



ФЕДЕРАЛЬНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД МОСКОВСКОГО ОКРУГА

ул. Селезнёвская, д. 9, г. Москва, ГСП-4, 127994,
официальный сайт: <http://www.fasmo.arbitr.ru> e-mail: info@fasmo.arbitr.ru

ДП

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

№ КА-А40/7818-10

г. Москва

29 июля 2010 г.

Дело № А40-12850/09-92-843

Резолютивная часть постановления объявлена 22 июля 2010 года

Полный текст постановления изготовлен 29 июля 2010 года

Федеральный арбитражный суд Московского округа

в составе:

председательствующего-судьи Агапова М.Р.

судей Борзыкина М.В. и Кузнецова А.М.

при участии в заседании:

от заявителя ЗАО «Авианефть» Устина О.В. по доверенности от 14 июля 2010 г.

от ответчика ФАС России Сухининой И.В. по доверенности от 23 июня 2010 г. №

ИА/19473, Рожновой М.Ю. по доверенности от 28 июня 2010 г. № ИА/20216

рассмотрев 22 июля 2010 г. в судебном заседании кассационную жалобу заявителя

ЗАО «Авианефть»

на решение от 10 декабря 2009 г.

Арбитражного суда г. Москвы

принятое судьей Уточкинским И.Н.

на постановление от 30 марта 2010 г.

Девятого арбитражного апелляционного суда

принятое судьями Пронниковой Е.В., Веклич Б.С., Якутовым Э.В.

по делу № А40-12850/09-92-843

по заявлению Закрытого акционерного общества «Авианефть» (ЗАО «Авианефть»)

о признании недействительным решения

к Федеральной антимонопольной службе (ФАС России)

третье лицо Открытое акционерное общество «Аэрофлот – Российские авиалинии» (ОАО «Аэрофлот»)

УСТАНОВИЛ:

ЗАО «Авианефть» обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением о признании недействительными решения и предписания ФАС России от 10 июня 2009 года по делу № 1 10/70-09 о нарушении антимонопольного законодательства.

В качестве третьего лица по делу привлечено ОАО «Аэрофлот».

Решением Арбитражного суда г. Москвы от 10 декабря 2009 года, оставленным без изменения постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 30 марта 2010 года, в удовлетворении заявления отказано.

При этом суды пришли к выводу о том, что оспариваемые решение и предписание о нарушении антимонопольного законодательства вынесены с соблюдением норм действующего законодательства, не препятствуют осуществлению деятельности заявителя и не нарушают его права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

В кассационной жалобе ЗАО «Авианефть» просит отменить решение и постановление, поскольку они приняты незаконно и необоснованно, с нарушением норм права. Выводы судов не соответствуют фактическим обстоятельствам дела и имеющимся в деле доказательствам.

В судебном заседании представитель ЗАО «Авианефть» поддержал доводы и требования кассационной жалобы, а представители ФАС России возражали против ее удовлетворения и просили оставить законно принятые судебные акты без изменения.

Представитель ОАО «Аэрофлот», извещенный надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела, в судебное заседание не явился.

Проверив правильность применения арбитражными судами первой и апелляционной инстанций норм материального и процессуального права, обсудив доводы кассационной жалобы и возражения относительно нее, арбитражный суд кассационной инстанции не находит оснований для отмены обжалуемых решения и постановления.

Полно и объективно исследовав материалы дела, арбитражные суды установили, что ОАО «Аэрофлот» обратилось в ФАС России с жалобой на действия ЗАО «Авианефть», выразившиеся в необоснованном отказе ОАО «Аэрофлот» в

обеспечении поставки собственного авиатоплива в аэропорт «Храброво» для обеспечения рейсов компании по центральному расписанию. Кроме того, ОАО «Аэрофлот» указало, что ЗАО «Авианефть» установило и поддерживает монопольно высокую цену на поставляемое авиатопливо, используемое при заправке ВС авиакомпании.

Указанное обращение явилось основанием для возбуждения антимонопольным органом дела № 1 10/70-09 по признакам нарушения ЗАО «Авианефть» части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

По результатам рассмотрения дела № 1 10/70-09 антимонопольным органом вынесено решение от 10 июня 2009 года, которым ЗАО «Авианефть» признано нарушившим пункт 9 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части совершения действий по отказу в предоставлении ОАО «Аэрофлот» возможности завоза собственного авиатоплива в аэропорт «Храброво» для обеспечения рейсов по центральному расписанию и в оказании услуги по хранению, что препятствует доступу ОАО «Аэрофлот» отдельно на рынок авиатоплива и рынок оказания услуг по авиатопливообеспечению в аэропорту «Храброво», что является ущемлением интересов ОАО «Аэрофлот».

Во исполнение названного решения ответчик выдал ЗАО «Авианефть» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства от 10 июня 2009 года №1 10/70-09, которым заявителю предписано прекратить нарушение пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившееся в создании препятствий ОАО «Аэрофлот» доступу (отдельно) на рынок авиатоплива и рынок оказания услуг по авиатопливообеспечению в аэропорту «Храброво».

Пунктом 2 предписания ЗАО «Авианефть» предписано в срок до 01 октября 2009 года обеспечить возможность получения ОАО «Аэрофлот» услуги по авиатопливообеспечению с учетом возможности самостоятельного завоза авиатоплива.

В соответствии пунктом 9 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление

интересов других лиц, в том числе создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

Рассматривая данное дело, суды указали, что антимонопольный орган правильно установил, что ЗАО «Авианефть» оказывает услуги по авиатопливообеспечению в аэропорту «Храброво».

ОАО «Аэрофлот» 22 июля 2008 года обратилось к ЗАО «Авианефть» с просьбой о поставке собственного авиатоплива в аэропорт «Храброво» для обеспечения рейсов компании по центральному расписанию.

Письмом от 30 июля 2008 года № 250 ЗАО «Авианефть» отказало перевозчику в удовлетворении его просьбы, мотивировав свой отказ тем, что ЗАО «Авианефть» не оказывает авиакомпаниям услуг по хранению авиатоплива, поскольку не имеет лицензии на осуществление такой деятельности, и не может принять на хранение как авиатопливо ОАО «Аэрофлот», так и авиатопливо от других предприятий.

Заявитель обеспечивает заправку воздушных судов в аэропорту «Храброво» и имеет на это все необходимые разрешительные документы, кроме того, данный вид деятельности не относится к лицензируемым.

ЗАО «Авианефть» является единственным хозяйствующим субъектом, оказывающим услуги по авиатопливообеспечению в аэропорту «Храброво», в связи с чем занимает доминирующее положение на рынке услуг по авиатопливообеспечению в границах указанного аэропорта.

ЗАО «Авианефть» оказывает услуги по авиатопливообеспечению ВС ОАО «Аэрофлот» на основании договора на оказание услуг по обеспечению ВС авиационными горюче-смазочными материалами и спецжидкостями № 5/01-03 от 01 января 2003 года, в соответствии с пунктом 1.3 которого ЗАО «Авианефть» организует и производит прием, хранение, контроль качества и другие операции с авиаГСМ.

В обоснование заявленных требований ЗАО «Авианефть» ссылается на то, что аэропорт «Храброво» базируется совместно с военным аэродромом, гражданский склад построен для размещения расчетных объемов потребления авиатоплива с учетом сложившейся системы поставок авиатоплива. Действующая технологическая схема работы склада ГСМ для приема авиатоплива

предусматривает эксплуатацию одного резервуара. Два других резервуара используются в качестве расходных. Один из них - рабочий, в другом резервуаре осуществляется подготовка авиатоплива к выдаче на заправку ВС. Общая емкость приемного резервуара под авиатопливо ограничена и составляет 2 200 тонн.

Авиационное топливо доставляется в аэропорт «Храброво» железнодорожным транспортом. Цена приобретенного авиатоплива включает в себя транспортные расходы до склада ГСМ в поселке Храброво.

В настоящее время потребление авиатоплива в аэропорту «Храброво» в среднем составляет от 1800 до 2500 тонн в месяц. Основным потребителем авиатоплива в аэропорту «Храброво» является авиакомпания ОАО «КД авиа». В 2008 году объем реализованного авиатоплива данной авиакомпания составил 77,10% общего объема реализованного авиатоплива. Объем авиатоплива, реализованного ОАО «Аэрофлот» в 2008 году, составил 7,70%.

По утверждению ЗАО «Авианефть», прием на хранение авиатоплива любой авиакомпания потребовал бы выделение дополнительных резервуаров, однако в связи с малой емкостью резервуарного парка сделать это не представляется возможным.

Кроме того, ЗАО «Авианефть» ссылается на то, что Федеральные авиационные правила «Сертификационные требования к организации авиатопливообеспечения воздушных перевозок», утвержденные Приказом Федеральной службой воздушного транспорта России от 18 апреля 2000 года № 89, не устанавливают обязательные требования по приему от авиакомпаний на хранение авиаГСМ, однако и не исключают возможности самостоятельного приобретения и поставки авиаГСМ эксплуатантами ВС. При этом Федеральные авиационные правила предъявляют требования к организациям, осуществляющим авиатопливообеспечение воздушных перевозок, обязательные требования соблюдения стандартов и технических условий по приему, хранению, подготовке и заправке воздушных судов. Принимая авиатопливо на хранение от авиакомпании, топливозаправочная компания должна взять на себя риски за авиатопливо, принадлежащее иному лицу.

Опровергая данные утверждения, суды правомерно указали, что в соответствии с пунктом 1.3 Федеральных авиационных правил организация, осуществляющая авиатопливообеспечение воздушных перевозок, осуществляет работы по приему

авиаГСМ и специальных жидкостей на склад аэропорта; хранению авиаГСМ и специальных жидкостей; подготовке и выдаче авиаГСМ и специальных жидкостей на заправку; заправке авиаГСМ и специальных жидкостей в воздушные суда.

Организация, оказывающая услугу по авиатопливообеспечению воздушных перевозок, осуществляет как весь комплекс указанных работ, так и только их часть.

Приказом Министерства транспорта Российской Федерации от 02 октября 2000 года № 110 «Об аэронавигационных и аэропортовых сборах, тарифах за обслуживание ВС эксплуатантов Российской Федерации в аэропортах и воздушном пространстве Российской Федерации» предусмотрено, что за обслуживание воздушных судов в аэропортах, осуществляемое государственными унитарными предприятиями по ИВП, УВД и ЭРТОС, аэропортами, авиапредприятиями, авиакомпаниями, другими предприятиями и организациями на основании лицензий (временных разрешений) Минтранса России (территориальных органов воздушного транспорта Минтранса России), независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности, устанавливаются аэронавигационные и аэропортовые сборы и тарифы за наземное обслуживание.

Тариф за обеспечение авиаГСМ устанавливается за предоставление комплекса услуг по обеспечению воздушного судна авиаГСМ, включая организацию обеспечения авиаГСМ, хранение авиаГСМ; анализ качества авиаГСМ; прием и выдачу авиаГСМ; предоставление персонала (включая инженерно-авиационный) и технических передвижных и/или стационарных средств для заправки воздушного судна авиаГСМ; другие услуги в соответствии с требованиями и правилами, принятыми в гражданской авиации и установленной технологией обслуживания по топливообеспечению воздушного судна. Тариф устанавливается на одну тонну авиаГСМ. Плата за обеспечение авиаГСМ определяется на основе установленного тарифа и веса заправленного авиаГСМ.

Цена авиационного керосина, бензина и противоводокристаллизационной (ПЛВК) жидкости, установленная отдельно в соответствии с действующим законодательством, в настоящий тариф не включается. Таким образом, услуга по хранению авиатоплива оплачивается в составе комплексной услуги по авиатопливообеспечению.

В настоящем случае, как правильно установлено судами и антимонопольным органом, ЗАО «Авианефть» является единственным хозяйствующим субъектом на рынке оказания услуг по авиатопливообеспечению в аэропорту «Храброво» с долей на указанном рынке в размере 100%, а, следовательно, занимает доминирующее положение по осуществлению указанной деятельности в данном аэропорту.

Довод заявителя относительно необоснованности вывода антимонопольного органа о доминирующем положении ЗАО «Авианефть» на рынке оказания услуг по авиатопливообеспечению в аэропорту «Храброво» со ссылкой на нарушение Порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденного Приказом Федеральной антимонопольной службы от 25 апреля 2006 года № 108, несостоятелен, поскольку из содержания пункта 1 указанного Порядка следует, что настоящий Порядок не применяется в случаях, требующих анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке или положения на нем хозяйствующих субъектов при рассмотрении дел по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Кроме того, ЗАО «Авианефть» приобретает авиатопливо и хранит его в объемах, необходимых для удовлетворения потребностей авиакомпаний, обслуживаемых в аэропорту «Храброво».

Таким образом, суды правомерно пришли к выводу о том, что ЗАО «Авианефть» обладает технической возможностью хранить как собственное авиатопливо, так и авиатопливо, завезенное ОАО «Аэрофлот» поскольку общий объем хранимого авиатоплива ЗАО «Авианефть» не изменился бы, а доля его собственного авиатоплива уменьшилась бы на объемы, потребляемые ОАО «Аэрофлот». ЗАО «Авианефть» могло предоставить ОАО «Аэрофлот» техническую и технологическую возможность для завоза собственного авиатоплива в аэропорт «Храброво» в целях обеспечения рейсов по центральному расписанию.

В связи с этим антимонопольным органом сделан правильный вывод о необоснованности отказа ЗАО «Авианефть» в предоставлении ОАО «Аэрофлот» возможности самостоятельного завоза авиатоплива для обеспечения собственных рейсов и в оказании услуги по его хранению, послужившего препятствованием доступу ОАО «Аэрофлот» на рынок авиатоплива и рынок оказания услуг по авиатопливообеспечению.

При таких обстоятельствах, обжалуемые решение и постановление приняты законно и обоснованно, с правильным применением норм материального и процессуального права. Выводы арбитражных судов соответствуют фактическим обстоятельствам дела и имеющимся в деле доказательствам.

Порядок рассмотрения ФАС России дела о нарушении антимонопольного законодательства соблюден.

Поэтому доводы кассационной жалобы, которые опровергаются имеющимися в материалах дела документами и правомерно отклонены судами, не могут служить основаниями для отмены обжалуемых судебных актов, поскольку не свидетельствуют о нарушении судами норм права.

Руководствуясь статьями 284, 286-289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

ПОСТАНОВИЛ:

решение Арбитражного суда города Москвы от 10 декабря 2009 года и постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 30 марта 2010 года по делу № А40-12850/09-92-843 оставить без изменения, а кассационную жалобу ЗАО «Авианефть» без удовлетворения.

Председательствующий-судья

Судьи:

М.Р. Агапов

М.В. Борзыкин

А.М. Кузнецов