РЕШЕНИЕ

г. Пенза

Резолютивная часть решения объявлена «02» октября 2015 г.

В полном объеме решение изготовлено «16» октября 2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

<…>

при участии со стороны:

- Публичного Акционерного общества междугородной и международной электрической связи «Ростелеком» (далее – ПАО «Ростелеком»):

<…>;

<…>.

Заинтересованного лица:

- Общество с ограниченной ответственностью «ПАКТ» (далее – ООО «ПАКТ»):

<…> – директор (приказ №5 от 28.04.2015).

Представитель Акционерного общество «Пенза-GSM» (далее - АО «Пенза-GSM») на рассмотрение дела не явился, о дате рассмотрения Общество извещено надлежащим образом.

рассмотрев дело № 2-03/19-2014 по признакам нарушения ПАО «Ростелеком» (ИНН 7707049388, ОГРН 1027700198767, юридический адрес: 191002, г. Санкт-Петербург, ул. Достоевского, 15; адрес Пензенского филиала: 440000, г. Пенза, ул. Куприна, д1/3) пунктов 1 и 6 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в установлении монопольно высокой цены на услугу по предоставлению в пользование места в кабельной канализации для размещения кабелей связи сторонних организаций на территории г. Пензы, а также в экономически, технологически и иным образом не обоснованном установлении различных цен на услугу по предоставлению в пользование места в кабельной канализации для размещения кабелей связи сторонних организаций, на территории г. Пензы, которые повлекли (могли повлечь) ущемление интересов потребителей и ограничение конкуренции на товарном рынке

установила:

В Пензенское УФАС России поступило заявление ЗАО «Пенза GSM» на действия ОАО «Ростелеком» по необоснованному увеличению тарифов на услуги по предоставлению в пользование места в кабельной канализации.

Учитывая, что ранее с аналогичным заявлением в Пензенское УФАС России обращалось ООО «ПАКТ», указанное общество привлечено к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица.

При рассмотрении указанных заявлений Пензенским УФАС России, с целю установления наличия доминирующего положения ОАО «Ростелеком», проведен анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке оказания услуг по предоставлению оказания услуг по предоставлению в пользование места в кабельной канализации для размещения кабелей связи сторонних организаций на территории г. Пензы, по результатам которого установлено, что ОАО «Ростелеком» занимает доминирующее положение на указанном товарном рынке.

Приказом Пензенского УФАС России от 23.05.2014 № 118 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по результатам рассмотрения заявления ЗАО «Пенза GSM» возбуждено дело № 2-03/19-2014 в отношении ОАО «Ростелеком» по признакам нарушения пунктов 1 и 6 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в установлении монопольно высокой цены на услугу по предоставлению в пользование места в кабельной канализации для размещения кабелей связи сторонних организаций на территории г. Пензы, а также в экономически, технологически и иным образом не обоснованном установлении различных цен на услугу по предоставлению в пользование места в кабельной канализации для размещения кабелей связи сторонних организаций, на территории г. Пензы, которые повлекли (могли повлечь) ущемление интересов потребителей и ограничение конкуренции на товарном рынке.

По ходатайству ОАО «Ростелеком» Определением Комиссии от 14.07.2014 № 2990-2 рассмотрение дела № 2-03/19-2014 было приостановлено до рассмотрения Арбитражным судом Пензенской области дела № А49-6530/2014 по заявлению ОАО «Ростелеком» об оспаривании приказа Пензенского УФАС России от 22.05.2014 № 115 о включении ОАО «Ростелеком» в реестр в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 % или занимающих доминирующее положение на товарном рынке определенного товара, если в отношении такого товарного рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующего субъекта.

14.12.2014 г. Арбитражный суд Пензенской принял решение по делу № А49-6530/2014 о признании недействительным Приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области от 22 мая 2014 года № 115 «О включении в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35% или занимающих доминирующее положение на рынке Доказательства надлежащего уведомления ЗАО «Пенза GSM»» о времени и месте рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 2-03/19-2014 в материалах дела отсутствуют.

Постановлением Одиннадцатого Арбитражного апелляционного суда от 20.02.2015 Решение Арбитражного суда Пензенской области по делу № А49-6530/2014 оставлено без изменений, а апелляционная жалоба без удовлетворения.

Постановлением Арбитражного суда Приволжского округа решение

Арбитражного суда Пензенской области от 11.12.2014 и постановление Одиннадцатого арбитражного кассационная жалоба – без удовлетворения.

Определением от 26.08.2015г. № 3404-2 рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства № 2-03/19-2014 было возобновлено, и указанное дело было назначено к рассмотрению на 15.09.2015 г.

На заседании Комиссии представитель ПАО «Ростелеком» на факт отсутствия признаков нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссии действиях, в связи с тем, что Приказ Пензенского УФАС России, которым было установлено доминирующее положение Общества, отменен Пензенским Арбитражным судом.

Представитель ООО «ПАКТ» согласился с позицией, изложенной представителем ПАО «Ростелеком».

Представитель ЗАО «Пенза-GSM» на заселение комиссии не явился.

В связи с тем, что доказательства надлежащего уведомления ЗАО «Пенза GSM» о времени и месте рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 2-03/19-2014 в материалах дела отсутствовали, определением от 17.09.2015 №3696-2 рассмотрение дела было отложено, и назначено к рассмотрению на 02.10.2015 года.

Учитывая то обстоятельство, что срок рассмотрения по делу № 2-03/19-2014 истекал 28.09.2015г., а на заседании 15.09.2015 г. Комиссия приняла решение об отложении рассмотрения настоящего дела в связи с отсутствием в материалах дела надлежащего уведомления заявителя по указанному делу, определением от 17.09.2015 № 3697-2 срок рассмотрения данного дела был продлен до 28.10.2015.

На заседании Комиссии 02.10.2015 года представитель ПАО «Ростелеком» поддержал озвученную ранее позицию.

Представители ООО «Пакт» и ЗАО «Пенза GSM» на заседание комиссии не явились. Все участники дела о дате рассмотрения указанного дела были извещены надлежащим образом.

От ЗАО «Пенза GSM» поступило ходатайство о возобновлении производства по данному делу и об актуализации анализа рынка с учетом обстоятельств, отмеченных в ходе судопроизводства.

Кроме того на заседании комиссии было объявлено о замене ответчика на ПАО «Ростелеком» в связи с изменением организационно-правовой формы общества в соответствии с действующим, а так же о замене заявителя на АО «Пенза-GSM» в связи с изменением организационно правой формы общества в соответствии с действующим законодательством.

Изучив материалы дела и представленные сторонами доказательства, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующему.

Из материалов заявления следует, что ПАО «Ростелеком» на территории г. Пензы является собственником телефонной канализации и оказывает сторонним операторам, в том числе АО «Пенза-GSM» ООО «Пакт», услуги по предоставлению

в пользование места в канале кабельной канализации для размещения кабеля связи.

В заявлении сообщается, что тарифы ПАО «Ростелеком» в течение 2012-2014 году в одностороннем порядке многократно увеличивало стоимость оказываемых услуг по предоставлению места в кабельной канализации.

Право операторов связи на возмездное размещение кабелей связи в линейно-кабельных сооружениях вне зависимости от принадлежности этих сооружений установлено статьей 6 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи» (далее – Закон о связи).

При размещении на возмездной основе кабелей связи оператора связи в линейно-кабельных сооружениях указанным оператором связи с владельцем (собственником) таких сооружений заключается договор на предоставление в пользование места в кабельной канализации.

Между ПАО «Ростелеком» и АО «Пенза-GSM» заключен ряд договоров на предоставление в пользование кабельной канализации: договор № 544-08/12-06-688 от 01.11.2008 на оказание услуг по предоставлению места в телефонной канализации, согласно п. 1.1. которого ПАО «Ростелеком» оказывает Пользователю услуги по предоставлению места в кабельной канализации для размещения кабеля связи, являющегося собственностью Пользователя, а Пользователь в соответствии с п. 1.2 договора обязуется оплатить услуги по тарифам ПАО «Ростелеком», действующим на момент оказания услуги.

Аналогичный договор с аналогичными условиями был заключен между ПАО «Ростелеком» и ООО «Пакт» (договор № 424440 от 16.03.2009 на оказание услуг по предоставлению места в телефонной канализации).

Тарифы на услугу по предоставлению места в кабельной канализации для размещения кабелей связи содержатся в Приложениях №3 к указанным Договорам, которые являются неотъемлемой частью Договоров.

Согласно п. 2.2.1. Договоров ПАО «Ростелеком» имеет право в одностороннем порядке изменять тарифы на оказываемые по настоящим договорам услуги, направляя Пользователю письменное уведомление не менее чем за 10 календарных дней до даты введения новых тарифов.

Таким образом, условия доступа к каналам телефонной канализации, в том числе тарифы на услугу по предоставлению линейно-кабельных сооружений для размещения кабелей связи, определяются собственником таких сооружений - ОАО «Ростелеком», и не подлежат государственному регулированию.

В заявлении АО «Пенза-GSM» указывает на то, что отказаться от данных услуг, оказываемых ПАО «Ростелеком» Общество не может в силу технологических причин, так как линии связи, размещенные в арендуемой кабельной канализации проложены за счет АО «Пенза-GSM» и принадлежат АО «Пенза-GSM».

Поскольку АО «Пенза-GSM» не имеет другого выбора, иначе как приобретать у ПАО «Ростелеком» услуги по предоставлению места в кабельной канализации для размещения в них кабелей связи АО «Пенза-GSM», ПАО «Ростелеком» имеет возможность в одностороннем порядке воздействовать на общие условия

обращения данного товара на рынке, что указывает на наличие доминирующего положения ПАО «Ростелеком» на данном рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

В соответствии с пунктом 3.35 утвержденного Приказом ФАС России от 25.05.2012 N 339 Регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации при рассмотрении заявления, материалов, указывающих на наличие признаков нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган устанавливает наличие доминирующего положения хозяйствующего субъекта, в отношении которого поданы эти заявление, материалы.

Пензенским УФАС России был проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке услуг по предоставлению в пользование места в кабельной канализации для размещения кабелей связи сторонних организаций по итогам 2012 и 2013 годов, по результатам которого было установлено доминирующее положение ПАО «Ростелеком» на указанном рынке.

На основании Приказа Пензенского УФАС России от 22.05.2014 № 115 «О включении в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 % или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов» ПАО «Ростелеком» включено в реестр хозяйствующих субъектов Пензенской области, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов.

Указанный приказ был оспорен ПАО «Ростелеком» в Арбитражном суде Пензенской области (дело № А49-6530/2014).

14.12.2014 г. Арбитражный суд Пензенской принял решение по делу № А49-6530/2014 о признании недействительным Приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области от 22 мая 2014 года № 115 «О включении в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35% или занимающих доминирующее положение на рынке

Постановлением Одиннадцатого Арбитражного апелляционного суда от 20.02.2015 Решение Арбитражного суда Пензенской области по делу № А49-6530/2014 оставлено без изменений, а апелляционная жалоба без удовлетворения.

Постановлением Арбитражного суда Приволжского округа решение Арбитражного суда Пензенской области от 11.12.2014 и постановление

Одиннадцатого арбитражного кассационная жалоба – без удовлетворения.

Указанными судебными актами установлено, что антимонопольным органом доминирующее положение ПАО «Ростелеком» на рынке услуг по предоставлению в пользование места в кабельной канализации для размещения кабелей связи сторонних организаций не доказано, в связи с чем, нормы статьи 10 Закона о защите конкуренции на рассматриваемые комиссией действия не распространяются.

В связи с вышеизложенным, основываясь на материалах дела и представленных доказательствах, Комиссия единогласно пришла к выводу об отсутствии в действиях ПАО «Ростелеком» нарушения пунктов 1 и 6 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», и наличии оснований для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1-2 статьи 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Рассмотрение дела № 2-03/19-2014 о нарушении пунктов 1 и 6 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении Публичного акционерного общества междугородной и международной электрической связи «Ростелеком» (ОГРН 1027700198767, ул. Достоевского, д. 15, г. Санкт-Петербург; ул. Куприна, д. 1/3, г. Пенза) прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.

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