106211_22816

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

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
№ КА-А40/12625-10

г. Москва
22 октября 2010 года Дело № А40-252/10-149-6

Резолютивная часть постановления объявлена 19 октября 2010 года

Полный текст постановления изготовлен 22 октября 2010 года

Федеральный арбитражный суд Московского округа

в составе:

председательствующего-судьи Долгашевой В. А.,

судей Кузнецова А. М., Туболец И. В.,

при участии в заседании:

от истца (заявителя) – ОАО "Хабаровский аэропорт" – Тринеев М.К. – дов. от 03.02.2010 г. №11, Судакова В.А. – дов. от 07.06.2010 г. №16

от ответчика – ФАС – Шилина Е.В. – дов. от 29.06.2010 г. №ИА/20304, Сухинина И.В. – дов. от 23.06.2010 г. №ИА/19473

от третьего лица – ОАО "Аэрофлот-Российские авиалинии", ОАО "Владивосток-Авиа" – не явились (извещены надлежаще)

рассмотрев 19 октября 2010 г. в судебном заседании кассационную жалобу ОАО "Хабаровский аэропорт"

на решение от 15 марта 2010 года

Арбитражного суда города Москвы,

принятое судьей Лукашовой О.В.

на постановление (определение) от 27 июля 2010 года

Девятого арбитражного апелляционного суда,
принятое судьями Пронниковой Е.В., Векличем Б.С., Якутовым Э.В.
по делу № А40-252/10-149-6
по заявлению ОАО "Хабаровский аэропорт"
к Федеральной антимонопольной службе
о признании недействительным решения и предписания от 02.10.2009 г.
третье лицо: ОАО "Аэрофлот-Российские авиалинии"; ОАО "Владивосток-Авиа"

УСТАНОВИЛ:

ОАО "Хабаровский аэропорт" (далее – общество) обратилось в Арбитражный суд г.Москвы с заявлением о признании недействительными решения и предписания Федеральной антимонопольной службы (далее – ФАС России, антимонопольный орган) от 02.10.2009 г. по делу №1 10/69-09.

Решением Арбитражного суда г.Москвы от 15.03.2010 г., оставленного без изменения постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 27.07.2010 г., в удовлетворении заявленных требований отказано.

Не согласившись с принятым судебным актом, таможенный орган обратился в Федеральный арбитражный суд Московского округа с кассационной жалобой, в которой просит его отменить.

Законность принятых судебных актов проверяется судом кассационной инстанции в порядке, предусмотренном статьями 284, 286 АПК РФ.

Представители общества в судебном заседании поддержали доводы, изложенные в жалобе.

Представители ФАС России против доводов жалобы возражали по основаниям, изложенным в оспариваемых судебных актах и отзыве, в котором выражается несогласие с изложенной обществом позицией.

Представители третьих лиц в судебное заседание не явились. О месте и времени рассмотрения кассационной жалобы извещены надлежащим образом. ОАО "Владивосток-Авиа" в материалы дела представил отзыв на жалобу общества, в котором также выражается несогласие с изложенной последним позицией, просит оставить судебные акты без изменения. Суд, руководствуясь ч.3 ст.284 АПК РФ,

считает возможным рассмотреть кассационную жалобу в отсутствие представителей ОАО "Аэрофлот-Российские авиалинии" и ОАО "Владивосток – Авиа".

Изучив материалы дела, доводы кассационной жалобы, заслушав представителей сторон явившихся в судебное заседание, суд кассационной инстанции не находит оснований для отмены принятых судебных актов по следующим обстоятельствам.

Как следует из материалов дела и установлено судом, в ФАС России поступила жалоба ОАО «Аэрофлот - Российские авиалинии» о нарушении обществом действующего антимонопольного законодательства, выразившемся в отказе последнего предоставить возможность осуществлять поставку и хранение собственного авиатоплива в аэропорт «Хабаровск (новый)» г.Хабаровска.

В антимонопольный орган из Хабаровского УФАС России также поступило обращение ОАО «Владивосток Авиа» с жалобой на действия общества, выразившиеся в отказе заключить договор на хранение собственного авиационного топлива в топливозаправочном комплексе ОАО «Хабаровский аэропорт».

По данному факту антимонопольным органом было возбуждено дело №1 10/69-09 по признакам нарушения обществом ч.1 ст.10 Федерального закона «О защите конкуренции», по результатам рассмотрения которого вынесено оспариваемое решение.

В соответствии с принятым ФАС России решением, общество признано нарушившим п.9 ч.1 ст.10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части совершения действий по отказу в предоставлении ОАО «Аэрофлот-Российские авиалинии» возможности завоза авиатоплива в аэропорт «Хабаровск (новый)» для обеспечения рейсов по центральному расписанию и в оказании услуг по его хранению, что препятствует доступу ОАО «Аэрофлот-Российские авиалинии» раздельно на рынок авиатоплива и рынок оказания услуг по авиатопливообеспечению в аэропорту «Хабаровск (новый)», и таким образом, имеет своим результатом ущемление интересов ОАО «Аэрофлот-Российские авиалинии».

Во исполнение принятого решения ФАС России выдал обществу предписание от 02.10.2009, которым требовал прекратить нарушение Закона о защите конкуренции и в срок до 15.12.2009 г. обеспечить ОАО «Аэрофлот-Российские

авиалинии» получение услуги по авиатопливообеспечению при возможности самостоятельного завоза авиатоплива с учетом требований, установленных действующим законодательством.

Обществу в срок до 30.12.2009 г. предписано представить в антимонопольный орган доказательства исполнения пунктов 1 и 2 выданного предписания.

Не согласившись с решением и предписанием антимонопольного органа, общество обратилось в арбитражный суд.

Отказывая в удовлетворении заявленных требований, суды исходили из законности и обоснованности оспариваемых ненормативных правовых актов антимонопольного органа.

В соответствии с п.9 ст.10 ФЗ "О защите конкуренции" запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

Основанием для признания хозяйствующего субъекта, занимающим доминирующее положение на товарном рынке в соответствии с антимонопольным законодательством, является: нахождение хозяйствующего субъекта в Реестре хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов; либо проведение в отношении такого хозяйствующего субъекта Анализа состояния конкурентной среды на товарном рынке, в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкурентной среды, утвержденным приказом ФАС России от 25.04.2006 г. №108.

Судами установлено и подтверждено материалами дела, что общество состоит в региональном разделе Реестра 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 по видам деятельности (услуг): обеспечение обслуживания пассажиров, багажа, грузов и почты; авиатопливообеспечение

воздушных перевозок, в географических границах - аэропорт «Хабаровск», с долей более 65 %.

В соответствии с пунктом 1.3 Федеральных авиационных правил «Сертификационные требования к организациям авиатопливообеспечения воздушных перевозок», утвержденных Приказом Федеральной службы воздушного транспорта от 18.04.2000 №89, организация, осуществляющая авиатопливообеспечение воздушных перевозок, выполняет следующие работы: прием авиаГСМ и специальных жидкостей на склад аэропорта, хранение авиаГСМ и специальных жидкостей, подготовку и выдачу авиаГСМ и специальных жидкостей на заправку, заправку авиаГСМ и специальных жидкостей в воздушные суда.

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

Управлением ФАС России по Хабаровскому краю во исполнение поручения антимонопольного органа от 09.07.2009 г., в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкурентной среды, утвержденным приказом ФАС России от 25.04.2006 г. №108, был проведен обзор состояния конкуренции на рынке услуг по авиатопливоопеспечению в аэропорту г.Хабаровска, в результате проведения которого установлено, что общество оказывает услуги по авиатопливообеспечению в аэропорту «Хабаровск «Новый», является единственным хозяйствующим субъектом, оказывающим такие услуги на территории аэропорта и занимает доминирующее положение на рынке услуг по авиатопливообеспечению в границах указанного аэропорта.

Судами установлено, что рынок услуг по авиатопливообеспечению в аэропорту г.Хабаровска организован по схеме оказания обществом комплексной услуги с использованием собственного авиатоплива. В границах аэропорта хранение авиакеросина и иного авиаГСМ, собственниками которого являются нефтяные или авиакомпании, не осуществляется.

Общество ссылается на то, что у него не имеется возможности завоза авиатоплива ОАО «Аэрофлот», поскольку топливо приобретается и хранится его в объемах, необходимых для удовлетворения потребностей авиакомпаний, обслуживаемых в аэропорту «Хабаровск (новый)».

Исследуя данный довод, суды установили, что общий объем емкостей, используемый обществом для оказания комплексной услуги авиатопливообеспечения, составляет от 10 760 до 12 040 тонн.

На топливозаправочном комплексе общества участвуют в технологическом процессе приема, хранения, подготовке к выдаче и выдаче на заправку только три резервуара общим объемом от 5 760 до 7 040 тонн, в зависимости от плановых технических работ. При этом данные резервуары, в том числе, используются для хранения авиатоплива, собственниками которого являются Минобороны России, МЧС и ФСБ России, а также для хранения собственного нормативного неснижаемого запаса (в течение года ежемесячно) из расчета 7 суток в количестве 2 800 тонн.

При указанных обстоятельствах суды пришли к обоснованному выводу, что общество имеет возможность для хранения авиатоплива, приобретаемого ОАО «Аэрофлот-Российские авиалинии» в случае осуществления такого завоза, поскольку общий объем хранимого топлива не изменяется.

Таким образом, общество необоснованно отказывает ОАО "Аэрофлот-Российские авиалинии" в предоставлении возможности самостоятельного завоза авиатоплива для осуществления собственных рейсов и в оказании услуги по его хранению, что препятствует доступу указанной авиакомпании на рынок авиатоплива и рынок оказания услуг по авиатопливообеспечению (раздельно) в границах аэропорта «Хабаровск (Новый)».

Учитывая изложенное суды пришли к правильному выводу о нарушении обществом действующего антимонопольного законодательства, в связи с чем признали законными решение и предписание ФАС России.

У суда кассационной инстанции не имеется оснований для отмены принятых судебных актов.

Доводы, изложенные в кассационной жалобе, были предметом исследования судов и им дана надлежащая правовая оценка.

Иная оценка заявителем установленных судом фактических обстоятельств дела и толкование закона не означают судебной ошибки.

При проверке принятых по делу судебных актов Федеральный арбитражный суд Московского округа не установил наличие оснований для его отмены, предусмотренных ст. 288 АПК РФ.

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

ПОСТАНОВИЛ:

Решение Арбитражного суда г.Москвы от 15 марта 2010 г., постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 27 июля 2010 г. по делу №А40-252/10-149-6 оставить без изменения, кассационную жалобу ОАО "Хабаровский аэропорт" – без удовлетворения.

Председательствующий-судья В.А. Долгашева

Судьи: А.М. Кузнецов

И.В. Туболец