

РЕШЕНИЕ

по делу № 13

г. Южно-Сахалинск

Резолютивная часть решения оглашена «16» ноября 2010 года.  
В полном объеме решение изготовлено «30» ноября 2010 года.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

- Председатель: - Тыченко Г.Н. – руководитель управления;
- Члены комиссии: - Могилевкин А.Г. – заместитель руководителя управления;
- Терентьева Е.В. – и.о. начальника отдела контроля монополистической деятельности, недобросовестной конкуренции и рекламы;
- Ильченко Л.А. – старший государственный инспектор отдела контроля монополистической деятельности, недобросовестной конкуренции и рекламы;

рассмотрев дело № 13 возбужденное в отношении ЗАО «Топливо-обеспечивающая компания» (693013, г. Южно-Сахалинск, пр. Мира, д.420, оф.301; далее – ЗАО «ТОК») по признакам нарушения п.5 ч. ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее в тексте – Закон «О защите конкуренции»),

в присутствии представителей:  
ЗАО «ТОК»  
ООО «РН-Аэро»,

УСТАНОВИЛА:

В Сахалинское УФАС России поступило заявление ООО «РН-Аэро» от 01.06.2010 №РН-1018 о нарушении ЗАО «ТОК» антимонопольного законодательства, выразившегося в отказе ЗАО «ТОК» от заключения договора на заправку и хранение авиатоплива в аэропорту г. Южно-Сахалинск и как следствие, в создании препятствий доступу на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам, а так же неисполнении последним требований Правил обеспечения доступа к услугам субъектов естественных монополий в аэропортах, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 22.07.2009 №599 (далее – Правила №599).

Из заявления ООО «РН-Аэро» следует, что 17 марта 2009 года между ООО «РН-Аэро» и ЗАО «ТОК» заключен договор поставки нефтепродуктов №1598/1-048, в соответствии с которым ООО «РН-Аэро» обязуется поставить, а ЗАО «ТОК» принять и оплатить нефтепродукты, в том числе авиационное топливо, в количестве, по условиям поставки и оплаты, установленным договором и спецификациями.

В 2008-2009 г.г. Заявитель заключил договоры на авиатопливообеспечение со следующими авиакомпаниями, которые выполняют рейсы в аэропорт Южно-Сахалинска: ОАО «Авиационная компания «ТРАНСАЭРО» (договор №1598/1-071 от 15.05.2009), ОАО «Аэрофлот» (договор №1598/1-078 от 29.05.2009), ОАО «Владивосток Авиа» (договор №1958/1-117/55-2009 от 15.12.2008).

ООО «РН-Аэро» в 2009-2010 г.г. обращалось в адрес ЗАО «ТОК» (от 10.11.2009 №РН-2142, от 20.11.2009 №РН-2255, от 31.12.2009 №РН-2615, от 15.02.2010 №РН-0255) по вопросу о заключении договора на заправку и хранение собственного топлива между ООО «РН-Аэро» и ЗАО «ТОК».

Намерение самостоятельно поставлять топливо авиакомпаниям ООО «РН-Аэро» обосновало тем, что с самого начала своей деятельности предпринимает меры по развитию прямого сотрудничества с авиакомпаниями по вопросу авиатопливообеспечения, направленного на сокращение числа посреднических организаций по поставке авиатоплива до момента его заправки «в крыло», что должно позволить снизить расходы авиакомпаний на топливо, и как следствие, может повлечь снижение стоимости авиаперевозок, и тем самым благотворно отразиться на конечном потребителе.

Однако, ЗАО «ТОК» отказывается заключить договор на заправку и хранение авиатоплива в аэропорту г. Южно-Сахалинск, ссылаясь на отсутствие механизмов реализации положений, закрепленных в Правилах № 599, и отсутствием технической возможности по предоставлению услуг хранения авиатоплива.

По результатам рассмотрения заявления ООО «РН-Аэро» и представленных материалов Сахалинское УФАС России приказом от 16.09.2010 № 187 возбудило дело № 13 по признакам нарушения ЗАО «ТОК» пункта 5 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Комиссия Сахалинского УФАС России рассмотрела представленные материалы, заслушала доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле.

15 августа 2002 года между ФГУП «Аэропорт Южно-Сахалинск» и ЗАО «ТОК» подписан договор №115п-04/02ф аренды государственного имущества (объекты авиатопливообеспечения аэропорта «Южно-Сахалинск», в том числе резервуарный парк для хранения АвиГСМ), в соответствии с которым ЗАО «ТОК» принимает указанное в договоре государственное имущество в аренду для использования его по назначению, а также для осуществления реконструкции и модернизации арендованного имущества.

В соответствии с Приказом Сахалинского УФАС России № 60-П от 16 июля 2007г. № 107-П ЗАО «ТОК» (693000, г. Южно-Сахалинск, проспект Мира, д.420 офис 301), включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов. Вид деятельности: авиатопливообеспечение воздушных судов, с долей более >50, в географических границах - территория аэропорта города Южно-Сахалинск.

В соответствии с п. 1.3. Федеральных авиационных правил. Сертификационные требования к организациям авиатопливообеспечения воздушных перевозок, утвержденных приказом Федеральной службы воздушного транспорта России от 18.04.2000, №89, организация, осуществляющая авиатопливообеспечение воздушных перевозок, осуществляет следующие работы:

- прием авиационных горюче-смазочных материалов и специальных жидкостей (далее авиаГСМ) на склад аэропорта;
- хранение авиаГСМ;
- подготовку и выдачу авиаГСМ на заправку;
- заправку авиаГСМ в воздушные суда.

Организация, осуществляющая авиатопливообеспечение воздушных перевозок, осуществляет как весь комплекс указанных работ, так и только их часть.

Правилами №599 были внесены изменения в Постановление Правительства Российской Федерации от 23.04.2008г. № 293, а именно перечень услуг субъектов естественных монополий в аэропортах, цены (тарифы, сборы) на которые регулируются государством, был дополнен услугами по обеспечению заправки воздушных судов авиационным топливом и по хранению авиационного топлива. Тарифы на данные услуги для ЗАО «ТОК» еще не утверждены ФСТ России и не зарегистрированы в Центре расписания и тарифов Транспортной клиринговой палаты (далее – ЦРТ).

Представитель ЗАО «ТОК» в ходе рассмотрения дела пояснил Комиссии, что материалы на утверждение тарифов на услуги по обеспечению заправки воздушных судов авиационным топливом и на услуги по хранению авиационного топлива в аэропорту г. Южно-Сахалинска были в установленном порядке поданы в ФСТ России и по настоящее время находятся на рассмотрении. По мнению представителя ЗАО «ТОК», до утверждения и регистрации тарифа на хранение авиатоплива, ЗАО «ТОК» не имеет право оказывать данные услуги перевозчикам. Поскольку тариф на услугу по хранению авиатоплива, утвержденный ФСТ России отсутствует, заключение договора хранения авиационного топлива не имеет правовых основ.

Также представитель ЗАО «ТОК» пояснил, что на текущий момент Минтранс России не разработана и не утверждена методика расчета технической возможности аэропортов, ЗАО «ТОК» не отказывает ООО «РН-Аэро» в заключение договора, как только методика расчета технической возможности аэропортов будет утверждена, заявка ООО «РН-Аэро» будет рассмотрена в соответствии с требованиями законодательства.

Кроме того, как следует из пояснений представителя ЗАО «ТОК», согласно письму Федеральной службы надзора в сфере транспорта от 19.11.2007 №4.4.11/2416 склад ГСМ ЗАО «ТОК» требует реконструкции и модернизации для приведения в соответствие с действующими требованиями, поэтому, учитывая климатические условия и схему доставки топлива на остров, решение вопроса о хранении топлива сторонних организаций в емкостях ЗАО «ТОК» имеет смысл перенести на время окончания модернизации склада ГСМ, которое планируется к 2012 году. Таким образом, ЗАО «ТОК» не имеет возможности предоставить ООО «РН-Аэро» хранить авиатопливо в аэропорту г. Южно-Сахалинска.

На заседании Комиссии Сахалинского УФАС России представитель ЗАО «ТОК» также пояснил, что на момент подачи заявления ООО «РН-Аэро» в антимонопольный орган форма заявки на оказание услуг субъектов естественных монополий в аэропортах Министерством транспорта РФ утверждена не была, следовательно, ЗАО «ТОК» не может быть признан нарушившим Правила №599, так как заявка, исходя из положений Правил №599, является существенным условием договора, а неисполнение заявки, которая не соответствует обязательным требованиям, со стороны ЗАО «ТОК» не является нарушением действующего законодательства.

Комиссия установила, что в аэропорту г. Южно-Сахалинск услуги по хранению и по обеспечению заправки воздушных судов оказывает одна организация – ЗАО «ТОК». ЗАО «ТОК» является единственным поставщиком авиатоплива для всех авиакомпаний, осуществляющих регулярные и нерегулярные полеты через аэропорт г. Южно-Сахалинска, в том числе и для ОАО «Авиационная компания «ТРАНСАЭРО», ОАО «Аэрофлот», ОАО «Владивосток Авиа».

Потенциальными потребителями услуг по хранению и по обеспечению заправки воздушных судов в аэропорту г. Южно-Сахалинск являются все авиакомпании, осуществляющие полеты через указанный аэропорт, и поставщики, заключившие договоры с авиакомпаниями и эксплуатантами.

В соответствии с пунктами 31 и 33 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.

Операторы при наличии заявок от потребителей, которые являются авиаперевозчиками, и (или) эксплуатантами, и (или) поставщиками авиационного топлива (заключившими договоры на поставку авиационного топлива авиаперевозчиками или эксплуатантами), и при наличии технической возможности аэропорта (в части объектов инфраструктуры топливного обеспечения воздушных судов) заключают договоры на оказание комплекса услуг или отдельной услуги (в соответствии с заявкой) по авиатопливообеспечению, включая хранение авиационного топлива в объемах, необходимых для осуществления перевозочной деятельности в соответствии с подтвержденными потребителям слотами, с учетом протяженности маршрутов, объема хранения неснижаемого остатка авиационного топлива в аэропорту, а также заправку воздушных судов с использованием инфраструктуры топливного обеспечения воздушных судов в аэропорту (технологическое оборудование и технические средства, используемые в технологическом процессе приема, хранения, контроля качества, подготовки и выдачи на заправку, заправки авиационного топлива в воздушные суда).

17 марта 2009 года между ООО «РН-Аэро» и ЗАО «ТОК» заключен договор поставки нефтепродуктов №1598/1-048, в соответствии с которым ООО «РН-Аэро» осуществляет поставки ЗАО «ТОК» авиационного топлива.

ООО «РН-Аэро» заключило договоры на авиатопливообеспечение со следующими авиакомпаниями, которые выполняют рейсы в аэропорт Южно-Сахалинска: ОАО «Авиационная компания «ТРАНСАЭРО» (договор №1598/1-071 от 15.05.2009), ОАО «Аэрофлот» (договор №1598/1-078 от 29.05.2009), ОАО «Владивосток Авиа» (договор №1958/1-117/55-2009 от 15.12.2008).

ООО «РН-Аэро» в 2009-2010 г.г. обращалось в адрес ЗАО «ТОК» (от 10.11.2009 №РН-2142, от 20.11.2009 №РН-2255, от 31.12.2009 №РН-2615, от 15.02.2010 №РН-0255, от 02.06.2010 №РН-1047, от 25.10.2010 №РН-2298) по вопросу заключения договора на заправку и хранение авиатоплива в аэропорту г. Южно-Сахалинск.

Письмом от 31.12.2009 №РН-2615 ООО «РН-Аэро» направило в ЗАО «ТОК» сведения планируемой потребности ОАО «АК «ТРАНСАЭРО» в авиатопливе на 2010 год в аэропорту г. Южно-Сахалинска с разбивкой по месяцам. В дальнейшем, указанная информация была уточнена ООО «РН-Аэро» письмом от 02.06.2010 №РН-1047.

В соответствии с пунктом 7 Правил №599 главный оператор (оператор) аэропорта в случае отказа от заключения договора на предоставление услуги потребителю обязан предоставить письменный мотивированный отказ от его заключения.

ЗАО «ТОК» письмами от 09.12.2009 №1153-01 и от 16.03.2010 №196-02 выражало готовность заключить с ООО «РН-Аэро» договор на заправку и хранение авиатоплива в аэропорту г. Южно-Сахалинск. Однако, письмом от 29.03.2010 №236-02 ЗАО «ТОК» отозвало обсуждаемую до этого сторонами редакцию договора, обосновав свои действия изменением действующего законодательства.

В ходе рассмотрения заявления ООО «РН-Аэро», поступившего в антимонопольную службу, ЗАО «ТОК» письмами от 23.07.2010 №580-07 и от 16.11.2010 в обоснование своей позиции ссылался на отсутствие механизмов реализации положений, закрепленных в Правилах №599, и отсутствие технической возможности по предоставлению услуг хранения авиатоплива по

причине отсутствия емкостей для хранения топлива.

Комиссия также установила, что ЗАО «ТОК» приобретает авиатопливо и хранит его в объемах, необходимых для удовлетворения потребностей авиакомпаний, обслуживаемых в аэропорту г. Южно-Сахалинска и рассчитывает ежемесячные объемы топлива, необходимые для обеспечения авиаперевозок.

При этом представитель ООО «РН-Аэро» заявил на заседании Комиссии, что авиатопливо авиакомпания намерена завозить только в тех объемах, которые необходимы для обеспечения перевозок авиакомпаний, осуществляющих перевозки в аэропорт г. Южно-Сахалинска, с которыми у них заключены договоры.

То есть ЗАО «ТОК» обладает технической возможностью хранить собственный авиационный керосин для реализации его всем авиакомпаниям, которые обслуживаются в аэропорту г. Южно-Сахалинска, и при этом не имеет такой возможности для хранения авиатоплива, приобретаемого этими же авиакомпаниями у иных поставщиков авиатоплива для обеспечения своих перевозок через данный аэропорт.

Комиссия считает доводы ЗАО «ТОК» об отсутствии возможности хранения авиатоплива ООО «РН-Аэро» необоснованными, поскольку в случае осуществления завоза ООО «РН-Аэро» собственного авиатоплива для дальнейшей реализации его авиакомпаниям по заключенным с ними договорам, общий объем хранимого топлива ЗАО «ТОК» не изменился бы, а доля собственного топлива уменьшилась бы на объемы, покупаемые авиакомпаниями у ООО «РН-Аэро».

Таким образом, ЗАО «ТОК» имеет техническую возможность предоставить услугу по хранению авиатоплива ООО «РН-Аэро» и обеспечения заправки воздушных судов авиационным топливом.

Ссылка ЗАО «ТОК» на отсутствие утвержденной формы заявки на оказание услуг субъектов естественных монополий в аэропортах на момент подачи заявления ООО «РН-Аэро» в антимонопольную службу, по мнению Комиссии Сахалинского УФАС России несостоятелен, так как отсутствие утвержденной формы заявки не исключает обязанность ЗАО «ТОК» заключать договоры хранения авиационного керосина и оказания услуг по заправке воздушных судов авиационным топливом.

В соответствии со статьей 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В силу статей 886 и 900 ГК РФ по договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и вернуть эту вещь в сохранности. Хранитель обязан вернуть поклажедателю или иному лицу, указанному им в качестве получателя, ту самую вещь, которая была передана на хранение, если договором не предусмотрено хранение с обезличением (статья 890).

Из содержания названных норм следует, что существенным условием договора хранения является его предмет, позволяющий определить, что и в каком количестве передается на хранение.

Таким образом, Комиссия считает, что отсутствие утвержденной формы заявки не может служить препятствием для заключения договора на заправку и хранение авиатоплива в аэропорту г. Южно-Сахалинск.

Кроме того, как следует из пояснений представителя ЗАО «ТОК» данных в ходе заседания Комиссии Сахалинского УФАС России, в случае если заявка по форме, установленной Приказом Министерства транспорта РФ от 21.06.2010 №137 «Об утверждении формы заявки на оказание услуг субъектов естественных монополий в аэропортах, формы и порядка ведения реестра заявок на оказание услуг субъектов естественных монополий в аэропортах» будет подана ООО «РН-Аэро», договор на заправку и хранение авиатоплива в аэропорту г. Южно-Сахалинск не будет заключен по причине отсутствия утвержденной методика расчета технической возможности аэропортов.

Услуги аэропортов, согласно статье 4 Федерального закона от 17.08.95 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий. ЗАО «ТОК» включено в реестр субъектов естественных монополий (приказ ФСТ России от 09.08.2010 №376-т) раздел II «Услуги аэропортов».

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона «О защите конкуренции» субъект естественной монополии занимает доминирующее положение на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. Таким образом, ЗАО «ТОК», являясь субъектом естественной монополии, занимает доминирующее положение на локальном рынке услуги по хранению авиатоплива в аэропорту г. Южно-Сахалинска и обеспечения заправки воздушных судов авиационным топливом в размере 100%, поскольку является единственным хозяйствующим субъектом, оказывающим услугу по хранению авиатоплива в аэропорту г. Южно-Сахалинска.

ЗАО «ТОК» только в октябре 2010 г. подало в ФСТ России необходимые документы для утверждения новых тарифов за обеспечение авиаГСМ, хотя Правила № 599 вступили в силу 22.10.2009 и тогда же были внесены поправки к постановлению Правительства Российской Федерации от 23.08.2008 №293 «О государственном регулировании и контроле цен (тарифов, сборов) на услуги субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах, аэропортах и услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей».

Учитывая изложенное, Комиссия установила, что ЗАО «ТОК» имело и техническую и экономическую возможность заключить с ООО «РН-Аэро» договор на заправку и хранение авиатоплива в аэропорту г. Южно-Сахалинск и уклонялось от его заключения, имея возможность оказать соответствующие услуги.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» запрещается экономически или технологически необоснованное уклонение занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставки соответствующего товара, а также в случае, если такое уклонение прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

ЗАО «ТОК» отказываясь принимать авиатопливо ООО «РН-Аэро» на хранение для заправки воздушных судов в аэропорту г. Южно-Сахалинск, ссылаясь на отсутствие утвержденной формы заявки на оказание услуг субъектов естественных монополий в аэропортах, а так же методики расчета технической возможности аэропорта и порядка ее применения, технологически и экономически необоснованно уклонялось от заключения с ООО «РН-Аэро» договора на заправку и хранение авиатоплива в аэропорту г. Южно-Сахалинск, что имеет своим результатом ущемление интересов ООО «РН-Аэро» и содержит нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Согласно пункту 9 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» запрещается занимающему доминирующее положение хозяйствующему субъекту создавать препятствия доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

Таким образом, ЗАО «ТОК» приобретало авиатопливо и хранило его в объемах, необходимых для удовлетворения потребностей авиакомпаний, осуществляющих полеты через аэропорт г. Южно-Сахалинска и не предоставляло ООО «РН-Аэро» возможности самостоятельно поставлять авиатопливо для осуществления рейсов этих же авиакомпаний, с которыми у ООО «РН-Аэро» имелись договоры. Тем самым ЗАО «ТОК» препятствовало доступу ООО «РН-Аэро» на рынки хранения авиатоплива и обеспечения заправки воздушных судов авиационным топливом в аэропорту г. Южно-Сахалинска, что имеет своим результатом ущемление интересов ООО «РН-Аэро» и недопущение конкуренции, и содержит нарушение пункта 9 части 1

статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Комиссией было установлено, что в действиях ЗАО «ТОК» содержатся нарушения пунктов 5, 9 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

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

#### РЕШИЛА

1. Признать ЗАО «Топливо-обеспечивающая компания» нарушившим пункты 5 и 9 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» посредством технологически необоснованного уклонения от заключения с ООО «РН-Аэро» договора на заправку и хранение авиатоплива в аэропорту г. Южно-Сахалинск, что имеет своим результатом ущемление интересов ООО «РН-Аэро» и препятствует доступу ООО «РН-Аэро» на рынки хранения авиатоплива и обеспечения заправки воздушных судов авиационным топливом в аэропорту г. Южно-Сахалинска.

2. На основании решения выдать ЗАО «Топливо-обеспечивающая компания» предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением на рынках хранения авиатоплива и обеспечения заправки воздушных судов авиационным топливом в аэропорту г. Южно-Сахалинска путем заключения с ООО «РН-Аэро» договора на заправку и хранение авиатоплива в аэропорту г. Южно-Сахалинск.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Сахалинского УФАС России для возбуждения административного производства по признакам нарушения ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии:

Г.Н. Тыченко

Члены комиссии:

А.Г. Могилевкин

Е.В. Терентьева

Л.А. Ильченко

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.