П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о назначении административного наказания по делу № 055/04/14.31-473/2020

28 мая 2020 года **г. Омск**

Руководитель Омского УФАС России <…>, в соответствии с полномочиями, установленными статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 055/04/14.31-473/2020, АО «Омскэлектро» (ИНН 5506225921, ОГРН 1135543015145, зарегистрировано по адресу: ул. Л. Чайкиной, 8, г. Омск, 644027) пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в отсутствие законного представителя АО «Омскэлектро» - генерального директора <…>, извещенного надлежащим образом о дне, времени и месте составления настоящего протокола,

в присутствии защитника АО «Омскэлектро» – <…> (доверенность), которой были даны разъяснения о правах лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные статьей 25.1 КоАП РФ, а также разъяснены права защитника, предусмотренные статьей 25.5 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Омского УФАС России от 05.03.2020 по делу № 055/01/10-289/2019 АО «Омскэлектро» признано нарушившим пункт 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссией по делу № 055/01/10-289/2019 было установлено следующее.

11.01.2019 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России, Управление) поступило заявление оператора связи ООО «Сибирский медведь» (далее также Заявитель) (вх. Омского УФАС России от 11.01.2019 № 161э) относительно обоснованности установления высокой цены на услугу АО «Омскэлектро» (далее также Общество, Ответчик) по предоставлению во временное пользование опор для подвеса кабелей связи в размере <…> рублей в месяц за одну опору (с НДС) на 2018 год, с приложением подтверждающих документов, в том числе ответа АО «Омскэлектро» о стоимости данной услуги (исх. № 06-08/20847 от 13.12.2018) и других документов.

Из заявления следует, что ООО «Сибирский медведь» в целях строительства сети для оказания телематических услуг связи (предоставление доступа к сети Интернет)

обратилось к АО «Омскэлектро» (далее – Общество, Ответчик) за услугой размещения кабелей связи на опорах, принадлежащих Обществу. Альтернативных способов строительства сети, кроме как размещения кабелей связи на опорах, принадлежащих Ответчику, на территории города Омска ООО «Сибирский медведь» не имеет.

По данным заявителя цены на аналогичные услуги для подвеса кабелей связи (ВЛ 0,4 кВ ж/б) в других регионах Российской Федерации в 5-12 раз ниже, установленной АО «Омскэлектро», и составили (за 1 опору):

- <…>рубля (с НДС) в Новосибирской области, г. Новосибирск, АО «РЭС»;

- <…> рублей (с НДС) в Белогородской области, г. Белгород, ПАО «МРСК Центра»;

- <…> рубль (с НДС) в Тульской области г. Тула, АО «Тульские городские электрические сети»;

- <…> рублей (с НДС) в Воронежской области, г. Воронеж, филиал ПАО «МРСК Центра» - «Воронежэнерго»;

- <…> рублей (с НДС) в Тамбовской области, филиал ПАО «МРСК Центра» - «Тамбовэнерго».

В связи с этим, по мнению Заявителя, установленная АО «Омскэлектро» высокая стоимость услуги по предоставлению во временное пользование опор для размещения провода, кабеля, ВОЛС (далее по тексту также Услуга) является незаконной и необоснованной, что препятствует выходу ООО «Сибирский медведь» на рынок услуг по предоставлению доступа к сети Интернет на территории города Омска.

В ходе рассмотрения указанного заявления Омское УФАС России проанализировало представленную АО «Омскэлектро» информацию и документы, в том числе:

1. расчет стоимости Услуги на 2018 и 2019 годы (калькуляцию) с приложением всех документов, на основании которых был произведен расчет;

2) обоснование необходимости каждого вида работ в рамках оказания Услуги, периодичности проведения работ, с указанием факторов, влияющих на частоту проведения работ, и операций (с нормами времени), осуществляемых при выполнении каждого вида работ, а также обоснование необходимости проведения указанных в калькуляции работ в рамках Услуги ежемесячно (со ссылкой на нормативные документы);

3) список сотрудников Общества (с указанием ФИО, должности), участвующих в проведении работ, с приложением копии должностной инструкции;

4) о проведенных работах по проверке одностоечных железобетонных опор за декабрь 2018 года с приложением плана проверок, копий актов о проверке опор, журнала проверок и т.д. (при наличии), а также о внеплановых работах по проверке одностоечных железобетонных опор в 2018 году и основания для их проведения;

5) перечень объектов АО «Омскэлектро», используемых при оказании Услуги на

территории города Омска, с указанием вида объекта и его характеристики, а также общее количество опор наружного освещения, из них находящихся в совместной эксплуатации у Общества и других хозяйствующих субъектов, по состоянию на 31.12.2017 и на 31.12.2018 с указанием среднего расстояния между опорами;

6) объем оказанных в 2018 году Услуг в стоимостном выражении (тыс. руб.);

7) о размере затрат (тыс. руб.) АО «Омскэлектро» в 2018 году в связи с осуществлением всех видов деятельности с описанием принципа распределения затрат по услугам и (или) по видам деятельности;

8) о размере расходов (тыс. руб.) АО «Омскэлектро» при оказании Услуг (тыс. руб.) за 2018 год;

9) пояснения относительно принципа распределения расходов Общества, связанных с совместным (со сторонними организациями) использованием опор, при формировании и утверждении стоимости Услуги;

10) перечень хозяйствующих субъектов – приобретателей Услуг с указанием по каждому наименования, ИНН, адреса, телефона, объема оказанных в 2018 году Услуг (тыс. руб.);

11) перечень юридических лиц, имеющих возможность оказывать аналогичную услугу в городе Омске;

12) о выручке, полученной АО «Омскэлектро» от всех видов деятельности за 2018 год в стоимостном выражении (тыс. руб.) с приложением подтверждающих документов (копии отчета о прибылях и убытках);

13) о размере акций (%) АО «Омскэлектро», принадлежащих муниципальному образованию г. Омск, на 01.01.2018 и 31.12.2018.

В рамках рассмотрения поступившего заявления Омским УФАС России также проанализирована информация об имеющейся практике дел о нарушении антимонопольного законодательства на рынке услуг по предоставлению во временное пользование опор для подвеса кабелей связи, полученная от территориальных органов ФАС России на основании запроса Омского УФАС России от 15.02.2019 исх. № 02-1591:

- Амурского УФАС России, исх. от 15.02.2019 № 02-1591 (вх. Омского УФАС России от 20.02.2019 № 1703э);

- Воронежского УФАС России, исх. от 20.02.2019 № 04-16/740 (вх. Омского УФАС России от 21.02.2019 № 1728э), с приложением копии аналитического отчета;

- Забайкальского УФАС России, исх. от 21.02.2019 № 03-14-588 (вх. Омского УФАС России от 22.02.2019 № 1793э), с приложением копии аналитического отчета;

- Новосибирского УФАС России, исх. от 19.02.2019 № 02-1861э (вх. Омского УФАС России от 25.02.2019 № 1813э), с приложением копии аналитического отчета;

- Ярославского УФАС России, исх. от 25.02.2019 № 1591/03-02 (вх. Омского УФАС России от 27.02.2019 № 1932э).

Кроме того, Омское УФАС России проанализировало представленную АО

«Омскэлектро» в ходе рассмотрения дела информацию и документы, в том числе:

1. оригиналы листов осмотров линий наружного освещения с совместной подвеской ВОЛС в количестве 1848 штук в 1 экземпляре за 12 месяцев 2018 года;

2) табели учета рабочего времени и копии приказов по личному составу за период с 01.01.2018 по 31.12.2018 по сотрудникам;

3) имеющуюся переписку (в том числе по электронной почте) с потребителями услуги по предоставлению опор для размещения провода, кабеля, ВОЛС за 2018 год;

4) копии актов осмотров/ведомостей проверок опор в рамках оказания услуг по техническому обслуживанию и ремонту линий наружного освещения по соглашениям с Департаментом городского хозяйства Администрации города Омска за 2018 год;

5) копии соглашений о предоставлении из бюджета города Омска субсидий на финансовое обеспечение затрат, связанных с содержанием линий наружного освещения города Омска;

6) копии действующих договоров на услуги по предоставлению опор для размещения провода, кабеля, ВОЛС.

В целях определения признаков наличия доминирующего положения АО «Омскэлектро» Управлением был проведен анализ состояния конкуренции на рынке услуг по предоставлению во временное пользование опор для размещения провода, кабеля, ВОЛС в границах эксплуатируемых инженерных сетей АО «Омскэлектро» на территории города Омска за 2018 год (аналитический отчет от 10.04.2019).

Установление продуктовых границ при проведении анализа товарного рынка осуществлялось методом «тест гипотетического монополиста». Среди приобретателей товара был проведен опрос о возможности замены услуги по предоставлению опоры для размещения провода, кабеля, ВОЛС на альтернативные услуги (размещение кабелей связи в существующей линейно-кабельной канализации, строительство собственной кабельной канализации, укладку (закапывание) кабелей связи в грунт, размещение кабелей связи по крышам зданий, с использованием стен зданий и иных инженерных объектов). Опрос приобретателей товара показал, что, все опрашиваемые потребители (100%) отметили невозможность замены размещенных на опорах кабелей связи.

По результатам опроса потребителей Услуги («теста гипотетического монополиста») географические границы анализируемого рынка услуг определены локальными рынками: каждый из субъектов – владелец (иной собственник) опор действует на отдельном товарном рынке в границах расположения объектов инфраструктуры (опор для размещения ВОЛС) - зоны обслуживания.

Следует отметить, что при изучении аналитических отчетов Воронежского УФАС России, Забайкальского УФАС России и Новосибирского УФАС России установлено, что указанные территориальные управления на основании опроса потребителей на рынках услуг по предоставлению во временное пользование опор для подвеса кабелей связи на соответствующих территориях также пришли к выводу об установлении географических границ в пределах зоны обслуживания (адресной привязки находящихся во владении или пользовании опор) владельца

инфраструктуры и о функционировании таких рынков в неконкурентных условиях.

Учитывая изложенное, в границах расположения эксплуатируемых инженерных сетей АО «Омскэлектро» является единственным продавцом с долей 100 процентов и в соответствии с условиями, определенными пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, положение АО «Омскэлектро» может быть признано доминирующим в указанных географических границах.

На основании заявления ООО «Сибирский медведь» от 11.01.2019, а также информации, полученной в рамках рассмотрения указанного заявления, Омским УФАС России установлено, что цена услуги по предоставлению АО «Омскэлектро» во временное пользование опор для размещения провода, кабеля, ВОЛС превышает сумму необходимых затрат и прибыли на оказание Услуги на территории города Омска, т.е. в действиях Общества содержатся признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в связи с чем 11.04.2019 приказом Омского УФАС России возбуждено дело № 055/01/10-289/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении АО «Омскэлектро».

В результате проведенного анализа материалов, полученных в ходе рассмотрения заявления и при рассмотрении дела, Комиссией Омского УФАС России было установлено следующее.

АО «Омскэлектро» осуществляет следующие виды деятельности:

- услуги по передаче электрической энергии;

- технологическое присоединение к электрическим сетям;

- техническое обслуживание и ремонт линий наружного освещения, находящихся на балансе Общества, а также бесхозяйных и муниципальных линий наружного освещения;

- работы и услуги по прочей деятельности, в т.ч. аренда зданий, **предоставление опор**, услуги по льготным расценкам;

- строительство.

Единственным акционером АО «Омскэлектро» является муниципальное образование Омской области городской округ город Омск (100% акций).

Размещение провода, кабеля, ВОЛС сторонних организаций осуществляется АО «Омскэлектро» на железобетонных опорах линий наружного освещения, предназначенных для обеспечения наружного освещения города Омска и принадлежащих АО «Омскэлектро» на праве собственности.

Согласно информации о перечне хозяйствующих субъектов - покупателей АО «Омскэлектро» основными потребителями Услуги являются операторы связи в целях строительства сетей связи. Полный перечень потребителей Услуги указан в Приложении 1 к настоящему решению.

В соответствии с пунктом 3 статьи 6 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» организации связи по договору с собственником или иным владельцем зданий, опор линий электропередачи, контактных сетей железных дорог, столбовых опор, мостов, коллекторов, туннелей, в том числе туннелей метрополитена, железных

и автомобильных дорог и других инженерных объектов и технологических площадок, а также полос отвода, в том числе полос отвода железных дорог и автомобильных дорог, могут осуществлять на них строительство, эксплуатацию средств связи и сооружений связи за соразмерную плату за пользование этим имуществом.

В соответствии с предметом заключенных АО «Омскэлектро» договоров возмездного оказания услуг Общество оказывает операторам связи услуги по предоставлению опор наружного освещения для проведения волоконно-оптического кабеля заказчика. В соответствии с пунктами 2.1.1. и 2.1.2. представленных договоров АО «Омскэлектро» обязуется обеспечить возможность размещения волоконно-оптического кабеля на опорах согласно проекту, техническому заданию и обязуется производить капитальный и текущий ремонт опор за свой счет.

Работы по монтажу (размещению на опорах) и демонтажу с опор волоконно-оптического кабеля, согласно условиям указанных договоров, заказчики (покупатели услуги) обязаны производить собственными силами.

Кроме того, в соответствии с условиями представленных договоров, заключенных АО «Омскэлектро» с заказчиками услуги в 2016 году и позднее, демонтаж волоконно-оптического кабеля заказчик обязуется обеспечить с восстановлением (косметический ремонт) опор, на которых он был размещен.

В совместной эксплуатации с другими хозяйствующими субъектами находится 2710 опор Общества, при этом на каждой опоре линий наружного освещения размещены от 1 до 6 подвесов сторонних организаций (письмо Общества от 31.05.2019 № 06-14/6987).

Стоимость Услуги (на 1 опору) на 2018-2019 годы установлена на основании калькуляции «Предоставление опоры для размещения провода, кабеля, ВОЛС» (далее – калькуляция), утвержденной генеральным директором Общества, в размере <…>руб./мес. с НДС на 2018 год и в размере <…>руб./мес. с НДС на 2019 год.

При наличии на опоре двух и более подвесов сторонних организаций стоимость размещения составляет <…>% от стоимости, установленной калькуляцией.

Калькуляция сформирована на основе стоимостных величин позиций затрат («заработная плата», «накладные расходы», «транспортные расходы») и прибыли, установленных на 2014 год с применением коэффициентов-дефляторов на итоговую стоимость услуг.

К затратам, формирующим стоимость Услуги, отнесены затраты АО «Омскэлектро» на обследование опор, включающие:

- выезд на объект (транспортом предприятия),

- осмотр опоры на предмет выявления трещин, сколов,

- проверку устройства заземления,

- выборочное вскрытие грунта у основания, выявление разрушений бетона,

- возвращение с объекта (транспортом предприятия).

При рассмотрении дела № 055/01/10-289/2019 Комиссией установлено, что в соответствии с калькуляцией на оказание Услуги при расчете стоимости затрат по статьям «Заработная плата» и «Транспортные расходы» АО «Омскэлектро» применяется норма времени на обслуживание одной опоры электромонтером – 0,4 чел.-часа в соответствии с пунктом 3.1.2 сборника «Нормы времени и расценки на ремонт и техническое обслуживание воздушных и кабельных линий, трансформаторных подстанций и распределительных пунктов напряжением 0,38-20 кВ (Минск-1991). Указанная норма времени скорректирована в калькуляции на коэффициент перемещения 1,13 и коэффициент к температурной зоне 1,1 и составила 0,5 чел-часов или 30 минут.

Комиссия обращает внимание, что стоимость Услуги, плата за которую взимается Обществом ежемесячно, рассчитана исходя из расходов на облуживание опор, т.е. работы по осмотру опор, по данным Общества, выполняются ежемесячно.

Комиссия отмечает, что в период рассмотрения дела Обществом представлялась противоречивая информация о количестве осмотров опор (ежемесячно, 2 раза в год, один раз в три года).

Первоначально АО «Омскэлектро» предоставлялись письменные пояснения и доказательства относительно осмотра опор с периодичностью 2 раза в год.

Так, в соответствии с письменными пояснениями Общества (письмо исх. от 25.02.2019 № 06-14/2579), АО «Омскэлектро» **периодические осмотры воздушных линий** на основании пункта 2.3.8 Правил технической эксплуатации электроустановок потребителей, утвержденных Приказом Минэнерго России от 13.01.2003 №6 **проводятся** по утвержденному графику не реже 1 раза в год. В связи с тем, что волоконно-оптические линии связи (кабели связи операторов связи) создают дополнительные нагрузки на опоры, периодичность осмотров опор установлена Обществом **2 раза в год**, что подтверждается графиками осмотров линий наружного освещения Северного и Левобережного эксплуатационных участков Службы наружного освещения (далее – СЭУ СНО и ЛЭУ СНО), утвержденными <…>от 09.01.2018.

Согласно приложению 1 к письму АО «Омскэлектро» от 11.04.2019 № 06-14/4843 о проведенных работах по проверке одностоечных железобетонных опор при осмотре линий наружного освещения на совместную подвеску с ВОЛС за декабрь 2018 года Обществом было осмотрено <…> опоры (лишь часть опор от общего количества, находящегося на техническом обслуживании).

Письмом от 31.05.2019 № 06-14/6987 АО «Омскэлектро» представлены доказательства проведения осмотров: листки осмотров и график осмотров по двум линиям наружного освещения (<…>), содержащим подвесы ВОЛС сторонних организаций, за 2017, 2018 и 2019 годы. При анализе указанной информации Комиссией установлено, что осмотр каждой опоры на определенном участке линий наружного освещения города Омска проводился АО «Омскэлектро» в рамках планового осмотра воздушных линий наружного освещения с периодичностью 2 раза в год. Внеплановые работы по проверке железобетонных опор наружного освещения согласно письму АО «Омскэлектро» от 25.02.2019 № 06-14/2579 в 2018 году не проводились.

Представителем АО «Омскэлектро» на заседании комиссии по рассмотрению дела

№055/01/10-289/2019 14.05.2019 были даны пояснения о том, что в связи с большим количеством опор, находящихся на обслуживании, осмотр одной опоры фактически проводится с периодичностью один раз в три года.

Комиссией установлено, что Общество использует опоры совместно с иными хозяйствующими субъектами – операторами связи, а также для размещения на опорах объектов видеонаблюдения и рекламы.

В соответствии с пунктом 6 части II Положения «О предоставлении из бюджета города Омска субсидий на финансовое обеспечение затрат, связанных с содержанием линий наружного освещения города Омска», утвержденным Постановлением Администрации города Омска от 03.11.2017 №1215-п, на возмещение затрат по техническому обслуживанию и текущему и капитальному ремонту линий наружного освещения города Омска из бюджета города Омска предусмотрено предоставление субсидий.

Между Департаментом городского хозяйства Администрации города Омска и АО «Омскэлектро» в 2018 году заключены соглашения о предоставлении из бюджета города Омска субсидий на финансовое обеспечение затрат, связанных с содержанием линий наружного освещения города Омска (№907-1/2018 от 10.01.2018 – по бесхозяйным и муниципальным линиям наружного освещения города Омска, №907-2/2018 от 10.01.2018 – находящимся на балансе АО «Омскэлектро»). В соответствии с указанными соглашениями возмещению из бюджета города Омска подлежат расходы АО «Омскэлектро» на электроснабжение и техническое обслуживание и текущий ремонт линий наружного освещения города Омска.

Проведенный Комиссией анализ отчетов о фактически осуществленных затратах по содержанию линий наружного освещения города Омска к соглашению №907-2/2018 от 10.01.2018 показал, что АО «Омскэлектро» к возмещению из бюджета города Омска были предъявлены в том числе: расходы на техническое обслуживание (осмотр) <...>км. кабельной линии наружного освещения в размере 170 519 руб. без НДС за январь-декабрь 2018 года, расходы на проверку состояния наличия трещин в бетоне железобетонных опор в количестве <...> шт. в сумме <...>руб. без НДС за апрель-октябрь 2018 года.

Из пояснений представителя АО «Омскэлектро» (протокол заседания Комиссии от 20.06.2019) следует, что осмотр опор осуществляется как в рамках услуги, оказываемой операторам связи по размещению ВОЛС, так и в рамках услуги, оказываемой департаменту городского хозяйства Администрации города Омска (далее также Департамент), по содержанию линий наружного освещения.

Так, согласно информации о фактически проведенных в 2017-2019 годах плановых осмотрах линий наружного освещения по ул. <...>, электромонтером проводились работы, в том числе: обследование на необходимость покраски кронштейнов, обследование на необходимость подрезки веток между опорами, установление наклона опоры и др., т.е. Комиссия приходит к выводу о том, что целью проведения осмотра является определение необходимости выполнения ремонтно-восстановительных работ, проводимых Обществом в рамках оказания услуг по техническому обслуживанию и ремонту линий наружного освещения по соглашениям с Департаментом городского хозяйства Администрации города Омска.

Таким образом, при рассмотрении дела Комиссией установлено, что затраты

Общества, связанные с содержанием линий наружного освещения города Омска, включая затраты на «осмотр опоры» дважды в год, подлежали возмещению из бюджета города Омска.

Комиссия, изучив все представленные в материалы дела доказательства, на заседании 05.08.2019 озвучила заключение об обстоятельствах дела №055/01/10-289/2019, в котором на стр. 8 пришла к выводу, что осмотры одной линии проводятся Обществом дважды в год, следовательно, калькуляция (расчет стоимости Услуги) не содержит экономического обоснования, так как работы по осмотру опор не выполнялись ежемесячно. Данный вывод Комиссии основан исключительно на представленных (до момента оглашения заключения об обстоятельствах дела) письменных (письма исх. от 25.02.2019 № 06-14/2579, от 11.04.2019 № 06-14/4843 и от 31.05.2019 № 06-14/6987) и устных (протокол от 14.05.2019) пояснениях представителей Ответчика.

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции
АО «Омскэлектро» были представлены доводы, возражения (письмо от 20.08.2019 № 06-08/13461) относительно обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела №055/01/10-289/2019. В качестве доказательства своих доводов в материалы дела представлены прошитые и пронумерованные оригиналы листков осмотра линий наружного освещения с совместной подвеской ВОЛС (далее – листки осмотра ВОЛС) в количестве <…> штук за период с января по декабрь 2018 года, подтверждающие ежемесячный осмотр каждой опоры в составе каждой линии наружного освещения.

Комиссия отмечает, что в сопроводительном письме от 20.08.2019 № 06-08/13461 к представленным листкам осмотра ВОЛС Общество по-прежнему указывает на то, что осмотр одной линии (как следствие одной опоры) проводится Обществом 2 раза в год.

Таким образом в материалы дела Обществом представлены противоречивые доказательства – о проведении осмотров не чаще 2-х раз в год и листки, которые опровергают данное утверждение в сопроводительном письме и представлены как доказательство проведения осмотров ежемесячно каждой линии опор, и, как следствие, каждой опоры.

Следует отметить, что листки осмотров по линиям наружного освещения <…>, представленные ранее Обществом в качестве доказательства проведения осмотра ВОЛС (письмо от 31.05.2019 № 06-14/6987), позднее (после оглашения заключения об обстоятельствах дела) представлены в числе листков осмотров в рамках оказания услуг по техническому обслуживанию и ремонту линий наружного освещения по соглашению с Департаментом городского хозяйства Администрации города Омска (письмо от 10.02.2020 № 06-14/1539).

Как следует из письменных (письмо от 20.08.2019 № 06-08/13461) и устных (протокол от 22.08.2019) пояснений Общества, осмотр ВОЛС проводится АО «Омскэлектро» отдельно от плановых осмотров линий наружного освещения по соглашению между Департаментом городского хозяйства Администрации города Омска и АО «Омскэлектро» и результаты фиксируются в отдельных листках осмотров (далее – листки осмотра ВОЛС). Комиссия обращает особое внимание на то обстоятельство, что при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства № 055/01/10-289/2019 до оглашения заключения об обстоятельствах дела Общество утверждало о проведении плановых осмотров линий наружного освещения дважды

в год (одной линии) как по соглашению между Департаментом городского хозяйства Администрации города Омска и АО «Омскэлектро», так и в рамках оказания Услуг для операторов связи.

Относительно различия мероприятий, проводимых Обществом при осмотре ВОЛС и при осмотре линий наружного освещения, АО «Омскэлектро поясняет (письмо от 20.08.2019 № 06-08/13461), что при осмотре ВОЛС при совместной подвеске на опорах наружного освещения обращается внимание на стрелу провиса и габарит ВОЛС, надежность его крепления на опоре, целостность крепежной ленты, подвесов, зажимов, кронштейнов, наличие бирок, шильдиков. При осмотре линий наружного освещения в рамках соглашения, заключенного с Департаментом городского хозяйства Администрации города Омска, Обществом обращается внимание на целостность, механические повреждения СИП, голого провода, кабелей, зажимов, изоляторов, габарит и стрелу провиса провода, состояние светильников, кронштейнов, наклон опор, наличие рекламной и печатной продукции, состояние тела опор (целостность, окраска и т.д.), соблюдение охранной зоны ЛЭП, наличие деревьев и кустарников под проводами и другое.

ООО «Сибирский медведь», ознакомившись с Определением Комиссии Омского УФАС России по делу № 055/01/10-289/2019, в связи с представлением АО «Омскэлектро» новых доказательств (оригиналов листков осмотра ВОЛС за январь-декабрь 2018 года), в письменных пояснениях от 10.09.2019 исх. № 441 выразило сомнения в их подлинности и предложило Комиссии назначить техническую экспертизу материалов, документов, с целью определения давности их изготовления, заявило также о готовности оплатить расходы на проведение экспертизы (вх. № 9237э от 10.09.2019).

Комиссия, с учетом положений части 3 статьи 42.1 Закона о защите конкуренции, письмом от 17.09.2019 исх. № 04-10400 направила Заявителю и Ответчику вопрос, предлагаемый на разрешение технической экспертизы материалов, документов, и предложило провести экспертизу в Федеральном бюджетном учреждении «Омская лаборатория судебной экспертизы» Министерства юстиции Российской Федерации (<...>).

В заседании Комиссии Омского УФАС России 23.09.2019 заявленное ООО «Сибирский медведь» ходатайство о проведении экспертизы было удовлетворено. Учитывая, что до принятия Заключения об обстоятельствах дела № 055/01/10-289/2019 Ответчиком означенные доказательства представлены не были, Комиссия, в целях всестороннего и объективного рассмотрения дела, определением от 23.09.2029 назначила техническую экспертизу материалов, документов, реквизитов, производство которой было поручено вышеупомянутому экспертному учреждению. В распоряжение экспертов были представлены, с сопроводительным письмом от 24.09.2019 исх. № 04-10636, прошитые, пронумерованные АО «Омскэлектро» листки осмотра ВОЛС за январь, декабрь 2018 года, в определении о назначении экспертизы указаны порядковые номера листков осмотра ВОЛС: <...>за январь 2018 года, № 27 за декабрь 2018 года, подлежащие экспертному исследованию.

Определением от 30.10.2019 рассмотрение настоящего дела было **приостановлено** на основании пункта 2 части 3 статьи 47 Закона о защите конкуренции, в связи с проведением вышеуказанной экспертизы. После получения антимонопольным органом заключения экспертизы ФБУ «Омская лаборатория судебной экспертизы» Минюста РФ Определением от 27.01.2020 рассмотрение дела № 055/01/10-289/2019

было **возобновлено**.

Из представленного заключения эксперта № 2261/1-6 от 20.12.2019 по делу № 055/01/10-289/2019 следует, что эксперту были разъяснены права и обязанности, эксперт предупрежден об уголовной ответственности по ст.307 УК РФ. Заключение технической экспертизы материалов и документов № 2261/1-6 от 20.12.2019 содержит вводную, описательную, мотивировочную части и выводы эксперта, в соответствии с которыми:

<…>.

Комиссия, оценив представленное экспертное заключение, учитывает, что экспертом не определена давность изготовления рукописного и печатного текста двух листков осмотра ВОЛС, представленных на исследование, за исключением подписи одного лица, относительно давности выполнения который экспертом сделан вывод с определенной степенью вероятности («не исключена возможность»).

Комиссией проанализированы представленные АО «Омскэлектро» (письмом от 20.08.2019 № 06-08/13461) в материалы дела оригиналы листков осмотра линий наружного освещения с совместной подвеской ВОЛС в количестве 1848 штук за январь-декабрь 2018 года (прошитые и пронумерованные помесячно), в результате чего, Комиссия установила следующее.

Исходя из того, что первый лист каждого месяца является титульным листом, на котором обозначен месяц 2018 года, а также с учетом пропуска нумерации страниц, фактически представлено 1842 листка осмотра ВОЛС, в том числе по 153 листка осмотра за январь, февраль, март, август, октябрь и декабрь месяцы, по 154 листка осмотра за апрель (ул. <…>), май (<…>), июнь (<…>), июль (<…>), сентябрь (<…>), ноябрь (<…>). В связи с тем, что согласно пояснениям Общества, осмотр проводился по принципу одна линия – один лист осмотра, следовательно, проведено 1842 осмотра линий наружного освещения за 2018 год.

В верхней части листка осмотра ВОЛС указывается наименование подразделения Службы наружного освещения (СНО) АО «Омскэлектро», в зависимости от производственно-эксплуатационного участка:

- Северный производственно-эксплуатационный участок (СЭУ) включает Советский АО, Центральный АО (правый берег р. Омь);

- Южный производственно-эксплуатационный участок (ЮЭУ) включает Ленинский АО, Октябрьский АО, Центральный АО (левый берег р. Омь);

- Левобережный производственно-эксплуатационный участок (ЛЭУ) включает Кировский АО.

Строкой ниже обозначается объект, подлежащий осмотру (ТП, РП, ВЛ), и его характеристики: напряжение (кВ), наименование ТП, РП, ВЛ (улица, участок улицы), вид осмотра (плановый/внеплановый).

Далее следует таблица, состоящая из 4-х граф:

1 – ТП, РП: (наименование РУ, камер ТР-ра), ВЛ: № опоры, пролета;

2 – Выявленные нарушения;

3 – Срок устранения;

4 – Отметка о выполнении.

По графе «отметка о выполнении» за весь период анализа наблюдались следующие записи:

- замечаний нет;

- выполнено/устранено.

В отдельных листках осмотра указана дата устранения нарушения.

В нижней части листка осмотра предусмотрены:

- даты (день, месяц, год) проведения осмотра, проверки и принятия листка осмотра, согласования срока устранения нарушений по данному листку осмотра,

- ФИО, должности и подписи лиц, выполнивших осмотр, принявших листок осмотра, согласовавших срок устранения нарушения, соответственно.

Согласно листкам осмотра ВОЛС в 2018 году проводился плановый осмотр волоконно-оптических линий связи (ВОЛС) напряжением 0,4кВ, пролегающих по территориям улиц города Омска (Приложение 2).

Письмом от 25.02.2020 №06-14/2579 АО «Омскэлектро» была представлена информация о сотрудниках Общества (с указанием ФИО, должности), участвующих в проведении работ по оказанию Услуги:

<…>.

Проанализировав информацию согласно листкам осмотра ВОЛС Комиссией установлено, что за весь период проведения осмотра с 09.01.2018 по 28.12.2018 работы проводились только <…>, остальные сотрудники СНО, указанные в письме Ответчика, участие при осмотре ВОЛС не принимали.

Согласование срока устранения нарушений согласно всем представленным в материалы дела листкам осмотра с 09.01.2018 по 28.12.2018 проведено единственным сотрудником Общества – главным инженером СНО <…>. <…>.

Исходя из сведений о количестве осмотренных опор, указанных в первой графе таблицы каждого листка осмотра ВОЛС, Комиссией установлено, что общее число обследований на провис ВОЛС опор мастерами СНО АО «Омскэлектро» <…> за период с 09.01.2018 по 28.12.2018 составило <…>штук.

Комиссия отмечает, что из содержания представленных листков осмотра ВОЛС по графе «выявленные нарушения» Обществом при осмотре ВОЛС в 1330 листках (из 1842) провис ВОЛС замечен исполнителем, при этом по графе «4» «отметка о выполнении» указано об отсутствии замечаний. Согласно пояснениям представителя АО «Омскэлектро» <…> на заседании Комиссии от 19.02.2020 в данном случае, при последующем выезде бригады электромонтеров и проведении замеров, провис ВОЛС не подтвердился.

В оставшихся листках осмотра провиса провода «не выявлено/не обнаружено».

Учитывая пояснения <...>, а также ввиду отсутствия переписки Общества с операторами связи относительно выявленных провисов провода (письмо от 10.02.2020 № 06-14/1539) Комиссия пришла к выводу, что при проведении осмотра ВОЛС за весь период осмотра с 09.01.2018 по 28.12.2018 провиса ВОЛС Обществом не установлено (не подтверждено).

Следует отметить, что при анализе листков осмотра ВОЛС за период с 09.01.2018 по 28.12.2018 также установлено, что Обществом проводился осмотр опор, аналогичный осмотру в рамках соглашения, заключенного с Департаментом городского хозяйства Администрации города Омска:

- на наклон опор (необходимость выправки),

- наличие рекламной и печатной продукции,

- состояние тела опор (целостность, проверка на трещины, окраска, коррозия и т.д.),

- наличие деревьев и кустарников под проводами и другое.

Комиссия считает необходимым отметить некоторые данные из листков осмотра (наличие существенного количества повторяющихся систематических ошибок и несоответствий), которые ставят под сомнение достоверность представленной информации:

- во всех листках осмотров ВОЛС на протяжении периода с января по ноябрь 2018 года по ВЛ «<...>» отсутствует дата (число месяца) проведения осмотра;

- ВЛ «ул. <...>» с количеством опор 57 штук состоит их двух улиц, расположенных в разных частях города;

- вместо ВЛ «<...>» в листке осмотра за 11.09.2018 ошибочно указана ВЛ «<...>»;

- осмотр ВЛ «<...>» проводился за весь период 2018 года только в январе, также отсутствуют листки осмотра в отдельные месяцы по ВЛ «<...>», «<...>», «<...>», «<...>»;

- дата осмотра зафиксирована 15.03.2019 в листке осмотра ВЛ «<...>» (март лист №115);

- отсутствует дата и подпись гл. инженера по ВЛ «<...>» 14.09.2018 №138, ВЛ «<...>» 03.09.2018 лист №153;

- ВЛ «<...>» осмотрена 13.09.2018, необходимость подрезки веток устранена 16.12.2018, между тем в листке осмотра указанной ВЛ от 11.10.2018 данное нарушение не зафиксировано, аналогичная ситуация прослеживается по ВЛ «<...>», «<...>», «<...>», «<...>» и т.д.

<...>

В материалы дела Обществом представлены копии табелей учета рабочего времени АО «Омскэлектро» по службе наружного освещения за период с января по декабрь 2018 года (письмо от 10.02.2020 № 06-14/1539). Согласно <...>.

В результате анализа и сопоставления информации из листков осмотра ВОЛС и табелей учета рабочего времени Комиссия установила следующее.

<…>.

Таблица 1

Количество осмотров опор на установление провиса ВОЛС за 2018 год

ФИО мастера СНО	всего:	в том числе					
		В	ОТ	Б	У	ДО	РД 8*
<…>	<…>	<…>	<…>	<…>	<…>	<…>	<…>
<…>	<…>	<…>	<…>	<…>	<…>	<…>	<…>
<…>	<…>	<…>	<…>	<…>	<…>	<…>	<…>
<…>	<…>	<…>	<…>	<…>	<…>	<…>	<…>

*согласно пояснениям представителей Общества на заседании Комиссии от 19.02.2020 в рабочий день, отмеченный в табеле - РД, сотруднику предоставлен день отдыха за дежурство на дому.

Таким образом, 19 процентов от общего количества осмотров сотрудниками СНО в рамках оказания Услуги проведено в период их фактического отсутствия на работе.

Комиссия также обращает внимание на то, что при проведении Обществом осмотра ВОЛС с 09.01.2018 по 28.12.2018 нагрузка на одного сотрудника составила от 2 (листок осмотра за 18.11.2018 <…>) до 406 осмотров в день (листки осмотра за 17.01.2018 <…>).

Учитывая трудозатраты, применяемые Обществом в калькуляции при расчете стоимости Услуги, в размере 0,5 чел-часов на обслуживание одной опоры (стр. 8 настоящего Решения) при восьмичасовом рабочем дне максимальное количество опор, осмотренных сотрудником АО «Омскэлектро», составляет 16 опор в день (8 часов/0,5 чел.часа).

В результате анализа информации из листков осмотра ВОЛС Комиссией выявлено, что из общего количества дней, в которые проводился осмотр мастерами СНО АО «Омскэлектро» <…> за период с 09.01.2018 по 28.12.2018, в 80 процентах количество осмотров превышало максимально допустимое значение - 16 опор в день (Приложение 6).

На основании вышеизложенного, Комиссия Омского УФАС России сделала вывод о том, что работы по осмотру опор в том объеме, в котором они были учтены при формировании стоимости Услуги, АО «Омскэлектро» не осуществлялись, применяемая Обществом норма времени 0,5 чел.-часа при расчете стоимости Услуги на каждую опору завышена.

Кроме того, Комиссия обращает внимание на то, что по данным Общества (письмо

от 20.08.2019 № 06-08/13461) осмотр ВОЛС (ежемесячно) проводился АО «Омскэлектро» отдельно от плановых осмотров линий наружного освещения по соглашению между Департаментом городского хозяйства Администрации города Омска и АО «Омскэлектро» (дважды в год), в результате чего Комиссией установлено, что периодически опоры осматривались дважды в месяц: один раз для потребителей Услуги, а второй раз – в соответствии с графиками осмотров линий наружного освещения по соглашению с Департаментом.

Так, осмотр линии по ул. <…> в рамках соглашения с Департаментом городского хозяйства Администрации города Омска произведен 19.01.2018 (листок осмотра ЛЭУ СНО ТП - <…>), осмотр проведен <…>, выявленные нарушения: наклон опор, наклеены объявления на опорах, и, вновь, через 6 дней 25.01.2018 повторно опоры на этом же участке осматриваются в рамках оказания Услуги операторам связи (листок осмотра лист № 153 январь) исполнителем мастером <…> выявленные нарушения - провис ВОЛС (который не подтвержден, так как отсутствуют замечания – стр. 15 настоящего Решения), очистка опор от объявлений.

Далее плановый осмотр указанной линии (по <…>) в рамках соглашения с Департаментом городского хозяйства Администрации города Омска производился 11.07.2018 электромонтером <…> (листок осмотра <…>), выявленные нарушения – требуется подрезка веток между опорами, наклон опор, наклеены объявления на опорах. А за день до этого - 10.07.2018 (<…>) мастером <…>; выявленные нарушения – провис ВОЛС (который не подтвержден, так как отсутствуют замечания – стр. 15 настоящего Решения), ремонт металлической опоры, подрезка веток.

<…>

При этом, Комиссия отмечает, что сотрудники <…> выполняли работы по устранению выявленных в ходе осмотра нарушений согласно листкам осмотра ВОЛС, а также осуществляли осмотры в рамках соглашения с Департаментом городского хозяйства Администрации города Омска.

Учитывая вышеизложенное, Комиссией осуществлен расчет стоимости Услуги (ежемесячной платы) - таблица 2.

Таблица 2

№ п/п	Наименование статьи расходов	Стоимость 1 часа/формула расчета	По данным Общества сумма (руб.)	Расчет Комиссии сумма (руб.)
			норматив - 0,5 чел-часов	**норматив - 0,12 чел-часов**
1	2	3	4	5
1.1	Заработная плата	<…>	<…>	<…>
1.2	Страховые взносы	<…>	<…>	<…>
1	Итого Заработная плата с учетом страховых взносов	<…>	<…>	<…>
2	Транспортные расходы	< >	< >	< >

2	Транспортные расходы	<…>	<…>	<…>
3	Накладные расходы	<…>	<…>	<…>
4	Плановые накопления (прибыль)	<…>	<…>	<…>
5	Итого в ценах 2014 года	<…>	<…>	<…>
6	Итого в ценах 2015 года (с учетом ИПЦ 5,1%)	<…>	<…>	<…>
7	Итого в ценах 2016 года (с учетом ИПЦ 7,4%)	<…>	<…>	<…>
8	Итого стоимость услуги с НДС 18% 1 подвес	<…>	<…>	<…>

Принимая во внимание отсутствие необходимости проведения осмотров ежемесячно и учитывая норму времени на обслуживание одной опоры электромонтером согласно сборника «Нормы времени и расценки на ремонт и техническое обслуживание воздушных и кабельных линий, трансформаторных подстанций и распределительных пунктов напряжением 0,38-20 кВ (Минск-1991), Комиссией дополнительно рассчитана стоимость Услуги при проведении осмотров дважды в год. Так, при условии, что затраты, связанные с осмотром опоры, возложены только на потребителей Услуги (операторов связи), с учетом нормы времени 0,5 чел-часов на осмотр (0,4 чел.-часа, скорректированные на коэффициент перемещения 1,13 и коэффициент к температурной зоне 1,1), стоимость Услуги составила бы <…> рубля в месяц: 2 осмотра в год по <…>рублей/12 месяцев. Комиссия обращает внимание, что затраты Общества, связанные с содержанием линий наружного освещения города Омска в 2018 году, включая затраты на «осмотр опоры» дважды в год, подлежали возмещению из бюджета города Омска (стр. 9-10 настоящего Решения).

Неоднократно запрашиваемые Управлением в рамках рассмотрения Заявления, а затем в рамках рассмотрения дела № 055/01/10-289/2019, пояснения относительно принципа распределения всех расходов Общества, связанных с эксплуатацией опор АО «Омскэлектро» Комиссии не представлены.

По информации Общества (письмо от 31.01.2019 № 06-14/1250) АО «Омскэлектро» не имеет возможности выделить затраты (расходы) отдельно по Услуге, т.к. они включены в состав номенклатурной группы «Аренда (зданий и опор)». В целом размер расходов по номенклатурной группе «Аренда (зданий и опор)» за 2018 год составил <…>тыс. руб. (письмо АО «Омскэлектро» от 11.04.2019 № 06-14/4843).

Суммы амортизационных отчислений и суммы налога на имущество Общество также не может выделить, т.к. опоры включены в состав объектов основных средств воздушных линий наружного освещения. Сумма амортизационных отчислений по ВЛ и ВЛНО за 2018 год составила <…>тыс. руб., сумма налога на имущество по ВЛ и ВЛНО за 2018 год составила <…>тыс.руб. Затраты в виде платы за землю, земельного налога, прочих налогов и сборов, приходящихся на ВЛ и ВЛНО в 2018 году у АО «Омскэлектро» отсутствовали.

На основании изложенного Комиссия пришла к выводу, что установленная на 2018

год стоимость Услуги «Предоставление опоры для размещения провода, кабеля, ВОЛС» в размере <…>рубля в месяц за 1 опору превышала экономически обоснованную стоимость Услуги на:

- <…> рубля в месяц при ежемесячном проведении осмотров (при экономически обоснованной стоимости <…>рубля в месяц)

или

- <…>рубля в месяц при проведении осмотров дважды в год (при экономически обоснованной стоимости <…>рубля в месяц, а также при условии полного возмещения затрат на осмотр за счет потребителей Услуги – операторов связи).

Относительно довода представителя Ответчика на заседании Комиссии 19.02.2020 о том, что географические границы товарного рынка шире, нежели границы, указанные в аналитическом отчете, основанного на аргументе, что АО «Электротехнический комплекс» имеет множество электросетевых опор, расположенных в районе «Амур» - в большем объеме, нежели опор наружного освещения у АО «Омскэлектро» в указанном районе, «но этот рынок никоим образом не изучался» (протокол Комиссии от 19.02.2020) Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела № 055/01/10-289/2019 был проведен анализ состояния конкуренции на рынке услуг по предоставлению во временное пользование опор для размещения провода, кабеля, ВОЛС в границах эксплуатируемых инженерных сетей АО «Омскэлектро» на территории города Омска за период с января 2018 года по апрель 2019 года (аналитический отчет от 29.07.2019).

При проведении анализа товарного рынка в соответствии с действующим законодательством для определения географических границ Управлению для подтверждения или опровержения предварительно определенных границ (территория г. Омска) необходимо было исследовать мнение потребителей.

В соответствии с пунктом 4.5 Порядка определение географических границ товарного рынка осуществлялось методом «тест гипотетического монополиста».

В опросе по определению географических границ товарного рынка приняли участие 8 операторов связи (ООО «Омские кабельные сети», ПАО «Мегафон», ПАО «МТС» в Омской области, ПАО «ВымпелКом», АО «ЭР-Телеком Холдинг», АО «Связьтранснефть»,
ЗАО «Смартком», ООО «БСТ») с долей 65 процентов в общем объеме оказанных услуг по размещению провода, кабеля, ВОЛС наиболее крупными владельцами инфраструктуры или с долей 91 % в объеме оказанных Услуг АО «Омскэлектро» (Приложение 1 к настоящему решению). Из них 7 респондентов указали, что замена услуги по подвесу кабелей связи с опор АО «Омскэлектро» на опоры иных собственников невозможна, места размещения опор контактной сети городского электротранспорта не совпадают с «топологией сети», существующие коммуникации (опоры) не повторяют топологию сети и «трассы» друг друга. Т.е. в каждом конкретном случае решение о размещении кабелей ВОЛС на опоре зависит от наличия «трассы» для размещения, которые у различных собственников не совпадают, т.е. не могут рассматриваться в качестве альтернативы для замены (в том числе электросетевые опоры АО «Электротехнический комплекс»).

Кроме того, операторами связи отмечено, что при перемещении линий связи возникает риск прекращения оказания услуг по технологическим причинам на период модернизации сети (демонтаж/монтаж), что влечет экономические потери оператора связи, ухудшение качества оказываемых услуг, риски потери абонентской базы, а также создается угроза неисполнения оператором связи лицензионных условий и обязательных требований и норм, в том числе Правил оказания услуг связи, обязывающих оператора оказывать услуги 7 дней в неделю 24 часа в сутки. Также по информации отдельных респондентов, при выполнении функции базового оператора федеральной подсистемы конфиденциальной связи для органов законодательной и исполнительной власти РФ, силовых структур (МВД, ФСБ) и, являясь участником Общероссийской комплексной системы оповещения населения (ОКСИОН) по информированию населения о возникновении чрезвычайных ситуаций, приостановление работы объектов связи и прекращение предоставления услуг связи неприемлемо для организации связи.

Оператором связи ООО «БСТ» отмечена возможность замены услуги
АО «Омскэлектро» путем установки собственных опор. Однако высокая стоимость строительства линии связи из собственных опор, превышающая в разы стоимость услуги по размещению на существующих опорах собственников инфраструктуры, а также значительные административные издержки по формированию и получению землеотвода, в том числе по проектно-изыскательским работам, свидетельствуют об отсутствии экономической целесообразности установки собственных опор.

Учитывая вышеизложенное, анализируемый рынок является локальным, географические границы исследуемого товарного рынка определены границами зоны расположения опор конкретных собственников. Комиссия обращает внимание на то, что данный вывод Управления основан исключительно на мнении крупнейших покупателей на исследуемом товарном рынке, которые в рамках проведенного опроса четко высказали свою позицию по данному вопросу, иные рассуждения по этому поводу не могут повлиять на изменение географических границ рынка, ибо определение границ рынка в соответствии с действующим законодательством основано на мнении потребителей.

Следовательно, доводы Общества относительно отсутствия в аналитическом отчете информации о размере убытков при замене услуги по подвесу кабелей связи с опор АО «Омскэлектро» на опоры иных собственников признаны Комиссией несостоятельными.

По результатам проведенного анализа состояния конкуренции на рынке услуг по предоставлению во временное пользование опор для размещения провода, кабеля, ВОЛС в границах эксплуатируемых инженерных сетей АО «Омскэлектро» на территории города Омска за период с января 2018 года по апрель 2019 года в соответствии с условиями, определенными пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, положение
АО «Омскэлектро» может быть признано доминирующим на товарном рынке в указанных границах.

Относительно доводов АО «Омскэлектро» (письмо от 27.06.2019 № 06-14/8369) о необходимости применения метода сопоставимых рынков при установлении монопольно высокой цены, Комиссия отмечает, что применение метода сопоставимых рынков основано на поиске и анализе рынка, который будет сопоставим по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок. **При этом такой товарный рынок**

должен находиться в состоянии конкуренции.

По результатам проведенного анализа географические границы определены границами расположения эксплуатируемых инженерных сетей АО «Омскэлектро» на территории города Омска. Таким образом, все рынки в пределах территорий расположения технологической инфраструктуры (опор) даже, являясь сопоставимыми по количеству опор и т.п., функционируют в неконкурентных условиях, следовательно, такие рынки **не могут** быть признаны рынками, цены на которых подлежат сравнению с ценами в рамках дел, возбужденных по пункту 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, установление монопольно высокой цены в рамках дела № 055/01/10-289/2019 осуществлено с использованием одного только затратного метода.

В соответствии с разъяснением № 1 Президиума ФАС России «Определение монопольно высокой и монопольно низкой цены товара» (утверждено протоколом Президиума ФАС России от 10.02.2016 № 2) при использовании затратного метода анализу подлежат:

- расходы, необходимые для производства и реализации товара;

- прибыль хозяйствующего субъекта от реализации товара;

- цена товара;

- данные о превышении фактической рентабельности над нормативными показателями рентабельности для тех рынков, где уровень рентабельности установлен нормативно.

В рамках исследования обстоятельств установления монопольно высокой товара (работы, услуги) антимонопольный орган может оценивать обоснованность расходов, включенных в цену товара (работы, услуги), а также уровня доходов соответствующего хозяйствующего субъекта, для признания факта установления монопольно высокой цены необходимо доказать факт установления хозяйствующим субъектом цены, которая отклоняется от объективных и обоснованных факторов ценообразования.

На заседании Комиссии 20.06.2019 Обществом было заявлено ходатайство о направлении запросов в адрес владельцев инфраструктуры: ПАО «МРСК Сибири», АО «Электротехнический комплекс», ООО «Омские кабельные сети», ПАО «Ростелеком» и МП г.Омска «Электрический транспорт» для уточнения доли АО «Омскэлектро» на рынке услуги размещения кабелей связи, провода, ВОЛС на опорах.

Данное ходатайство отклонено Комиссией в связи с тем, что при проведении анализа состояния конкуренции на товарном рынке услуг по предоставлению во временное пользование опор для размещения провода, кабеля, ВОЛС, Управлением проведен опрос указанных организаций и установлено доминирующее положение АО «Омскэлектро».

Часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на 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.

Таким образом, нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции вменяется при наличии следующих признаков нарушения:

1. Доминирующее положение субъекта.
2. Осуществление субъектом действий или бездействий.
3. Наличие негативных последствий в виде устранения конкуренции и (или) ущемления интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности, либо неопределенного круга потребителей.
4. Наличие взаимосвязей между действиями субъекта и его доминирующим положением, т.е. требуется доказать, что именно действия (бездействие) хозяйствующего субъекта привели к негативным последствиям.

В Постановлении от 30 июня 2008 г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (абзац 4 пункта 4) Пленум ВАС РФ указывает, что в отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением путем осуществления действий (бездействия) по установлению, поддержанию монопольно высокой цены товара установлен пунктом 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Комиссией Омского УФАС России установлено:

- доминирующее положение АО «Омскэлектро» на рынке услуг по предоставлению во временное пользование опор для размещения провода, кабеля, ВОЛС в границах эксплуатируемых инженерных сетей АО «Омскэлектро» на территории города Омска;
- осуществление Ответчиком действий по установлению и поддержанию в 2018 году монопольно высокой цены услуги по предоставлению во временное пользование опор для размещения провода, кабеля, ВОЛС в границах эксплуатируемых инженерных сетей АО «Омскэлектро» на территории города Омска;
- в результате осуществления означенных действий Ответчика были ущемлены интересы потребителей указанной услуги в сфере предпринимательской деятельности на рынке услуг связи и могли быть ущемлены интересы в сфере предпринимательской деятельности ООО «Сибирский медведь»;
- нарушение АО «Омскэлектро» пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции;
- отсутствие оснований для прекращения антимонопольного дела.

Решением Комиссии Омского УФАС России от 05.03.2020 по делу № 055/01/10-289/2019 признаны злоупотреблением доминирующим положением и нарушающими пункт 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции действия АО «Омскэлектро», выразившиеся в установлении и поддержании в 2018 году монопольно высокой цены

на услуги по предоставлению во временное пользование опор для размещения провода, кабеля, ВОЛС в границах эксплуатируемых инженерных сетей АО «Омскэлектро» на территории г. Омска, что привело к ущемлению интересов потребителей указанной услуги в сфере предпринимательской деятельности на рынке услуг связи и могло привести к ущемлению интересов в сфере предпринимательской деятельности ООО «Сибирский медведь».

Согласно статье 37 Закона о защите конкуренции за нарушение антимонопольного законодательства коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № 055/01/10-289/2019, в соответствии пунктом 5 резолютивной части решения № 055/01/10-289/2019, переданы уполномоченному лицу Омского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по признакам нарушения статьи 14.32 КоАП РФ.

Согласно части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, **14.31**, 14.32, 14.33, 14.40 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии с частью 1 статьи 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом, за исключением субъекта естественной монополии, действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий не является и не может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа **на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.**

Указанные обстоятельства явились основанием для составления 22.05.2020 протокола № 055/04/14.31-473/2020 об административном правонарушении в отношении юридического лица АО «Омскэлектро», совершившего в г. Омске административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

При составлении протокола № 055/04/14.31-473/2020 защитник АО «Омскэлектро» <...>.

При рассмотрении административного дела 28.05.2020 имеющиеся в деле № 055/04/14.31-473/2020 материалы были всесторонне изучены и им дана следующая оценка.

При рассмотрении 28.05.2020 дела защитник АО «Омскэлектро» <...>.

При рассмотрении дела защитнику <...> было объявлено об отказе в удовлетворении вышеуказанных ходатайств АО «Омскэлектро».

Материалы дела свидетельствуют о том, что юридическое лицо - АО «Омскэлектро» имело возможность надлежащим образом исполнить нормы антимонопольного законодательства, однако не приняло должных мер к соблюдению указанных норм, результатом чего явилось нарушение антимонопольного законодательства и совершение административного правонарушения.

Установление АО «Омскэлектро» и поддержание в 2018 году монопольно высокой цены на услуги по предоставлению во временное пользование опор для размещения провода, кабеля, ВОЛС в границах эксплуатируемых инженерных сетей АО «Омскэлектро» на территории г. Омска, признанное решением Комиссии Омского УФАС России от 05.03.2020 по делу № 055/01/10-289/2019 нарушением пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

Виновность юридического лица АО «Омскэлектро» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ, установлена и подтверждается доказательствами, содержащимися в материалах дела № 055/04/14.31-473/2020:

- заявлением ООО «Сибирский медведь», поступившим 11.01.2019 вх. № 161э о нарушении антимонопольного законодательства;

- приказом о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства № 79 от 11.04.2019;

- решением Комиссии Омского УФАС России от 05.03.2020 по делу № 055/01/10-289/2019;

- выпиской из ЕГРЮЛ;

- протоколом об административном правонарушении № 055/04/14.31-473/2020 от 22.05.2020 и другими материалами дела.

Указанное административное правонарушение является длящимся, совершено АО «Омскэлектро» в 2018 году в городе Омске.

- Учитывая изложенное, вина юридического лица – АО «Омскэлектро» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ установлена, оснований для прекращения производства по делу об административном правонарушении не имеется. Обстоятельств, исключающих производство по настоящему административному делу, не установлено.

Инкриминируемое указанному юридическому лицу административное правонарушение не является малозначительным, поскольку, как следует из материалов дела, результатом действий АО «Омскэлектро», признанных злоупотреблением доминирующим положением, является ущемление интересов ООО «Сибирский медведь».

На основании пункта 2 статьи 1 части 3.2 КоАП РФ принимается решение о наложении на ООО «Сибирский медведь» административного штрафа.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность АО «Омскэлектро», предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность АО «Омскэлектро», предусмотренныех статьей 4.2 КоАП РФ.

АО «Омскэлектро» не предоставило в материалы административного дела сведения, информацию, документы, касающиеся имущественного и/или финансового положения Общества.

При назначении административного наказания в соответствии со статьями 4.1, 4.2, 4.3. КоАП РФ учтены личность лица, привлекаемого к административной ответственности, отсутствие сведений об имущественном и финансовом положение, характер совершенного им правонарушения, наличие смягчающих и отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств.

При расчете суммы административного штрафа по части 1 статьи 14.31 КоАП РФ установлено следующее:

Расчет административного штрафа, налагаемого за совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ, производится на основании норм КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную

ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Размер штрафа, налагаемый по части 1 статьи 14.31 КоАП РФ на юридическое лицо – АО «Омскэлектро», при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, рассчитан, согласно пункту 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ, следующим образом:

Штраф = <…>

Таким образом, размер налагаемого на АО «Омскэлектро» административного штрафа по части 1 статьи 14.31 КоАП РФ составляет 650000 рублей.

На основании вышеизложенного, учитывая, в соответствии со статьей 4.1 КоАП РФ, характер совершенного им административного правонарушения, отсутствие смягчающих и отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств АО «Омскэлектро», отсутствие сведений об имущественном и финансовом положении АО «Омскэлектро», руководствуясь статьями 14.31, 23.48, 26.1, 29.9, 29.10, а также статьями 1.7, 2.1, 3.5, 4.1, 4.2, 4.3 КоАП РФ,

При этом должностное лицо Омского УФАС России учитывая изменения экономической ситуации, связанные с угрозой распространения коронавирусной инфекции COVID-19 считает необходимым предоставить АО «Омскэлектро» рассрочку исполнения постановления о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 055/04/14.31-473/2020

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23.48, 26.1., 29.9, 29.10, а также статьями 2.1, 3.5, 4.1, 4.2, 4.3, 31.5 КоАП РФ,

П О С Т А Н О В И Л:

Признать АО «Омскэлектро» (ИНН 5506225921, ОГРН 1135543015145, зарегистрировано по адресу: ул. Л. Чайкиной, 8, г. Омск, 644027) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ и назначить ему административное наказание в виде

административного штрафа в размере 650000 (шестьсот пятьдесят тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в указанный срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ при неуплате административного штрафа в указанный срок сумма штрафа подлежит взысканию в принудительном порядке.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 46 Бюджетного кодекса РФ сумма штрафа за нарушение антимонопольного законодательства подлежит зачислению в федеральный бюджет.

Сумма административного штрафа уплачивается лицом, привлеченным к административной ответственности по следующим реквизитам:

административной ответственности по следующим реквизитам:

Получатель:

УФК по Омской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Омской области) ИНН 5503023028, КПП 550401001

Счет № 40101810100000010000

Банк получателя: Отделение по Омской области Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации

БИК 045209001, Отделение Омск

Код бюджетной классификации 16111601141010031140

Код ОКТМО 52701000

УИН 16100500000000528384

ВНИМАНИЕ! В случае оплаты административного штрафа платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения о номерах идентификатора начисления и идентификатора плательщика, указанных в верхней части прилагаемых к настоящему постановлению бланков извещения и квитанции.

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии с частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с частью 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Кроме того, учитывая изменения экономической ситуации, связанные с угрозой распространения коронавирусной инфекции COVID-19 АО «Омскэлектро» предоставляется рассрочка исполнения постановления по делу об административном правонарушении № 055/04/14.31-473/2020 о назначении юридическому лицу АО «Омскэлектро» административного наказания – штрафа в размере 650 000 (шестьсот пятьдесят тысяч) рублей по части 1 статьи 14.31 КоАП РФ, равными долями на три месяца, со дня вступления указанного постановления в законную силу.

Руководитель управления В.А. Кабаненко