

Результативная часть объявлена 15 июня 2011 года
Решение в полном объеме изготовлено 29 июня 2011 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Башкортостанского УФАС России) в составе <...>, <...>, <...>, <...> от ООО Домоуправление “Южный” в Кировском районе ГО г.Уфа РБ <...>, от ОАО “ВымпелКом” <...>, ОАО “Башинформсвязь” <...>, от ОАО “Уфанет” <...>, от заявителей <...> рассмотрев дело № А-82/10-11 по признакам нарушения ООО Домоуправление “Южный” в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан (450103, г.Уфа, ул.С.Перовской, 42/1) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ “О защите конкуренции”, выразившегося в создании препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела № А-82/10-11 послужили заявления от физических лиц о соответствии действий ООО “Домоуправление “Южный” по отказу доступа оператора связи - ОАО “Вымпелком”, Уфимский филиал в здание для оказания услуг связи, требованиям антимонопольного законодательства.

По мнению заявителей, они пытались подать заявку на подключение услуг проводного высокоскоростного широкополосного доступа в Интернет “Билайн” (ОАО “ВымпелКом”). Представитель компании объяснил, что подключение невозможно, так как обслуживающее их дом ООО “Домоуправление “Южный” отказывается заключить с компанией “Билайн” договор на подключение дома к сети Интернет, ссылаясь на то, что к дому уже подключены другие провайдеры (ОАО “Уфанет” и ОАО “Башинформсвязь”) и нет разрешения остальных собственников дома. Из-за данного обстоятельства заявители не могут воспользоваться услугами выбранного оператора связи. По мнению заявителей, в данном случае нарушаются требования антимонопольного законодательства.

Заявители просят антимонопольный орган обязать ООО “Домоуправление “Южный” не препятствовать компании “Билайн” в предоставлении своим абонентам услуг связи.

В целях объективного и всестороннего рассмотрения обращения заявителя, Башкортостанским УФАС России на основании ст.ст. 23,42 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ “О защите конкуренции”, п.3.24. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного приказом ФАС России от 25.12.2007 № 447, зарегистрированного в Минюсте РФ 31.01.2008 № 11067, направлены запросы в ООО “Домоуправление “Южный”.

Из документов, представленных в Управление ООО “Домоуправление “Южный” в Кировском районе городского округа г.Уфа Республики Башкортостан, следует, что в обслуживаемых им домах располагается оборудование следующих операторов связи: ООО “СЦС Совинтел”, Уфимская ГТС филиал ОАО “Башинформсвязь”, ОАО “Сотовая связь Башкортостана”, ОАО “Мегафон”, ОАО “Уфанет”. Из перечисленных компаний услугу Интернет предоставляет ОАО “Башинформсвязь” и ОАО “Уфанет”. Оборудование вышеуказанных компаний, используемое для предоставления населению услуги Интернет, было установлено в ходе строительства домов. В случае отсутствия оборудования для предоставления услуги Интернет, ООО “Домоуправление “Южный” предлагает провайдерам во избежание нарушения ст.ст.36,44 Жилищного Кодекса Российской Федерации представить согласие собственников жилых помещений на размещение оборудования. Со стороны ОАО “ВымпелКом” в адрес Домоуправления таких согласий представлено не было.

Анализ представленных материалов выявил наличие в действиях ООО “Домоуправление “Южный” признаков нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ “О защите конкуренции”, выразившегося в создании препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам. Данное обстоятельство послужило основанием для возбуждения данного дела.

В соответствии с частью 4 статьи 44 Федерального Закона от 26 июля 2006 №135-ФЗ “О защите конкуренции” было принято решение о создании Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы России по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства и возбуждении дела по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ “О защите конкуренции” (приказ Башкортостанского УФАС России № 130 от 05.05.2011) “О возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства”.

Определением о назначении дела № А-82/10-11 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 06 мая 2011 года у лиц, участвующих в деле, были запрошены необходимая информация и документы.

Позиция ООО “Домоуправление “Южный” в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан по вменяемому нарушению антимонопольного законодательства изложена в письменном объяснении по рассматриваемому делу, представленному в Управление (исх.№ 508 от 16.05.2011, вх.№ 5562 от 16.05.2011). По мнению ООО “Домоуправление “Южный”, договор с ОАО “ВымпелКом” на размещение оборудования для оказания услуг высокоскоростного широкополосного доступа в Интернет не может быть заключен по следующим основаниям:

1. Согласно ст.36 Жилищного кодекса Российской Федерации собственникам помещений в многоквартирном доме принадлежит на праве общей долевой собственности помещения в данном доме, не являющиеся частями квартир и предназначенные для обслуживания более одного помещения в данном доме. Собственники помещений в многоквартирном доме владеют, пользуются и в установленных настоящим Кодексом и гражданским законодательством пределах распоряжаются общим имуществом в многоквартирном доме. По решению собственников помещений в многоквартирном доме, принятому на общем собрании таких собственников, объекты общего имущества в многоквартирном доме могут быть переданы в пользование иным лицам в случае, если это не нарушает права и законные интересы граждан и юридических лиц.

Далее, как считает ООО “Домоуправление “Южный”, согласно ст.44 ЖК РФ общее собрание собственников помещений в многоквартирном доме является органом управления многоквартирным домом. К компетенции общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме относятся:

- принятие решений о пользовании общим имуществом собственников помещений в многоквартирном доме иными лицами, в том числе о заключении договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, если для их установки и эксплуатации предполагается использовать общее имущество собственников помещений в многоквартирном доме;
- принятие решений об определении лиц, которые от имени собственников помещений в многоквартирном доме уполномочены на заключение договоров об использовании общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме (в том числе договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций) на условиях, определенных решением общего собрания; В соответствии со ст.46 ЖК РФ решения общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме по вопросам, поставленным на голосование, принимаются большинством голосов от общего числа голосов, принимающих участие в данном

собрании собственников помещений в многоквартирном доме, за исключением предусмотренных пунктами 1 - 3.1 части 2 статьи 44 настоящего Кодекса решений, которые принимаются большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов собственников помещений в многоквартирном доме. Решения общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме оформляются протоколами в порядке, установленном общим собранием собственников помещений в данном доме.

2. В адрес ООО "Домоуправление "Южный" в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан не представлены протоколы общих собраний собственников жилых домов, в которых согласно ст.36.44 ЖК РФ отражено согласие собственников на размещение оборудования ОАО "ВымпелКом" в их домах.

Также ООО "Домоуправление "Южный" представило на заседание комиссии ходатайство о прекращении производства по делу (исх.№ 586 от 07.06.2011), в котором сообщило, что ОАО "ВымпелКом" при обращении в ООО "Домоуправление "Южный" с вопросом о размещении оборудования связи не соблюдены правила направления оферты, предусмотренные ст.433, ст.435 Гражданского Кодекса Российской Федерации (не представлено письменное предложение о заключении договора, как и не представлен подписанный со стороны ОАО "ВымпелКом" договор на размещение оборудования и линий связи в многоквартирных домах, обслуживаемых данным Домоуправлением). Данное Домоуправление не является ни собственником, ни уполномоченным представителем собственников, не может создавать препятствий в доступе на товарный рынок, поскольку не является лицом, правомочным распоряжаться общим имуществом многоквартирных домов в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

По информации, предоставленной ОАО "ВымпелКом" (исх.№ 01164/11-ИПР-УФА от 16.05.2011, вх.№ 5570 от 16.05.2011), в декабре 2009 года ООО "СЦС Совинтел" (правопреемником которого является ОАО "ВымпелКом") обращалось в ООО "Домоуправление "Южный" с предложением заключить договор о размещении оборудования связи в целях оказания услуг связи в домах, обслуживаемых последним. Однако ответ на данное письмо не получен, и договор не был заключен. Данной организацией также был представлен протокол № 1 опроса собственников помещений в многоквартирных домах, обслуживаемых ООО "Домоуправление "Южный", проведенного в форме заочного опроса.

Также в ходе рассмотрения данного дела Комиссией было принято решение привлечь в качестве заинтересованных лиц ОАО "Башинформсвязь" и ОАО "Уфанет", поскольку оборудование данных организаций размещено в домах, обслуживаемых ООО "Домоуправление "Южный" в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан.

Как следует из ответа ОАО "Башинформсвязь" (исх.№ 11-59-2/602 от 31.05.20011, вх.№ 6348 от 01.06.2011), ими заключен договор № 27-М от 25.05.2010 с ООО "Домоуправление "Южный" по обеспечению возможности размещения стоек, кабелей связи на кровле, стенах и других конструктивных элементах жилых зданий и системы кабельного распределения между жилыми многоквартирными домами, в жилых домах для выполнения обязательств заказчика перед абонентами по доставке пакета телекоммуникационных услуг, а также функционирования оборудования заказчика, расположенных по адресам согласно приложения № 1.

ОАО "Уфанет" представило пояснения (исх.№ 2904 от 07.06.2011, вх.№ 6608 от 07.06.2011), копию договора № 28/РО-10 от 01.03.2010 на предоставление ОАО "Уфанет" мест для размещения оборудования связи и прокладки кабельных линий связи на объектах, обслуживаемых ООО "Домоуправление "Южный", а также копию договора № РК 15704-10 от 01.03.2010 на предоставление ООО "Домоуправление "Южный" услуг связи (предоставление канала передачи данных). Размещение оборудования и линий связи в многоквартирных домах по адресам: г.Уфа, ул.З.Бишовой, д.5, ул.З.Бишовой, д.1, ул.З.Исмагилова, д.3, осуществлено ОАО "Уфанет" по согласованию в 2007 году с МУП "Инвестиционно-строительный комитет городского округа город Уфа Республики Башкортостан", являющимся застройщиком-заказчиком данных многоквартирных домов. Как считает ОАО "Уфанет", их оборудование размещено в вышеуказанных многоквартирных домах правомерно, соответственно ООО "Домоуправление "Южный" согласно п.5.6.24. Правил и норм технической эксплуатации жилищного фонда, утвержденных Постановлением Госстроя России от 27.09.2003 № 170 не вправе отказать ОАО "Уфанет" в доступе на крыши и чердачные помещения, являющиеся общим имуществом многоквартирных домов. Договор № 28/РО-10 от 01.03.2010 заключен уже после размещения оборудования связи ОАО "Уфанет" в домах по вышеуказанным адресам в целях дополнительного урегулирования возможности доступа представителей ОАО "Уфанет" к оборудованию связи, размещенному в многоквартирных домах, обслуживаемых управляющей компанией, обеспечения дополнительной защиты линий связи (п.п.4,5 договора).

На заседании Комиссии заявители, представители ООО "Домоуправление "Южный", ОАО "ВымпелКом", ОАО "Уфанет" и ОАО "Башинформсвязь" поддержали позицию, изложенную в заявлении и письмах.

Изучив все представленные документы и материалы, в том числе материалы, представленные ООО "Домоуправление "Южный", ОАО "ВымпелКом", ОАО "Уфанет", ОАО "Башинформсвязь", заслушав и исследовав доказательства, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, проведя анализ и оценку обстоятельств дела, Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

В соответствии с письмом ФАС России от 10.03.2009 № АГ/6010 "О недискриминационном доступе операторов связи к инфраструктуре электросвязи" в случае наличия у операторов связи заявок на оказание услуг связи в определенном здании и нет иной технологической возможности оказания заказанных услуг связи с сопоставимыми затратами, кроме как путем размещения средств связи в здании, выявляется технологическая необходимость размещения средств связи в данном здании, следовательно, географические границы рынка ограничиваются только определенным зданием.

В случае установления доминирующего положения владельца здания (собственника или лица, распоряжающегося зданием на иных законных основаниях), отказ от заключения договора с оператором связи может содержать признаки нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции.

По мнению ФАС России, применение территориальными антимонопольными органами информационного письма от 10.03.2009 № АГ/6010 "О недискриминационном доступе операторов связи к инфраструктуре электросвязи" не препятствует обоснованному отказу владельцев зданий и помещений в доступе операторам связи в здание для оказания услуг связи в случае, если доступ в здание операторов связи приведет к снижению уровня установленных предельно допустимых характеристик надежности и безопасности общего имущества.

В силу пункта 9 статьи 161 Жилищного Кодекса Российской Федерации ООО Домоуправление "Южный" в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан занимает доминирующее положение на рынке управления многоквартирными домами по кругу потребителей, обслуживаемых данным домоуправлением.

Действия ООО "Домоуправление "Южный" по созданию барьеров входа оператора "Билайн" (ОАО "ВымпелКом") на рынок услуг связи содержат признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ "О защите конкуренции" в части создания препятствий доступу на товарный рынок.

В ходе рассмотрения данного дела Комиссия установила, что ОАО "ВымпелКом" в адрес ООО "Домоуправление "Южный" в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан было отправлено письмо от 08.06.2011 (вх.№ 6688 от 09.06.2011) о том, что ОАО "ВымпелКом" планирует оказание услуг "Домашнего Интернета" и "Билайн" ТВ жителям микрорайонов "Южный" и "Калгуевский". Также были направлены:

- листы опроса собственников (в количестве 92 шт.), которые положительно проголосовали за подключение жилого дома к сети передачи ЗАО "СЦС Совинтел" и предоставление данной организации на возмездной основе право на использование общей долевой собственности собственников помещений

- договор размещения оборудования в 2 экз. с просьбой его подписать (при необходимости с протоколом разногласий).
В ответ на вышеуказанное обращение ООО "Домоуправление "Южный" в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан направило письмо (исх.№ 598 от 14.06.2011), в котором сообщило, что направленные ОАО "ВымпелКом" копии решений собственников помещений не могут являться основанием для заключения договора на подключение домов к сети ШПД по основаниям, указанным в письме (отсутствуют протоколы общего собрания собственников с результатами подсчета голосов, отсутствует номер и дата свидетельства ГРП и др.).
На рассмотрении дела представитель ООО "Домоуправление "Южный" в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан также пояснил, что другие операторы связи, которые обслуживают население микрорайона "Южный" – ОАО "Уфанет" и ОАО "Башинформсвязь" - протоколы общего собрания собственников не представляли, так как их оборудование уже было размещено в ходе строительства домов.
В соответствии со статьей 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "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.
Действия ООО "Домоуправление "Южный" в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан по созданию барьеров входа оператора "Билайн" (ОАО "ВымпелКом") на рынок услуг связи содержит признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ "О защите конкуренции" в части создания препятствий доступу на товарный рынок.
На основании изложенного Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что оснований для прекращения рассмотрения дела в отношении ООО "Домоуправление "Южный" в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан не имеется.
Руководствуясь статьей 23, статьей 36, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия Башкортостанского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ООО "Домоуправление "Южный" в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ "О защите конкуренции".
2. Выдать ООО "Домоуправление "Южный" в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.
Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.
Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 КоАП РФ установлена административная ответственность.
Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ
29.06.2011г. г.Уфа, ул.Пушкина, 95

Предписание оглашено 15 июня 2011 года
В полном объеме изготовлено 29 июня 2011 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Башкортостанского УФАС России) в составе <...>, <...>, <...>, <...> рассмотрев дело № А-82/10-11, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ "О защите конкуренции", на основании решения от 15 (29) июня 2011 года по делу № А-82/10-11 о нарушении ООО Домоуправление "Южный" в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан (450103, г.Уфа, ул.С.Перовской, 42/1) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", выразившегося в создании препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО Домоуправление "Южный" в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".
2. Совершить действия по устранению нарушений антимонопольного законодательства в части создания препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам, а именно: совершить действия по заключению договора о размещении оборудования с ОАО "ВымпелКом" в домах, обслуживаемых ООО Домоуправление "Южный" в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан.
3. О выполнении настоящего предписания ООО Домоуправление "Южный" в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан сообщить и предоставить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан документы, подтверждающие его исполнение, в срок до 01 августа 2011 года.
Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.
Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 КоАП РФ установлена административная ответственность.
Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.