<...>

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 06-05/03-18

об административном правонарушении

13 марта 2018 года г. Ярославль

Временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Ярославского УФАС России Е.В. Гудкевич, рассмотрев протокол от 27 февраля 2018 года, составленный ведущим специалистом-экспертом отдела контроля органов власти и рекламы Шаганц А.А., и материалы дела об административном правонарушении № 06-05/03-18, возбужденного в отношении <...>, по части 6 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии <...>,

у с т а н о в и л:

28.10.2016 в управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области поступило заявление ООО «НэтЛайн» (вх. № 18434), содержащее информацию о соглашении и согласованных действиях администрации г. Переславля-Залесского Ярославской области (далее — Администрация), АО «ЯрЭСК» и ОАО «Редакция телеканала «Переславль».

В марте 2014 года Администрация посредством направления письма № исх. 0301-0882/14 уведомила операторов связи (ООО «Ботик-технологии», ООО «НэтЛайн», ООО «Фотон») о необходимости демонтажа и переноса линий связи по причине проведения силами ОАО «ЯрЭСК» реконструкции инженерных сетей и сооружений вдоль автомобильной дороги М-8 «Холмогоры».

Согласно письменным пояснениям представителя АО «ЯрЭСК» в Администрации неоднократно проходили совместные совещания, с участием представителей Администрации, операторов связи г. Переславля-Залесского и АО «ЯрЭСК», на которых обсуждались вопросы, связанные с предстоящим демонтажем, в том числе, касающиеся установления владельцев ВОЛС в г. Переславле-Залесском по улицам Советская, Кардовского, Московская. Соглашений между АО «ЯрЭСК» и Администрацией о возмещении операторам связи расходов, связанных с демонтажом их линии связи, не заключалось.

Рабочий проект строительства магистральной сети связи в г. Переславле-Залесском был разработан ООО «Фотон» на основании договора № 00-2/156-14 от 22.04.2014 и согласован 12.05.2014 с ОАО «ЯрЭСК». По существу он являлся технической документацией для строительства и не мог определять право пользования волоконно-оптическим кабелем, уже введенным в эксплуатацию. При этом, с точки зрения Администрации, все операторы должны использовать линии связи, распределенные на основании Схемы распределения волокон кабеля в оптическом магистральном кроссе, являющейся частью рабочего проекта строительства магистральной сети связи в г. Переславле-Залесском по улицам

Советская, Кардовского, Московская.

Представителем АО «ЯрЭСК» на заседании Комиссии были представлены письменные пояснения к заключению об обстоятельствах дела № 06-03/01-17 (письмо за исх. № б/н от 03.07.2017), согласно которым строительство волоконно-оптической линии связи на вновь построенной линии электропередач было произведено за счет собственных средств АО «ЯрЭСК», что подтверждается справкой от 16.03.2017 «О балансовой принадлежности объекта».

Кроме того, деловой перепиской подтверждается согласованность подключения ООО «НэтЛайн» к магистральной сети связи взамен демонтированных линий связи в июле 2014 года. ООО «НэтЛайн», как и другие операторы связи г. Переславля-Залесского, получило возможность подключения к общей магистральной сети связи, расположенной на участке от дома № 1 по ул. Советской до дома № 113-б по ул. Московской г. Переславля-Залесского (далее — магистральная сеть связи).

Согласно письменным возражениям представителя АО «ЯрЭСК», волоконно-оптическая линия связи не является общей магистральной линией связи и в соответствии со статьей 209 Гражданского кодекса РФ обществу принадлежит право по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Вместе с тем, принципы и порядок предоставления владельцами инфраструктуры доступа к инфраструктуре операторам электросвязи для размещения сетей электросвязи определены постановлением Правительства Российской Федерации от 29.11.2014 № 1284 «Об утверждении Правил недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи» (далее – Правила).

Согласно пункту 18 Правил владелец инфраструктуры при наличии технологической и экономической возможности не вправе отказать в предоставлении доступа к ней обратившемуся пользователю инфраструктуры.

В судебном порядке было установлено, что право собственности на оставшиеся совместно построенные по договору от 01.04.2009 участки волоконно-оптической линии связи и оборудование ОАО «Редакция телеканала «Переславль» передано ООО «НэтЛайн» в счет задолженности согласно смете и соглашению от 01.07.2015 о расторжении указанного договора. Постановлением арбитражного суда кассационной инстанции от 16.01.2017 решение Арбитражного суда Ярославской области от 04.07.2016 и постановление Второго арбитражного апелляционного суда от 07.10.2016 по делу № А82-17199/2015 оставлены без изменения, кассационная жалоба ОАО «Редакция телеканала «Переславль» – без удовлетворения.

11.09.2016 ОАО «Редакция телеканала «Переславль», ознакомившись с решением Арбитражного суда Ярославской области, приняло решение о строительстве собственных волоконно-оптических линий связи. В октябре 2016 года было завершено строительство части волоконно-оптических линий связи, которые

позволили обеспечить сигналом 79 % абонентов ОАО «Редакция телеканала «Переславль».

10.10.2016 ОАО «Редакция телеканала «Переславль» получило письмо за исх. № 84 от ООО «НэтЛайн» с предложением рассмотреть договор аренды волокон в линии связи, которая по решению суда была признана собственностью ООО «НэтЛайн», в связи с чем ОАО «Редакция телеканала «Переславль» не имела собственных волоконно-оптических линий связи для передачи телевизионного сигнала. Финансовая возможность заключить такой договор аренды у ОАО «Редакция телеканала «Переславль» отсутствовала.

15.08.2016 Администрация заключила соглашение о сотрудничестве с АО «ЯрЭСК» (далее — Соглашение), в соответствии с пунктом 1.1 которого его предмет — это взаимодействие в целях регулирования взаимоотношений между АО «ЯрЭСК» и телекоммуникационными компаниями г. Переславля-Залесского по предоставлению оптических волокон, находящихся в магистральной сети связи, расположенной на участке от дома № 1 по ул. Советской до дома № 113-б по ул. Московской г. Переславля-Залесского (далее — магистральная сеть связи).

Согласно пункту 1.3 Соглашения Администрация распределяет между операторами связи оптические волокна в магистральной сети связи и следит за их использованием.

Действуя незаконно, но согласно пункту 1.3 Соглашения, Администрация распределила оптические волокна в магистральной сети связи ОАО «Редакция телеканала «Переславль», что подтверждается актом замера от 01.11.2016 и актом осмотра коммутационного оборудования магистральной сети связи от 18.11.2016. Таким образом, общество с помощью администрации г. Переславля-Залесского Ярославской области получило преимущества в части, касающейся затрат на возведение объектов инфраструктуры, а именно: недостающей части волоконно-оптических линий связи в целях обеспечения сигналом всех своих абонентов.

Изменения в схеме распределения волокон кабеля в магистральной сети связи г. Переславля-Залесского в 2016 году производились с целью устранения конфликтной ситуации, возникшей в связи с принятием Арбитражным судом Ярославской области и Вторым арбитражным апелляционным судом в г. Кирове решения по делу № А82-17199/2015.

Так, установленные фактические обстоятельства подтверждаются письмом от 17.10.2016 за исх. № 228, которое было направлено ОАО «Редакцией телеканала «Переславль» в администрацию г. Переславля-Залесского.

Комиссией Ярославского УФАС России установлено, что направление Администрацией письма от 25.10.2016 № их.03.01-2869/16 в адрес ООО «НэтЛайн» с требованием отключить его волоконно-оптические линии связи от магистральной сети связи в точках присоединения с ней осуществлено на основании обращения ОАО «Редакция телеканала «Переславль», поддержанного администрацией г. Переславля-Залесского. Отключение волоконно-оптических линий связи ООО «НэтЛайн» влечет прекращение его хозяйственной деятельности по оказанию услуг связи, поскольку отключению подлежали линии связи, образующие опорную и магистральную сети, которые являются ядром сети связи и без которых невозможно оказание услуг связи абонентам ООО «НэтЛайн».

Согласно пояснениям представителя Администрации, правовых оснований для опубликования сведений о порядке обращений операторов связи для определения пользователей оптическими волокнами в магистральной сети связи в г. Переславле-Залесском не имелось, но тем не менее 25.10.2016 Администрация в письменной форме обратилась к ООО «НэтЛайн» с требованием отключить их линии от магистральной сети связи и сообщила, что в противном случае данное отключение будет осуществлено в принудительном порядке (письмо № их.03.01-2869/16), сославшись на использование оператором связи в собственных интересах части оптических волокон, которые Администрация выделила ОАО «Редакция телеканала «Переславль».

Письменные пояснения ОАО «Редакция телеканала «Переславль», представленные в Ярославское УФАС России в рамках рассмотрения дела, содержат сведения о том, что общество, как хозяйствующий субъект, который осуществляет свою деятельность на рынке услуг связи, обращалось в администрацию г. Переславля-Залесского как органу уполномоченному распределять и контролировать использование выделенных оптических волокон в магистральном волоконно-оптическом кабеле АО «ЯрЭСК»с просьбой направить ООО «Нэт Лайн» уведомление об отключении от используемых ими оптических волокон в магистральном волоконно-оптическом кабеле АО «ЯрЭСК».

Согласно пункту 3 статьи 6 Федерального закона от 07.07.2013 № 126 «О связи» (далее - Закон о связи) организации связи по договору с собственником или иным владельцем опор линий электропередачи, контактных сетей мостов, автомобильных дорог и других инженерных объектов и технологических площадок могут осуществлять на них строительство, эксплуатацию средств связи и сооружений связи. Кроме того, указанной нормой установлено право собственника требовать от организации связи соразмерной платы за пользование своим имуществом. В случае, если недвижимое имущество в результате осуществления строительства, эксплуатации средств связи и сооружений связи не может использоваться в соответствии с его назначением, собственник или иной владелец в судебном порядке вправе требовать расторжения договора с организацией связи об использовании этого имущества.

Вместе с тем, из положений законодательства о связи не следует, что органы местного самоуправления уполномочены принимать акты, осуществлять действия, направленные на прекращение заключения договоров, расторжение действующих договоров об использовании контактной сети и размещении волоконно-оптических линий связи.

Основанием для отключения линий связи ООО «НэтЛайн» от оптических волокон магистральной сети связи в точках присоединения с ней может служить установленный в судебном порядке факт незаконности ее использования.

При этом согласно пункту «и» статьи 71 Конституции Российской Федерации связь как отрасль отнесена к исключительному ведению Российской Федерации.

На органы местного самоуправления в сфере связи возлагаются обязанности по созданию условий для обеспечения жителей поселения услугами связи.

Так, согласно пункту 15 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской

Федерации» к вопросам местного значения городского округа относится создание условий для обеспечения жителей городского округа услугами связи.

Иные полномочия в сфере связи на органы местного самоуправления не распространяются.

В ходе проверки установлено, что на основании соглашения о сотрудничестве от 15.08.2016 Администрация представляет АО «ЯрЭСК» сведения об операторах связи и как следствие, в 2017 году со стороны АО «ЯрЭСК» в адрес операторов связи, использующих волоконно-оптические линии связи, а именно: ОАО «Редакция телеканала Переславль», ООО «Ботик-технологии», ООО «Фотон», ООО «НэтЛайн», было направлено четыре оферты договоров аренды сроком до 31.12.2017 с автоматической пролонгацией.

Согласно пояснениям представителя АО «ЯрЭСК» для законной реализации прав владения, пользования и распоряжения своим имуществом общество, как собственник волоконно-оптической линии связи вправе заключать любые соглашения.

В соответствии с пунктом 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) запрещаются соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности, к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

В качестве исходной информации для анализа состояния конкуренции на рынке услуг связи (далее - Анализ) использовались сведения, размещенные на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru.

Данный Анализ носит ретроспективный характер. Временным интервалом исследования рынка услуг связи является 2016 год.

Географические границы исследуемого товарного рынка определяют территорию на которой хозяйствующие субъекты имеют экономическую и технологическую возможность предоставить услугу. Принимались во внимание границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты, на деятельность которых оказала влияние сложившаяся ситуация при заключении 15.08.2016 соглашения между Администрацией и АО «ЯрЭСК». В данном исследовании географические границы рынка услуг связи определены административными границами г. Переславля-Залесского Ярославской области.

При исследовании информации Комиссией Ярославского УФАС России было установлено, что на рынке услуг связи в г. Переславле-Залесском Ярославской области действуют следующие хозяйствующие субъекты: ООО «Ботик-технологии», ООО «НэтЛайн», ООО «Фотон», ОАО «Редакция телеканала Переславль» и др.

Итак, рынок услуг связи в г. Переславле-Залесском Ярославской области является конкурентным.

Заключение соглашения и осуществление согласованных действий администрацией г. Переславля-Залесского, ОАО «Редакция телеканала «Переславль», АО «ЯрЭСК» могут привести к ограничению конкуренции на рынке услуг связи в границах г. Переславля-Залесского, устранению с него ООО «НэтЛайн», поскольку они исключают равные возможности хозяйствующих субъектов в использовании волоконно-оптической линий в магистральной сети связи. Так, хозяйствующие субъекты до заключения 15 августа 2016 г. соглашения между администрацией г. Переславля-Залесского Ярославской области и АО «ЯрЭСК» использовали волоконно-оптические линии связи в магистральной сети связи без каких-либо ограничений на безвозмездной основе. При этом ОАО «Редакция телеканала «Переславль» никогда не была лишена возможности самостоятельно (без задействования административного ресурса) выйти на рынок услуг связи и осуществлять соответствующую деятельность. Однако впоследствии данное Общество с помощью администрации г. Переславля-Залесского Ярославской области получило преимущества в части, касающейся затрат на возведение объектов инфраструктуры, а именно: недостающей части волоконно-оптических линий связи.

Исходя из конкретных обстоятельств заключения соглашения и осуществления согласованных действий, Комиссия Ярославского УФАС России учла их синхронность, а также то, что администрация г. Переславля-Залесского, которая заведомо знала о подтвержденном в судебном порядке праве собственности ООО «НэтЛайн» на совместно построенные с ОАО «Редакция телеканала «Переславль» по договору от 01.04.2009 участки волоконно-оптической линии связи и оборудование ОАО «Редакция телеканала «Переславль», тем не менее при отсутствии на то объективных причин заключила соглашение от 15.08.2016 с АО «ЯрЭСК», направленное на ограничение конкуренции на рынке услуг связи в границах г. Переславля-Залесского Ярославской области, для устранения с него ООО «НэтЛайн».

Со стороны ОАО «Редакция телеканала «Переславль» нарушение установлено в совершении согласованных действий с администрацией г. Переславля-Залесского, направленных на получение преимуществ в части, касающейся затрат на возведение объектов инфраструктуры (части волоконно-оптических линий связи) для осуществления своей деятельности на рынке услуг связи.

По вышеуказанным обстоятельствам Ярославским УФАС России вынесено решение по делу № 06-03/01-17 от 03.07.2017.

В соответствии с частью 6 статьи 14.32 КоАП РФ осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей.

Таким образом, в действиях ОАО «Редакция телеканала «Переславль» по совершению согласованных действий с администрацией г. Переславля-Залесского направленных на получение преимуществ в части, касающейся затрат на возведение объектов инфраструктуры (части волоконно-оптических линий связи) для осуществления своей деятельности на рынке услуг связи, присутствуют признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 14.32 КоАП РФ.

Нарушение ОАО «Редакция телеканала «Переславль» выразилось в получении преимущества с помощью администрации г. Переславля-Залесского Ярославской области в части, касающейся затрат на возведение объектов инфраструктуры, а именно: недостающей части волоконно-оптических линий связи.

В соответствии с выпиской из протокола № <...> внеочередного общего собрания акционеров ОАО «Редакция телеканала «Переславль» от <...> прекращены полномочия действующего директора <...> досрочно с <...> и назначена на должность директора ОАО «Редакция телеканала «Перславль» <...> с <...>. В соответствии с пунктом 11.3 Устава ОАО «Редакция телеканала «Переславль», утвержденного решением общего собрания акционеров от <...> (протокол № <...> от <...>), директор избирается на общем собрании акционеров сроком на 3 года.

Вина <...> заключается в том, что являясь директором ОАО «Редакция телеканала «Переславль», должна была предотвратить действия ОАО «Редакция телеканала «Переславль» по совершению согласованных действий с администрацией г. Переславля-Залесского, направленных на получение преимуществ в части, касающейся затрат на возведение объектов инфраструктуры (части волоконно-оптических линий связи) для осуществления своей деятельности на рынке услуг связи, что, однако, сделано не было.

Таким образом, действия <...>, исполнявшей на даты осуществления ОАО «Редакция телеканала «Переславль» по совершению согласованных действий с администрацией г. Переславля-Залесского, направленных на получение преимущественных условий осуществления своей деятельности на рынке услуг связи, образуют состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 14.32 КоАП РФ.

При назначении административного наказания <...> учитывается характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица.

Смягчающих, отягчающих административную ответственность <...> обстоятельств не установлено.

В соответствии со статьей 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения за нарушение антимонопольного законодательства.

Вместе с тем согласно части 2 статьи 4.5 КоАП РФ при длящемся административном правонарушении сроки, предусмотренные частью 1 настоящей статьи, начинают исчисляться со дня обнаружения административного правонарушения.

Место совершения административного правонарушения — Ярославская область, город Ярославль, административное правонарушение обнаружено — 03.07.2017.

Санкция части 6 статьи 14.32 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей.

Руководствуясь статьей 4.3, ч. 6 ст. 14.32, 23.48 пунктом 1 части 1 статьи 29.9 КоАП РФ, временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Ярославского

УФАС России Е.В. Гудкевич,

П О С Т А Н О В И Л:

привлечь <...> к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 14.32 КоАП РФ, в виде административного штрафа в размере 10 000 (десяти тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Штраф за нарушение административного законодательства должен быть перечислен в доход федерального бюджета по коду 161 1 16 020 10 01 6000 140

Получатель: ИНН 7604009440 КПП 760401001

ОКТМО 78 701 000

УФК МФ РФ по Ярославской области

Банк получателя: Отделение Ярославль г. Ярославль

БИК 047888001

р/сч 40101810700000010010

УИН 16160031400001137439

в полях 104, 105 платежного документа необходимо указать код бюджетной классификации и ОКТМО.

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

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс 8 (4852) 32-93-71).

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение 2-х лет со дня его вступления в законную силу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 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.