ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела об административном правонарушении № 4-14.31-446/00-11-16 и проведении административного расследования

«10» мая 2016 г. г. Москва

Я, начальник отдела антимонопольного регулирования связи Управления регулирования связи и информационных технологий Федеральной антимонопольной службы Николаичева И.В., рассмотрев решение от 18.09.2015 по делу № 1-10-68/00-03-15 о нарушении антимонопольного законодательства и информацию, содержащуюся в письме (вх. № 141604-ЭП/15 от 04.12.2015), в отношении <...>

УСТАНОВИЛ:

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление Нефтеюганского Районного Муниципального Унитарного Предприятия «Электросвязи» (далее — НРМУП «Электросвязи») (адрес: 628300, Ханты-Мансийский автономный округ стр. Югра, Γ. Нефтеюганск, ۷Λ. Мира, 2a, помещение 3: ИНН/КПП 8619005320/861901001; ОГРН 1028601790690) о наличии признаков нарушения ПАО «Ростелеком» пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее –Закон о защите конкуренции), выразившихся в навязывании невыгодных условий договора путем ограничения права оператора связи самостоятельно устанавливать тарифы на услуги по пропуску трафика.

Между НРМУП «Электросвязи» и ОАО «Уралсвязьинформ», правопреемником которого является ПАО «Ростелеком», заключен договор от 01.01.2009 № 6008/08 «О присоединении сетей электросвязи» (далее – Договор), предметом которого является:

- 1. оказание ПАО «Ростелеком» НРМУП «Электросвязи» услуг присоединения, услуг пропуска трафика и иных услуг связи, сопровождающие и/или взаимоувязанные с услугами присоединения и пропуска трафика, на условиях и по ценам, согласно Договору;
 - оказание НРМУП «Электросвязи» ПАО «Ростелеком» услуг пропуска трафика и иных услуг связи, сопровождающие и/или взаимоувязанные с услугами присоединения и пропуска трафика, на условиях и по ценам, согласно Договору.

На основании приказа Федерального агентства связи от 04.12.2013 № 280 «Об установлении предельных цен на услуги присоединения и услуги по пропуску трафика, оказываемые публичным акционерным обществом междугородной и международной электрической связи «Ростелеком» были опубликованы новые экономические условия присоединения сетей электросвязи операторов к сети

связи ПАО «Ростелеком». ПАО «Ростелеком» письмом от 14.02.2014 № 0506/05/1043-14 уведомило НРМУП «Электросвязи» об изменении с 01.03.2014 экономических условий на услуги присоединения и услуги по пропуску трафика.

Дополнительное соглашение от 14.07.2014 № 2 к Договору, направленное ПАО «Ростелеком», на изменение цены на услуги присоединения и на услуги по пропуску трафика было принято НРМУП «Электросвязи» и не оспаривалось.

В связи с изменениями тарифов на услуги по пропуску трафика с 01.07.2014 НРМУП «Электросвязи» направило в адрес ПАО «Ростелеком» письмо от 05.06.2014 № 556 о внесении изменений в Договор в части изменения тарифов на «Местное инициирование вызовов на сеть НРМУП «Электросвязи», «Услуга завершения вызова на сеть оператора (до 1000 мин./мес.)», «Услуга завершения вызова на сеть оператора (свыше 1000 мин./мес.)».

Письмом от 11.07.2014 № 05/05/6557-14 ПАО «Ростелеком» выразило отказ от внесения изменений в Договор в части изменения тарифов на сеть НРМУП «Электросвязи». ПАО «Ростелеком» обосновало свой отказ тем, что в случае удовлетворения запроса будут нарушены принципы, установленные в пункте 2 Правил государственного регулирования цен на услуги присоединения и услуги по пропуску трафика, оказываемые операторами, занимающими существенное положение в сети связи общего пользования, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 19.10.2005 № 627 (далее - Правила, утвержденные постановлением Правительства РФ № 627), а также статья 19 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Закон о связи), пункт 28 Правил присоединения сетей электросвязи и их взаимодействия, постановлением Правительства Российской **УТВЕРЖДЕННЫХ** Федерации 28.03.2005 № 161 (далее – Правила присоединения). По мнению ПАО «Ростелеком», случае принятия условий, предложенных НРМУП «Электросвязи», ПАО «Ростелеком» будет оказывать те же услуги, что и другим присоединенным операторам связи, но по иным тарифам, что поставит НРМУП «Электросвязи» в преимущественное положение перед другими операторами связи и приведет к СОЗДАНИЮ ДИСКРИМИНАЦИОННЫХ УСЛОВИЙ.

В соответствии с частью 3 статьи 18 Закона о связи, в целях достижения баланса экономических интересов между взаимодействующими операторами связи НРМУП «Электросвязи» письмом от $16.07.2014 \, \mathbb{N} \, (337) \, 675.1$ (с приложенным к нему дополнительным соглашением от $01.07.2014 \, \mathbb{N} \, 2$ к Договору) повторно обратилось в ПАО «Ростелеком».

Письмом от 04.09.2014 № 05/05/8220-14 ПАО «Ростелеком» вернуло дополнительное соглашение от 01.07.2014 № 2 к Договору без подписания. Обосновывая свою позицию ПАО «Ростелеком» ссылается на то, что НРМУП «Электросвязи», изменяя тарифы, устанавливает гарантированный платеж. Приказом Федеральной службы по надзору в сфере связи от 22.12.2005 № 52 ПАО «Ростелеком» включено в реестр операторов, занимающих существенное положение в сети связи общего пользования, и право установления гарантированного платежа предусмотрено только в отношении оператора, занимающего существенное положение; аналогичное право для оператора связи не обладающего статусом оператора, занимающего существенное положение, возможно только по согласованию сторон.

В соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, был проведен анализ рынка с целью установления доминирующего положения ПАО «Ростелеком» на рынке услуг присоединения и пропуска трафика.

На основании результатов анализа рынка и в соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции установлено, что ПАО «Ростелеком» занимает доминирующее положение на рынке услуг присоединения и пропуска трафика на местном уровне на территории г. Нефтеюганск.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически не технологически не обоснованные (NNN)ОМРОП предусмотренные Федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

На основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции ФАС России выдал ПАО «Ростелеком» предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (исх. от 31.03.2015 № ИА/15455/15). Согласно данному предупреждению ПАО «Ростелеком» было необходимо прекратить действия, выразившиеся в навязывании невыгодных условий Договора, путем принятия условий НРМУП «Электросвязи» по изменению тарифов на услуги по пропуску трафика, оказываемые НРМУП «Электросвязи», и внесения соответствующих изменений в Договор.

В связи с неисполнением ПАО «Ростелеком» Предупреждения ФАС России в установленный срок и на основании части 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции ФАС России приказом от 15.06.2015 № 463/15 возбуждено дело № 1-10-68/00-03-15 о нарушении ПАО «Ростелеком» пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

По результатам рассмотрения дела № 1-10-68/00-03-15 комиссией ФАС России было принято решение (исх. от 18.09.2015 № 03/517488/15), которым установлено следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Закона о связи операторы связи имеют право на присоединение своих сетей электросвязи к сети связи общего пользования. Присоединение одной сети электросвязи к другой сети электросвязи и их взаимодействие осуществляются на основании заключаемых операторами связи договоров о присоединении сетей электросвязи.

Согласно пункту 17 Правил присоединения в договоре о присоединении должно

быть достигнуто согласие в отношении всех существенных условий присоединения сетей электросвязи, предусмотренных в разделе IV Правил присоединения.

В соответствии с частью 3 статьи 18 Закона о связи цены на услуги присоединения и услуги по пропуску трафика определяются оператором связи самостоятельно, исходя из требований разумности и добросовестности, если иное не предусмотрено Законом о связи.

Таким образом, НРМУП «Электросвязи», как оператор связи, не занимающий существенного положения, вправе самостоятельно устанавливать тарифы на пропуск трафика.

Ни Закон о связи, ни Правила присоединения не содержат положений, позволяющих операторам, занимающим существенное положение в сети связи общего пользования, ограничивать право присоединенного оператора связи самостоятельно устанавливать тарифы на услуги по пропуску трафика, оказываемые оператору, занимающему существенное положение.

Вместе с тем, при установлении оператором связи, не занимающим существенное положение, более высоких тарифов на услуги завершения вызова законодательством закреплен механизм возмещения существенному оператору связи.

В соответствии с пунктом 24 Правил, утвержденных постановлением Правительства РФ № 627 в случае если оператор связи, не занимающий существенного положения в сети связи общего пользования, установил цены на услуги завершения вызова на свою сеть связи, превышающие цены на аналогичные услуги, оказываемые оператором, занимающим существенное положение в сети связи общего пользования, последний в каждом расчетном периоде дополнительно к общей сумме за услуги по пропуску трафика, оказанные оператору, не занимающему существенного положения в сети связи общего пользования, включает величину возмещения.

Величина возмещения рассчитывается как разница цен на аналогичные услуги завершения вызова, установленных сторонами договора о присоединении, умноженная на объем услуг завершения вызова, оказанных оператору, занимающему существенное положение в сети связи общего пользования.

В ходе рассмотрения дела ПАО «Ростелеком» представило дополнительные пояснения по делу № 1-10-68/00-03-15. По мнению ПАО «Ростелеком», предлагаемые НРМУП «Электросвязи» тарифы на «Услугу завершения вызова на сеть оператора (до 1000 мин./мес.)» и «Услугу завершения вызова на сеть оператора (свыше 1000 мин./мес.)» не соответствуют перечню услуг по пропуску трафика, установленному Правилами присоединения (далее — Перечень). НРМУП «Электросвязи», установив новые тарифы в зависимости от объема трафика до 1000 минут и свыше 1000 минут, дополнительным соглашением вводит новые услуги и изменяет перечень услуг, оказываемых ПАО «Ростелеком».

Комиссия изучила доводы ПАО «Ростелеком» и посчитала их необоснованными.

Согласно пункту 34 статьи 2 Закона о связи услуга по пропуску трафика — это деятельность, направленная на удовлетворение потребности операторов связи в

пропуске трафика между взаимодействующими сетями электросвязи.

В соответствии с Правилами присоединения под услугами местного завершения вызова понимается деятельность, направленная на обеспечение пропуска трафика от точки присоединения на местном или абонентском уровне присоединения к пользовательскому (оконечному) оборудованию, подключенному к сети связи другого оператора связи.

Изучив положения Договора, а также положения Закона о связи и Правил присоединения, Комиссия сделала вывод, что «услуга завершения вызова на сеть НРМУП «Электросвязи» до 1000 мин./мес.» и «услуга завершения вызова на сеть НРМУП «Электросвязи» свыше 1000 мин./мес.» аналогичны по своему содержанию «услуге завершения вызова на сеть НРМУП «Электросвязи».

Таким образом, установление тарифов на условиях НРМУП «Электросвязи» (в зависимости от объемов трафика до 1000 мин./мес. и свыше 1000 мин./мес.) свидетельствует о том, что фактически услуга завершения вызова остается неизменной, изменяется лишь цена услуги.

На основании аналитического отчета, составленного по результатам анализа рынка услуг присоединения и пропуска трафика, а также с учетом отсутствия возражений лиц, участвующих в деле, относительно выводов, содержащихся в аналитическом отчете, Комиссия приняла решение, что ПАО «Ростелеком» занимает доминирующее положение на рынке услуг присоединения и пропуска трафика на местном уровне на территории г. Нефтеюганск.

Решением по делу № 1-10-68/00-03-15 действия ПАО «Ростелеком», выразившиеся в навязывании невыгодных условий договора путем ограничения права оператора связи, не занимающего существенного положения в сети связи общего пользования, самостоятельно устанавливать тарифы на услуги по пропуску трафика, которые привели или могли привести к ущемлению интересов НРМУП «Электросвязи», признаны нарушением пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Во исполнение определения о возбуждении дела об административном правонарушении № 4-14.31-1132/00-11-15 и проведении административного расследования от 24.11.2015 ПАО «Ростелеком» представило сведения о должностном лице, ответственном за принятие решения об ограничении права НРМУП «Электросвязи» самостоятельно устанавливать тарифы на услуги по пропуску трафика путем направления письма ПАО «Ростелеком» от 11.07.2014 № 05/05/6557-14 с отказом от подписания дополнительного соглашения НРМУП «Электросвязи» к Договору, — <...> в соответствии с Дополнительным соглашением от 01.04.2011 № 11 к трудовому договору от 21.01.2004 г. № 1911 занимает должность заместителя коммерческого директора Макрорегионального филиала «Урал» ПАО «Ростелеком». В соответствии С частью 3 Должностной инструкции Макрорегионального филиала «Урал» ПАО «Ростелеком» от 11.02.2015 № 08-14/50 обязанности, СОГЛАСНО определены ДОЛЖНОСТНЫЕ которым заместитель коммерческого директора осуществляет взаимодействие ПАО «Ростелеком» с другими операторами связи в процессе проведения договорных мероприятий.

Частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП) установлено, что совершение занимающим

доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом, за субъекта естественной монополии, действий, признаваемых исключением 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, ИΛИ устранение конкуренции, 3**a** исключением предусмотренных <u>статьей 9.21</u> КоАП влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей.

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП,

ΟΠΡΕΔΕΛИΛ:

- 1. Возбудить в отношении <...> дело об административном правонарушении по факту нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в принятии решения об ограничении права оператора связи, не занимающего существенного положения, самостоятельно устанавливать тарифы на услуги по пропуску трафика, которое привело или могло привести к ущемлению интересов, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.31 КоАП.
- 2. Провести административное расследование.
- 3. В соответствии со статьей 26.10 КоАП <...> надлежит в трехдневный срок со дня получения настоящего определения представить в ФАС России письменные объяснения по существу рассматриваемого дела.
- 4. <...> надлежит явиться 6 июня 2016 года в 11 часов 00 минут по адресу: г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11, кабинет 336, для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении, либо направить защитника С надлежащим оформленными полномочиями на участие в административном производстве по делу № 4-14.31-446/00-11-16 со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП.

Неявка в указанный срок будет расценена как отказ от подписания протокола.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе ознакомится со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном

правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.