

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 11/01/10-12/2023

Резолютивная часть решения оглашена 17 октября 2023 г.

В полном объеме решение изготовлено 30 октября 2023 г.

«30» октября 2023 г. г. Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 11/01/10-12/2023 в составе:

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>

<...>

<...> (далее — Комиссия),

рассмотрев дело № 11/01/10-12/2023 по признакам нарушения АО «Яргорэлектротранс» (ИНН/КПП: 7602082331/760201001, ОГРН: 1117602000064; адрес регистрации: 150044, г. Ярославль, Ленинградский пр-т, д. 37; далее — АО «ЯрГЭТ») пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившемся в установлении и поддержании монопольно высокой цены на услугу по предоставлению опор контактной сети для размещения сетей электросвязи (далее — Услуга) на территории г. Ярославль,

УСТАНОВИЛА:

Федеральной антимонопольной службой был проведен анализ тарифов на Услугу, установленных, опубликованных на официальном сайте АО «ЯрГЭТ» и применяемых в соответствии с условиями заключенных договоров, на предмет наличия/отсутствия признаков нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

По данным, размещенным на официальном сайте АО «ЯргЭТ» (<http://yarget.ru/about/service/#table-other>), тариф на Услугу составляет 808,50 руб. (с НДС) в месяц.

В рамках анализа экономической обоснованности размера тарифа в Федеральную антимонопольную службу поступили заявления ООО «ИКС-ТРИМ» (вх. № 78495-ЭП/23 от 24.05.2023), АО «ЭР Телеком Холдинг» (вх. № 78152-ЭП/23 от 24.05.2023) о нарушении антимонопольного законодательства АО «ЯргЭТ», выразившемся в установлении и поддержании монопольно высокой цены на Услугу.

В целях анализа экономической обоснованности стоимости Услуги в адрес АО «ЯргЭТ» направлен запрос информации от 31.10.2022 № 11/99486/22.

По результатам анализа поступившей в ответ на указанный запрос информации (вх. № 190947-ЭП/22 от 18.11.2022) установлено следующее.

В соответствии с данными бухгалтерской отчетности (оборотные сальдовые ведомости, обороты по счетам) сформированы доходы и расходы в целом по АО «ЯргЭТ», в том числе по Услуге (таблица 1).

Доходы и расходы АО «ЯргЭТ»

Таблица 1

тыс. руб.

№ п/п	Наименование показателя	2020	2021	2022	1 полугодие 2023
1	Выручка, всего в том числе	475 306	567 402	577 694	489 858
1.1	Выручка от прочих видов деятельности	60 197	62 067	62 788	29 742
1.1.1	в том числе от Услуги	46 258	51 796	53 499	27 049
1.2	Выручка от основной деятельности	415 109	505 336	514 906	460 116
2	Себестоимость продаж, всего в том числе	755 603	828 665	906 472	470 617
2.1	Себестоимость прочих видов деятельности	12 232	20 535	22 463	11 662

2.1.1	в том числе Услуги	9 399	15 780	17 261	8 962
2.2	Себестоимость по основной деятельности	743 371	808 131	884 009	458 955
2.2.a	в том числе Управленческие расходы	0	56 720	44 766	22 419
3	Прибыль от оказания Услуги	36 859	36 017	36 237	18 087
4	Рентабельность себестоимости по	392%	228%	210%	202%

По результатам анализа данных бухгалтерской отчетности установлено, что прибыль от оказания Услуги превышает себестоимость в анализируемом периоде в 2,1-3,9 раза, то есть рентабельность Услуги составляет 392%, 228%, 210%, 202% по годам соответственно.

Таким образом, тарифы на Услуги, применяемые АО «ЯргЭТ», являются экономически необоснованными.

Письмом от 09.10.2023 № 06/01-10/76 (вх. № 154836-ЭП/23 от 09.10.2023) АО «ЯргЭТ» сообщило следующее:

1. На балансе АО «ЯргЭТ» находится 3665 шт. опор контактной сети.
2. Стоимость размещения 1 кабеля на 1 опоре является договорной ценой, установленной между сторонами договора в соответствии со ст. 421 Гражданского кодекса Российской Федерации, с учетом экономически обоснованных затрат, необходимой прибыли и индекса роста потребительских цен.
3. Стоимость размещения 1 кабеля на 1 опоре рассчитана АО «ЯргЭТ» в соответствии с Отчетом № 202038-ОА об оценке рыночной стоимости аренды за размещение одного подвеса для крепления оптического волокна на опоре контактной сети в месяц по состоянию на 2020 г., составленного ЗАО «Ярославский центр недвижимости» и расчета калькуляции на содержание и обслуживание 1 опоры контактной сети, составленной АО «ЯргЭТ».
4. АО «ЯргЭТ» не является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение по предоставлению права на размещение оптического волокна на опорах, не обладает возможностью одностороннего определения уровня цен и не оказывает решающее влияние на общие условия реализации товара на рынке, не устанавливает барьеров входа на рынок новых участников, услуги, которые АО «ЯргЭТ» оказывает по предоставлению права на

размещение кабеля на опорах могут быть заменены другими организациями.

ФАС России подготовлен аналитический отчет по результатам проведенного анализа и оценки состояния конкурентной среды на рынке услуг по предоставлению опор контактной сети для размещения сетей электросвязи на территории г. Ярославля за 2021-1 полугодие 2023 гг., согласно которому АО «ЯрГЭТ» занимает доминирующее положение на товарном рынке услуг по предоставлению опор контактной сети для размещения сетей электросвязи на территории г. Ярославль в пределах своей инфраструктуры.

В целях определения услуг, взаимозаменяемых с услугой предоставления опор, ФАС России в адрес потребителей данной Услуги — операторов связи, оказывающих телематические услуги связи на территории города Ярославля, был направлен соответствующий запрос от 23.11.2022 № 11/106067/22 (далее — Запрос ФАС России).

В письмах, направленных в ответ на запрос ФАС России, операторы связи указали на отсутствие взаимозаменяемости использования опор контактной сети для размещения линий связи и иных способов размещения сети связи (например, место в коллекторе, прокладка в грунте, размещение на фасадах зданий, размещение на опорах воздушных линий электропередачи).

По итогам анализа ответов операторов связи ФАС России было установлено, что возможность прокладки в кабельной канализации может быть ограничена отсутствием свободной емкости во многих частях города, высокой стоимостью получения технических условий, проектирования и прокладки, длительным периодом согласований. Прокладка по зданиям и сооружениям может быть ограничена ввиду значительного удаления, отсутствия подходящих зданий в необходимых направлениях, проблемами с получением разрешений и заключением договоров с управляющими компаниями и собственниками.

Операторы связи указали на то, что возможность размещения кабелей связи на иных объектах инфраструктуры невозможна по причине того, что при замене способа размещения кабелей связи операторам связи потребуются существенные единовременные финансовые вложения на демонтаж существующих кабелей связи, на приобретение кабеля связи с подходящими техническими характеристиками, на строительномонтажные и проектные работы по прокладке кабелей связи иными способами.

Из ответов следовало, что размещение оптического кабеля на

соответствующих

объектах инфраструктуры на определённых участках является единственно возможным вариантом (например, письмо ООО «АТЭЛ Ярославль» от 30.11.2022 № б/н, письмо ООО «Расширенный Центр Цифрового Контента» от 30.11.2022 б/н).

Помимо этого, операторы связи, действующие на территории города Ярославль, указали на то, что замена Услуги иной услугой, в том числе, если

для замены Услуги потребуется более года или если замена Услуги повлечёт за собой

значительные издержки, превышающие 10 % от цены Услуги, невозможна (например, письмо ООО «АТЭЛ Ярославль» от 30.11.2022 № б/н, письмо ООО «Расширенный Центр Цифрового Контента» от 30.11.2022 б/н, письмо Филиал АО «Компания ТрансКом» «Макрорегион Север» № исх/тнк/СВР-2012 от 30.11.2022).

ФАС России в адрес операторов связи, оказывающих телематические услуги

на территории города Ярославля, помимо этого был направлен дополнительный запрос от 03.08.2023 № 11/61899/23 о предоставлении расчётов затрат, которые понесут операторы связи в случае потенциальной замены Услуги на иной способ размещения кабеля связи.

По итогам анализа ответов на указанный запрос было установлено, что для замены Услуги операторам связи потребуется более года, в связи с заменой Услуги потребители понесут значительные издержки, превышающие 10 % от цены Услуги.

Невозможность замены Услуги иной услугой обусловлена также большими

финансовыми затратами, связанными с необходимостью размещения новых кабелей связи другими способами размещения и демонтажем существующих кабелей связи.

Кроме того, зачастую при замене способа размещения кабелей связи на опорах контактной сети или при помощи других способов размещения не будет совпадать топология размещения, что повлечет пересмотр существующих схем подключения абонентов, а также схем резервирования кабельных линий, что приведет к дополнительным финансовым затратам операторов связи.

Более того, при перемещении линий связи возникает риск прекращения оказания услуг по техническим причинам на период строительства сети связи и создаётся угроза неисполнения оператором связи соглашений с абонентами.

Относительно возможности прокладки кабеля в грунте необходимо отметить, что при данном способе размещения кабеля связи предъявляются высокие требования к защитной оболочке кабеля: для защиты от грызунов, для защиты от сдавливания льдом при высоком залегании грунтовых вод. Кроме того, существует необходимость согласования размещения кабеля связи с учётом расположения автомобильных и железных дорог в порядке, установленном градостроительным и земельным законодательством.

Подвес кабеля связи на опорах воздушных линий электропередачи осложнён степенью влияния погодных условий, в частности, возможны обрывы вследствие обледенения. Срок службы кабеля связи при данном способе размещения составляет менее 5 лет.

Размещение кабеля на крышах/фасадах зданий и сооружений также не является взаимозаменяемым способом по отношению к его размещению в кабельной канализации.

При использовании такого способа размещения кабеля связи часто происходит демонтаж кабеля из-за возможного ухудшения административного облика городских улиц.

Размещение кабелей связи на крышах/фасадах зданий и сооружений возможно только на небольших участках.

Невзаимозаменяемость способов размещения кабеля связи на различных объектах инфраструктуры также подтверждается судебной практикой: постановления Арбитражного суда Московского округа от 10.07.2023 по делу № А40-229133/21, от 23.06.2023 по делу № А40-162901/22, от 05.06.2023 по делу № А40-145472/22, постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 25.07.2019 по делу № А55-17308/18 и др.

В соответствии с пунктом 1 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе установление, поддержание монопольно высокой или монопольно низкой цены товара.

В соответствии с частью 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции монопольно высокой ценой товара является цена, установленная

занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование, при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами.

Таким образом, при применении метода сопоставимых рынков необходимо рассматривать такой рынок, который будет сопоставим по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование. При этом такой товарный рынок должен находиться в состоянии конкуренции.

В ходе анализа состояния конкуренции на товарном рынке услуг по предоставлению опор контактной сети для размещения сетей электросвязи в пределах расположения своей инфраструктуры на территории г. Ярославль товарного рынка, сопоставимого по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование, не установлено.

Комиссией установлено, что применяемые с 01.01.2021 АО «ЯрГЭТ» тарифы на Услугу превышают сумму расходов, необходимых для производства и реализации товара.

Поскольку тарифы АО «ЯрГЭТ» на Услугу, в том числе формируют размер абонентского тарифа на услуги доступа к сети «Интернет», монопольно высокая стоимость Услуги ущемляет интересы хозяйствующих субъектов — операторов телематических услуг связи в сфере предпринимательской деятельности, а также может ограничивать конкуренцию на смежном рынке — рынке услуг по предоставлению доступа к сети «Интернет».

С учетом совокупности изложенных обстоятельств, подтверждающих злоупотребление АО «ЯрГЭТ» доминирующим положением на рынке

услуг по предоставлению опор контактной сети для размещения сетей электросвязи на территории г. Ярославль, выразившихся в поддержании с 01.01.2021 монопольно высокой цены на Услугу, Комиссия, руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции, считает необходимым квалифицировать действия АО «ЯргЭТ» как нарушение пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

28.09.2023 Комиссия ФАС России в соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции приняла Заключение об обстоятельствах дела № 11/01/10-12/2023 (исх. ФАС России от 10.04.2023 № 11/79342/23, далее — Заключение).

Согласно части 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить Комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании Комиссии.

АО «ЯргЭТ» письмами от 13.10.2023 № 06/01-10/79 (вх. № 159346-ЭП/23 от 16.10.2023) и от 18.10.2023 № 06/01-10/90 (вх. № 161166-ЭП/23 от 18.10.2023) представлены возражения в отношении обстоятельств, изложенных в Заключении (далее — Возражения).

Комиссией не установлено каких-либо иных доводов, ранее не исследованных Комиссией при рассмотрении дела № 11/01/10-12/2023, всем доводам дана оценка в настоящем решении.

Согласно пункту 17 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» на основании статьи 6, пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции злоупотреблением может быть признано установление (поддержание) доминирующим на рынке хозяйствующим субъектом монопольно высокой цены.

По смыслу закона установленная (применяемая) доминирующим на рынке хозяйствующим субъектом цена может быть признана недопустимой (монопольно высокой), если она превышает стоимость товара, обеспечивающую возмещение необходимых расходов и получение разумной прибыли, и цену, которая сформировалась на сопоставимых конкурентных товарных рынках при их наличии (пункты 4 и 7 статьи 4, части 1 и 4 статьи 6 Закона о защите конкуренции).

На основании изложенного Комиссия установила в действиях АО «ЯргЭТ» по установлению цен (тарифов) на Услугу и ее (их) поддержанию нарушение пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, а именно поддержание монопольно высокой цены.

Согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаками ограничения конкуренции, в том числе являются рост цены товара, не связанный с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Рассматриваемые действия АО «ЯргЭТ» приводят (могут привести) к ограничению конкуренции, поскольку установление таких ценовых условий (заградительных тарифов) на Услугу создает дополнительные барьеры для входа хозяйствующим субъектам на рынок оказания услуг связи.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия АО «ЯргЭТ» (ИНН/КПП: 7602082331/760201001, ОГРН: 1117602000064; адрес регистрации: 150044, г. Ярославль, Ленинградский пр-т, д. 37), выразившиеся в поддержании с 01.01.2021 монопольно высокой цены на услугу по размещению оптического кабеля связи на опорах контактной сети, нарушением пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.
2. По результатам рассмотрения дела № 11/01/10-12/2023 о нарушении антимонопольного законодательства выдать АО «ЯргЭТ» (ИНН/КПП: 7602082331/760201001, ОГРН: 1117602000064; адрес регистрации: 150044, г. Ярославль, Ленинградский пр-т, д. 37) предписание об устранении нарушения антимонопольного

ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

<...>

<...>