заправке авиационного топлива в воздушные суда. Пояснения ООО «ТЗК-Аэро» о том, что у ООО «ТЗК-Аэро» отсутствовала обязанность по государственному регулированию до момента включения ООО «ТЗК-Аэро» в реестр субъектов естественных монополий, а обязанность по регистрации цен (тарифов) на оказываемые услуги в Центре расписания и тарифов при транспортно-клиринговой палате при Министерстве транспорта России исполнена ООО «ТЗК-Аэро» не принимаются Комиссией по следующим основаниям: ООО «ТЗК-Аэро» осознавая, что осуществляет деятельность субъекта естественной монополии, и занимает доминирующее положение на соответствующем товарном рынке имело возможность для обращения в орган государственного регулирования для включения ООО «ТЗК-Аэро» в реестр субъектов естественных монополий и введении в отношении ООО «ТЗК-Аэро» государственного регулирования; с момента получения уведомления об открытии дела о введении государственного регулирования деятельности субъекта естественной монополии ООО «ТЗК-Аэро» осознавая, что оказывает услуги естественно-монопольного характера, цены на которые подлежат государственному регулированию, могло совершить действия для подготовки необходимого перечня документов для обращения в соответствующий орган государственного регулирования с целью установления тарифов на услуги хранения авиационного топлива и обеспечения заправки авиационным топливом в аэропорту г. Хабаровска («Новый»). Кроме того, ООО «ТЗК-Аэро» не представлены доказательства того, что ранее 29.04.2015 у ООО «ТЗК-Аэро» отсутствовала возможность обратиться в орган государственного регулирования с целью установления цен (тарифов) на услуги заправки воздушных судов авиационным топливом, хранения авиационного топлива в аэропорту г. Хабаровска («Новый»).

Кроме того, доводы ООО «ТЗК-Аэро», изложенные в возражениях на заключение об обстоятельствах дела не учитывают особый статус ООО «ТЗК-Аэро» - хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на соответствующем товарном 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, что ООО «ТЗК-Аэро» занимает доминирующее положение на соответствующем товарном рынке, предприятию необходимо выстраивать договорные отношения с контрагентами с учетом ограничений, предусмотренных статьей 10 Закона о защите конкуренции, в том числе имея в виду, что действия (бездействие) хозяйствующего субъекта могут иметь негативные последствия как для состояния конкуренции и хозяйствующих субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность, так и для потребителей товаров (услуг) в том числе иных авиационных предприятий.

По результатам рассмотрения дела № 3-1/221 о нарушении антимонопольного законодательства 21 июля 2017 года Решением Комиссии Хабаровского УФАС России № 11 установлен факт нарушения ООО «ТЗК-Аэро» (место нахождения: г. Хабаровск, 680029, г. Хабаровск, Матвеевское шоссе, 32, ИНН 2721188514, КПП 272401001) пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в действиях ООО «ТЗК-Аэро» по установлению и поддержанию монопольно высокой цены реализации авиационного топлива в аэропорту г. Хабаровска («Новый») в 2013-2014 годах; пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в применении не установленных органом государственного регулирования тарифов на услуги хранения авиационного топлива и обеспечения заправки воздушных судов авиационным топливом в аэропорту г. Хабаровск («Новый»).

Решение Комиссии Хабаровского УФАС России от 21.07.2016 № 11 вступило в силу.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 Кодекса об административном правонарушении Российской Федерации (далее – КоАП РФ) поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

20.09.2016 должностным лицом Хабаровского УФАС России в отношении ООО «ТЗК-Аэро» возбуждено дело № 3-04/40 об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

15.11.2016 (исх. № 3/13090 от 15.11.2016) в адрес ООО «ТЗК-Аэро» посредством почтовой связи направлено уведомление о вызове на 09 декабря 2016 года законного представителя ООО «ТЗК-Аэро» для составления и подписания протокола об административном правонарушении.

В соответствии с частью 5 статьи 28.2 КоАП РФ протокол об административном правонарушении подписывается должностным лицом, его составившим, физическим лицом или законным представителем юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении. В случае

отказа указанных лиц от подписания протокола, а также в случае, предусмотренном частью 4.1 настоящей статьи, в нем делается соответствующая запись.

В присутствии представителя ООО «ТЭК-Аэро» 09.12.2016 составлен протокол об административном правонарушении, по факту правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Определением Хабаровского УФАС России о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №3-04/40 от 31.03.2017 (исх. № 3/2197 от 31.03.2017) рассмотрение дела об административном правонарушении №3-04/40 назначено на 02 мая 2017 года.

На рассмотрение дела № 3-04/40 об административном правонарушении явился представитель ООО «ТЭК-Аэро» - <...>действующая на основании доверенности от 10.04.2017 № 13.

В ходе рассмотрения дела № 3-04/40 об административном правонарушении представителем ООО «ТЭК-Аэро» - <...>. в письменной форме заявлено ходатайство о приостановлении рассмотрения дела № 3-04/40 об административном правонарушении до вступления в законную силу решения Арбитражного суда Хабаровского края по делу № А73-17561/2016, возбужденному по заявлению ООО «ТЭК-Аэро» о признании недействительными решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю от 21.07.2016 № 11 и выданного на основании решения предписания № 3 от 21.07.2016 по результатам рассмотрения дела № 3-1/221 о нарушении антимонопольного законодательства.

По результатам рассмотрения вышеуказанного ходатайства установлено, что основания для удовлетворения вышеуказанного ходатайства о приостановлении рассмотрения дела № 3-04/40 об административном правонарушении отсутствуют, так как Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях (а именно главой 29 Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях) не предусмотрена возможность приостановления рассмотрения дел об административном правонарушении.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения дела № 3-04/40 об административном правонарушении была установлена необходимость в истребовании дополнительных материалов по делу.

В соответствии с положениями статьи 24.4, подпункта «в» пункта 7 части 1 статьи 29.7 КоАП РФ было принято решение об отложении рассмотрения дела № 3-04/40 об административном правонарушении.

Определением Хабаровского УФАС России об отказе в удовлетворении ходатайства и отложении рассмотрения дела об административном правонарушении №3-04/40 от 02.05.2017 (исх. № 3/3166 от 02.05.2017) рассмотрение дела об административном правонарушении №3-04/40 назначено на 30 июня 2017 года.

В соответствии с определением Хабаровского УФАС России об отказе в

удовлетворении ходатайства и отложении рассмотрения дела об административном правонарушении №3-04/40 от 02.05.2017 ООО «ТЭК-Аэро» надлежало представить документы и сведения.

Письмом от 26.06.2017 № 31-307 ООО «ТЭК-Аэро» направлены документы и сведения, запрашиваемые определением Хабаровского УФАС России об отказе в удовлетворении ходатайства и отложении рассмотрения дела об административном правонарушении №3-04/40 от 02.05.2017.

30.06.2017 на рассмотрении дела № 3-04/40 об административном правонарушении явился представитель ООО «ТЭК-Аэро» - <...> действующая на основании доверенности от 10.04.2017 № 13.

В ходе рассмотрения дела № 3-04/40 об административном правонарушении была установлена необходимость в истребовании дополнительных материалов по делу.

В соответствии с положениями статьи 24.4, подпункта «в» пункта 7 части 1 статьи 29.7 КоАП РФ было принято решение об отложении рассмотрения дела № 3-04/40 об административном правонарушении.

Определением Хабаровского УФАС России об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении №3-04/40 от 03.07.2017 (исх. № 3/4908 от 03.07.2017) рассмотрение дела об административном правонарушении №3-04/40 назначено на 18 июля 2017 года.

В соответствии с определением Хабаровского УФАС России об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении №3-04/40 от 03.07.2017 ООО «ТЭК-Аэро» надлежало представить документы и сведения.

Письмом от 07.07.2017 № 3.1-337 ООО «ТЭК-Аэро» направлены документы и сведения, запрашиваемые определением Хабаровского УФАС России об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении №3-04/40 от 03.07.2017.

18.07.2017 дело № 3-04/40 об административном правонарушении рассмотрено в присутствии представителя ООО «ТЭК-Аэро» - <...>, действующей на основании доверенности от 10.04.2017 № 13.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 3-1/221 Комиссией по рассмотрению дела установлено, что фактически ООО «ТЭК-Аэро» в период с 2013-2014 была установлена и поддержана монопольно высокая цена авиационного топлива в аэропорту г. Хабаровск («Новый»), также установлено, что фактически ООО «ТЭК-Аэро» в период с 14.11.2014 по 29.04.2015 не предпринимались никакие действия по обращению в Комитет по ценам и тарифам

Правительства Хабаровского края с целью установления тарифов на услуги заправки воздушных судов и хранения авиационного топлива. В то время, как ООО «ТЗК-Аэро» занимая доминирующее положение на товарном рынке реализации авиационного топлива, на товарном рынке оказания услуг по заправке воздушных судов и хранению авиационного топлива, должно было соблюдать должную степень заботливости и осмотрительности в целях недопущения нарушения запретов, установленных Законом о защите конкуренции. В ходе рассмотрения дела № 3-04/40 об административном правонарушении ООО «ТЗК-Аэро» также не представлены документы, свидетельствующие о принятии ООО «ТЗК-Аэро» в рассматриваемый период всех зависящих от него мер в целях соблюдения требований, установленных антимонопольным законодательством.

Кроме того, действия ООО «ТЗК-Аэро» по установлению и поддержанию монополярной высокой цены авиационного топлива могли привести к ограничению конкуренции, так как рост цены авиационного топлива не связан с изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, нарушение ООО «ТЗК-Аэро» установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования привело к угрозе наступления последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц, так как ценовое регулирование, как один из методов регулирования деятельности субъектов естественных монополий, направлено на достижение баланса интересов потребителей и субъектов естественных монополий, обеспечивающего доступность реализуемого товара (услуги) для потребителей.

Таким образом, в действиях ООО «ТЗК-Аэро» по установлению и поддержанию монополярно высокой цены реализации авиационного в аэропорту г. Хабаровск («Новый»), действиях по применению в отношении услуг заправки воздушных судов и хранения авиационного топлива цен (тарифов) не установленных уполномоченным органом государственного регулирования усматривается событие и состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов дела № 3-04/40 об административном правонарушении установлено, что ООО «ТЗК-Аэро» злоупотребило своим доминирующим положением на соответствующем товарном рынке; обстоятельства дела № 3-1/221 о нарушении антимонопольного законодательства, позволили сделать вывод о том, что хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на соответствующем товарном рынке услуг – ООО «ТЗК-Аэро» имел возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых действующим законодательством предусмотрена ответственность, но не принял все зависящие от него меры по их соблюдению.

Кроме того, при рассмотрении дела об административном правонарушении установлено, что ООО «ТЗК-Аэро» при оказании услуг заправки воздушных судов, хранения авиационного топлива совершались действия (бездействия) в нарушение антимонопольного законодательства, действующих нормативных правовых актов в сфере регулирования деятельности субъектов естественных монополий, что свидетельствует о пренебрежительном отношении ООО «ТЗК-Аэро» как субъекта естественной монополии, как хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на соответствующем товарном рынке к

исполнению своих публично-правовых обязанностей, к требованиям публичного права, что свидетельствует о наличии в действиях ООО «ТЭК-Аэро» существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ установлено, что совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

В соответствии с примечаниями к указанной статье:

1. Для целей применения настоящей главы выручка от реализации товаров (работ, услуг) определяется в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации.

2. При назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.1, 14.31.2 или 14.33 настоящего Кодекса, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 2 - 7 части 1 статьи 4.2 настоящего

Кодекса.

3. При назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.1, 14.31.2 или 14.33 настоящего Кодекса, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, отягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 1 и 2 части 1 статьи 4.3 настоящего Кодекса, а также следующие обстоятельства, отягчающие административную ответственность:

1) совершение длящегося административного правонарушения, продолжительность которого превышает один год;

2) причинение в результате совершения административного правонарушения ущерба гражданам, организациям или государству в размере более одного миллиона рублей либо извлечение в результате совершения административного правонарушения дохода в размере более пяти миллионов рублей;

3) совершение административного правонарушения двумя и более лицами, входящими в группу лиц, определяемую в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации.

4. За совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Пунктом 3 части 1 статьи 3.5 КоАП РФ установлено, что административный штраф является денежным взысканием, выражается в рублях и может выражаться в величине, кратной сумме выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение, либо за предшествующую дате выявления административного правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено административное правонарушение, если правонарушитель не осуществлял деятельность по реализации товара (работы, услуги) в предшествующем календарном году.

Так как нарушение ООО «ТЭК-Аэро» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции выявлено Хабаровским УФАС России в 2015 году (Приказ Хабаровского УФАС России от 25.09.2015 № 616 о возбуждении дела № 3-1/221 о нарушении антимонопольного законодательства), величина административного штрафа должна исчисляться исходя из суммы выручки, полученной ООО «ТЭК-Аэро» от реализации авиационного топлива, от оказания услуги хранения авиационного топлива, услуги обеспечения заправки воздушных судов авиационным топливом, в аэропорту г. Хабаровск в 2014 году.

Согласно информации представленной ООО «ТЭК-Аэро» - сумма выручки от реализации авиационного топлива, от оказания услуги хранения авиационного топлива, услуги обеспечения заправки воздушных судов авиационным топливом в аэропорту г. Хабаровска в 2014 году составила:

от реализации авиационного топлива в аэропорту г. Хабаровска – 3 780 130 291,16 рублей;

от оказания услуги по заправке воздушных судов в аэропорту г. Хабаровск - 145 149 837 рублей;

от оказания услуги по хранению авиатоплива в аэропорту г. Хабаровск – 178 550, 41 рублей.

Таким образом, общая выручка ООО «ТЭК-Аэро» от реализации авиационного топлива, от оказания услуги хранения авиационного топлива, услуги обеспечения заправки воздушных судов авиационным топливом, оказанных в аэропорту г. Хабаровск в 2014 году составила 3 925 458 678, 57 рублей.

Совокупный размер суммы выручки ООО «ТЭК-Аэро» за 2014 год от реализации всех товаров (работ, услуг) составил 3 931 938 372,36 рублей.

75 % от общей совокупного размера суммы выручки ООО «ТЭК-Аэро» за 2014 год от реализации всех товаров (работ, услуг) составляет 2 948 953 779, 27 рублей.

Таким образом, сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение (3 925 458 678, 57 рублей) превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг).

1/50 размера совокупной выручки ООО «ТЭК-Аэро» составит 78 638 767, 44 рублей.

Таким образом, в соответствии с частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, учитывая, что

сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг):

- минимальным размером административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения будет являться три тысячных размера выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, что составляет: рублей $3\,925\,458\,678,57 \times 0,003 = 11\,776\,376,04$ рублей;

- максимальным размером административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения является три сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение: рублей $3\,925\,458\,678,57 \times 0,03 = 117\,763\,760,36$ рублей;

-разностью максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения будет являться: $117\,763\,760,36 - 11\,776\,376,04 = 105\,987\,384,32$ рублей; следовательно, половиной разности будут являться $52\,993\,692,16$ рублей.

При рассмотрении дела № 3-04/62 об административном правонарушении не установлено обстоятельств смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Таким образом, величина административного штрафа без учета смягчающих и отягчающих обстоятельств составит: $11\,776\,376,04 + 52\,993\,692,16 = 64\,770\,068,2$ рублей (шестьдесят четыре миллиона семьсот семьдесят тысяч шестьдесят восемь рублей двадцать копеек).

Таким образом, ООО «ТЭК-Аэро» подлежит административной ответственности в виде административного штрафа в размере $64\,770\,068,2$ рублей (шестьдесят четыре миллиона семьсот семьдесят тысяч шестьдесят восемь рублей двадцать копеек) рублей.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2 статьи 14.31, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «ТЭК-Аэро» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО «ТЭК-Аэро» меру ответственности в виде административного штрафа в размере $64\,770\,068,2$ рублей (шестьдесят четыре миллиона семьсот семьдесят тысяч шестьдесят восемь рублей двадцать копеек).

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения антимонопольного законодательства, зачисляются:

в федеральный бюджет:

получатель УФК по Хабаровскому краю (Хабаровское УФАС России), р/с 40101810300000010001, отделение Хабаровск г. Хабаровск, БИК 040813001, ИНН 2721023142, КПП 272101001, код 161 1 16 02010 01 6000 140, ОКТМО 08701000001.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа ООО «ТЭК-Аэро» необходимо представить в Хабаровское УФАС России надлежащим образом заверенные копии платежных документов.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 или 1.1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном частью 1.1 настоящей статьи, в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.