



# АРБИТРАЖНЫЙ СУД ЗАПАДНО-СИБИРСКОГО ОКРУГА

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

г. Тюмень

Дело № А45-37505/2017

Резолютивная часть постановления объявлена 01 ноября 2018 года

Постановление изготовлено в полном объеме 09 ноября 2018 года

Арбитражный суд Западно-Сибирского округа в составе:

председательствующего

Шабановой Г.А.

судей

Киричѐк Ю.Н.

Черноусовой О.Ю.

рассмотрел в судебном заседании с использованием средств аудиозаписи кассационную жалобу общества с ограниченной ответственностью «Капитан» на решение от 27.04.2018 Арбитражного суда Новосибирской области (судья Нахимович Е.А.) и постановление от 31.07.2018 Седьмого арбитражного апелляционного суда (судьи Марченко Н.В., Бородулина И.И., Усанина Н.А.) по делу № А45-37505/2017 по заявлению общества с ограниченной ответственностью «Капитан» (633104, Новосибирская область, город Обь, проспект Мозжерина, 101, ОГРН 1165476051850, ИНН 5448950653) к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (630011, Новосибирская область, город Новосибирск, улица Кирова, 3, ОГРН 1035401913568, ИНН 5405116098) об оспаривании ненормативного правового акта.

Другие лица, участвующие в деле: акционерное общество «Аэропорт Толмачево», общество с ограниченной ответственностью «Толмачево Кейтеринг».

В заседании приняли участие представители:  
от общества с ограниченной ответственностью «Капитан» – Авдеев Д.В.  
по доверенности от 30.10.2018,  
от акционерного общества «Аэропорт Толмачево» – Нелюбина И.Н.  
по доверенности от 16.04.2018.

Суд установил:

общество с ограниченной ответственностью «Капитан» (далее – общество, ООО «Капитан») обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании недействительным решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – управление, антимонопольный орган) об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства, изложенного в письме от 25.09.2017 № 02-10234.

К участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечены акционерное общество «Аэропорт Толмачево» (далее – АО «Аэропорт Толмачево»), общество с ограниченной ответственностью «Толмачево Кейтеринг» (далее – ООО «Толмачево Кейтеринг»).

Решением от 27.04.2018 Арбитражного суда Новосибирской области, оставленным без изменения постановлением от 31.07.2018 Седьмого арбитражного апелляционного суда, в удовлетворении заявленного обществом требования отказано.

В кассационной жалобе, поданной в Арбитражный суд Западно-Сибирского округа, ООО «Капитан» просит указанные судебные акты отменить, ссылаясь на неправильное применение судами обеих инстанций норм материального права, несоответствие их выводов фактическим обстоятельствам дела, и признать оспариваемое решение антимонопольного органа недействительным.

По мнению общества, судами не учтено, что АО «Аэропорт Толмачево» - хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на

товарном рынке предоставления аэропортовых услуг, обязан осуществлять досмотр бортового питания в силу закона, а не на основании договора возмездного оказания услуг; организация проведения досмотров, оборудование и оснащение пунктов досмотра возлагается на администрацию аэропорта; досмотр бортового питания должен производиться в местах его комплектования (изготовления).

В отзывах на кассационную жалобу управление и АО «Аэропорт Толмачево» просят оставить принятые по делу судебные акты без изменения как соответствующие действующему законодательству.

Проверив в порядке статей 284, 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ) обоснованность доводов, изложенных в кассационной жалобе, отзывах на нее и выступлениях присутствующих в заседании представителей участвующих в деле лиц, суд округа не усматривает оснований для отмены обжалуемых судебных актов.

Как следует из материалов дела, ООО «Капитан» осуществляет деятельность по производству и доставке бортового питания на воздушные суда в аэропорту Толмачево.

24.08.2018 общество обратилось в антимонопольный орган с заявлением, в котором указало, что АО «Аэропорт Толмачево» в нарушение статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) и части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) не производит досмотр бортового питания и препятствует его доставке на борт воздушных судов.

Письмом от 25.09.2017 № 02-10234 управление отказало в возбуждении в отношении АО «Аэропорт Толмачево» дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Не согласившись с данным решением, ООО «Капитан» обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании его недействительным.

Суды первой и апелляционной инстанций отказали обществу в удовлетворении заявленного требования, поддержав вывод

антимонопольного органа об отсутствии в действиях АО «Аэропорт «Толмачево» признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Оставляя обжалуемые судебные акты без изменения, суд округа исходит из доводов кассационной жалобы и конкретных обстоятельств данного дела.

В силу пункта 1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган возбуждает и рассматривает дела о нарушениях антимонопольного законодательства.

Одним из оснований для возбуждения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства согласно пункту 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции является заявление юридического или физического лица, указывающее на признаки такого нарушения.

В соответствии с частью 8 статьи 44 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения заявления, материалов антимонопольный орган принимает одно из следующих решений: о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства; об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства; о выдаче предупреждения в соответствии со статьей 39.1 названного Закона.

Так, антимонопольный орган принимает решение об отказе в возбуждении дела в случае отсутствия признаков нарушения антимонопольного законодательства (пункт 2 часть 9 статьи 44 Закона о защите конкуренции).

Как следует из материалов дела, обращаясь в антимонопольный орган, ООО «Капитан» просило проверить действия АО «Аэропорт «Толмачево», связанные с организацией досмотра и доставки бортового питания к воздушным судам, на предмет их соответствия статье 10 ГК РФ, статье 10 Закона о защите конкуренции.

Частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещены 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.

С учетом части 1 пункта 2 Закона о защите конкуренции, пунктов 3-4 статьи 1, абзаца второго пункта 1 статьи 10 ГК РФ на хозяйствующих субъектах, занимающих доминирующее положение, возлагается общая обязанность воздерживаться от такого использования своей рыночной силы, которое бы приводило к негативным последствиям для конкуренции и (или) непосредственному причинению ущерба иным участникам рынка, включая потребителей, извлечению выгоды из использования доминирующего положения в отношениях с ними.

В пункте 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее – Постановление № 30) разъяснено, что при оценке поведения доминирующего хозяйствующего субъекта 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.

При этом антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов (пункт 5 Постановления № 30).

Согласно пункту 103 Правил проведения предполетного и послеполетного досмотров, утвержденных приказом Министерства транспорта Российской Федерации от 25.07.2007 № 104, пункту 120 Программы авиационной безопасности гражданской авиации Российской Федерации, утвержденной приказом Министерства транспорта Российской Федерации от 18.04.2008 № 62, предполетный досмотр бортового питания

экипажа и пассажиров проводится в местах их комплектования специалистами групп досмотра в оборудованных пунктах досмотра с использованием технических и специальных средств.

Исследовав и оценив по правилам статьи 71 АПК РФ представленные сторонами доказательства, суды установили, что между АО «Аэропорт Толмачево» (исполнитель) и ООО «Капитан» (заказчик) заключен договор от 21.07.2010 № 1-100699, по условиям которого исполнитель принял на себя обязательства по оказанию комплекса услуг, включающих проведение работы по привлечению новых авиакомпаний с целью использования аэропорта «Толмачево», участие в выставках, организация встреч, ведение переговоров, согласование бонусных программ и т.п., по запросу перевозчиков предоставление информации о заказчике и комплексе услуг заказчика по обеспечению воздушных судов бортпитанием; обеспечению досмотра бортпитания; координированию согласованных действий по обеспечению авиационной безопасности; контролированию правил движения на аэродроме и взаимодействие при обеспечении бортпитанием чартерных рейсов по заявке экипажа.

АО «Аэропорт Толмачево» 02.09.2016 уведомило общество о том, что с учетом объемов обслуживаемых ООО «Капитан» и ООО «Толмачево Кейтеринг» рейсов досмотр бортового питания будет обеспечиваться в одном пункте досмотра бортового питания, оборудованном в здании грузового терминала ООО «МАН».

09.09.2016 общество направило ответ, указав на невозможность решения всех вопросов, изложенных в письме от 02.09.2016, поскольку проведение досмотра бортпитания в здании грузового терминала ООО «МАН» неизбежно повлечет увеличение времени обслуживания воздушных судов, в том числе время заказа бортпитания и время его доставки, соответственно, повлечет изменение технологических графиков подготовки к вылету воздушных судов, потребует корректировки условий действующих

договоров на обеспечение борпитанием пассажиров и экипажей воздушных судов.

Письмом от 12.09.2016 АО «Аэропорт Толмачево» сообщило обществу, что его предложения рассмотрены, для принятия обоснованного решения вопрос досмотра бортпитания необходимо рассмотреть в рабочем порядке с участием всех заинтересованных сторон (служб).

В связи с проведением ремонта кабельной линии напряжением 10 кВ и перекрытием технологического въезда в контролируемую зону аэропорта письмом от 22.03.2017 № 31/11-40 обществу предложено организовать доставку бортового питания с 10.00 часов 24.03.2017 через КПП № 10.

В письме от 01.06.2017 обществу также было предложено проинформировать АО «Аэропорт Толмачево» о востребованности его услуг по досмотру бортовых запасов. Данное письмо оставлено без ответа.

Доказательств обращения к АО «Аэропорт Толмачево» и отказа последнего от проведения досмотра бортового питания, создание им иных препятствий деятельности ООО «Капитан» материалы дела не содержат.

При этом вопреки позиции подателя жалобы письма АО «Аэропорт Толмачево» от 28.04.2017 № 1-9-551 от 04.05.2017 № 31/11-64 таковыми не являются, были направлены обществу в связи с прекращением действия договора от 22.06.2007 № 40607015 на оказание услуг по техническому обслуживанию досмотрового оборудования, находящегося в его собственности. Правомерность расторжения данного договора подтверждена вступившими в законную силу судебными актами по делу № А45-10215/2017.

С учетом изложенного и принимая во внимание, что в договоре от 21.07.2010 № 1-100699 конкретная технологическая схема доставки бортового питания к воздушным судам не оговаривалась, ее изменение было вызвано объективными причинами, арбитражные суды обоснованно поддержали позицию управления, не усмотревшего в действиях

АО «Аэропорт «Толмачево» признаков нарушения антимонопольного законодательства.

При таких обстоятельствах арбитражные суды правомерно отказали ООО «Капитан» в удовлетворении заявленного требования.

Иное толкование обществом положений действующего законодательства, а также иная оценка им обстоятельств спора не свидетельствует о неправильном применении судами норм права.

Оснований для отмены или изменения обжалуемых судебных актов в соответствии со статьей 288 АПК РФ не установлено.

Руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 287, статьей 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Западно-Сибирского округа

п о с т а н о в и л :

решение от 27.04.2018 Арбитражного суда Новосибирской области и постановление от 31.07.2018 Седьмого арбитражного апелляционного суда по делу № А45-37505/2017 оставить без изменения, кассационную жалобу – без удовлетворения.

Постановление может быть обжаловано в Судебную коллегияю Верховного Суда Российской Федерации в срок, не превышающий двух месяцев со дня его принятия, в порядке, предусмотренном статьей 291.1 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председательствующий

Г.А. Шабанова

Судьи

Ю.Н. Киричѐк

О.Ю. Черноусова