

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 2-01-03/11-2023

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

20 июня 2023 года

г. Пенза

В Пензенское УФАС России поступило обращение Публичного акционерного общества «Ростелеком» ((Макрорегиональный филиал «Волга» Пензенский филиал), ИНН 7707049388, юридический адрес: 191167, г.Санкт-Петербург, вн.тер.г.муниц.окр.Смолянинское, Синопская наб., д. 14А; почтовый адрес: 440000, г.Пенза, ул.Куприна, 1/3, далее – ПАО «Ростелеком», Общество) в отношении Индивидуального предпринимателя <....> по вопросу навязывания невыгодных условий договора на предоставление мест в кабельной канализации.

По результатам анализа документов и информации установлено следующее.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ПАО «Ростелеком» является деятельность в области связи на базе проводных технологий (ОКВЭД 61.10).

В целях оказания услуг связи потребителям на территории охраняемого поселка «Дубрава» (г.Пенза) ПАО «Ростелеком» заключен договор с ИП <....> о предоставлении мест в кабельной канализации от 07.12.2015г. №1 (далее - договор от 07.12.2015г.)

Согласно п.1.1. договора от 07.12.2015г. Исполнитель (ИП <....>) предоставляет место в уличной кабельной канализации связи Исполнителя, а Заказчик (Общество) обязан своевременно вносить плату за место в кабельной канализации.

Пунктом 1.2 договора от 07.12.2015г. определено, что предметом договора от 07.12.2015г. является кабельная канализация, предоставляющая собой сеть канализационных коммуникаций, проложенных на территории ОП «Дубрава» в г.Пензе и предназначенных для размещения волоконно-оптических линий связи, оптических муфт и домовладений, расположенных на территории ОП «Дубрава». Схема кабельной канализации размещена в Приложении №3 к настоящему договору.

В разделе 3 договора от 07.12.2015г. указаны условия и порядок расчетов.

Согласно пункту 3.1 договора от 07.12.2015г. плата за предоставление места в кабельной канализации (ежемесячный платеж) составляет 86 рублей без НДС.

Пунктом 6.1 договора от 07.12.2015г. указано, что срок действия договора вступает в силу с момента его подписания сторонами и действует 11 месяцев. При отсутствии письменных возражений какой-либо из сторон договора не менее чем за 30 календарных дней до истечения срока его действия договор считается возобновленным на тех же условиях на новый срок (11 месяцев). При соблюдении указанных в данном пункте условий возобновление договора возможно неограниченное количество раз.

28.11.2022г. ИП <....> направил в адрес ПАО «Ростелеком» письмо, в котором просит пересмотреть условия договора от 07.12.2015г. и предлагает внести в договор следующие условия:

- установить ежемесячную плату за 1 метр кабеля, проложенного в кабельной канализации в размере 3 рубля 55 копеек,
- установить ежемесячную плату за 1 подключение домовладения в размере 200 руб.,

а также с целью обеспечения доступа ОП «Дубрава» высокоскоростным Интернетом просит взять Обществу на себя обязательства по прокладке кабеля на всей протяженности кабельной канализации в срок не позднее 06.09.2023г.

ИП <....> предложил установить вышеуказанные условия с 01.12.2022г. Учитывая последнюю пролонгацию договора от 07.12.2015г., срок его действия истекает 07.04.2023г. В случае отказа ПАО «Ростелеком» от предложенных условий, ИП <....> просит считать письмо от 28.11.2022г. возражениями на очередную пролонгацию договора от 07.12.2015г. В связи с чем, договор будет считаться прекратившим свое действие 08.04.2023г.

В ответ на письмо ИП <....> от 28.11.2022г. Общество письмом от 28.12.2022г. предложило установить плату за пользование канализацией на уровне рыночных цен.

Договоренности по изменению условий договора от 07.12.2015г. сторонам достигнуть не удалось.

В связи с чем, ИП <....> письмом от 14.04.2023г. уведомил о прекращении действия договора от 07.12.2015г. и о необходимости ПАО «Ростелеком» произвести демонтаж кабелей связи и иного оборудования из кабельной канализации ИП <....>

Согласно части 1 статьи 5 Федеральный закон от 07.07.2003 N 126-ФЗ «О связи» (далее – ФЗ №126) на территории Российской Федерации организации связи создаются и осуществляют свою деятельность на основе единства экономического пространства, в условиях конкуренции и многообразия форм собственности. Государство обеспечивает организациям связи независимо от форм собственности равные условия конкуренции.

В соответствии с частью 3 статьи 6 Закона №126 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.

При этом собственник или иной владелец указанного недвижимого имущества вправе требовать от организации связи соразмерную плату за пользование этим имуществом, если иное не предусмотрено Федеральными законами.

Из положения пункта 2 статьи 209 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) собственник вправе 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.

Постановление Правительства РФ от 29.11.2014 №1284 «Об утверждении Правил недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи» определяет условия и порядок обеспечения недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи, которая

используется или может быть использована для оказания услуг в сфере общедоступной электросвязи (срок действия до 28.02.2023г., далее – Правила №1284).

С 01.03.2023г. действует Постановление Правительства РФ от 22.11.2022 №2106 «О порядке недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи» (далее – Правила №2106).

В силу пункта 18 Правил №1284 владелец инфраструктуры при наличии технологической и экономической возможности не вправе отказать в предоставлении доступа к ней обратившемуся пользователю инфраструктуры, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации и настоящими Правилами. Доступ к инфраструктуре должен быть предоставлен любому пользователю инфраструктуры на основе недискриминационных условий.

Владелец инфраструктуры не вправе обуславливать получение доступа к инфраструктуре получением иных платных услуг либо доступом к иным объектам, которые пользователь инфраструктуры не заказывал, если иное не установлено настоящими Правилами. Доступ к инфраструктуре должен быть гарантирован в любой части инфраструктуры, где имеется технологическая возможность для предоставления такого доступа.

Согласно пункту 28 Правил №1284 пользователь инфраструктуры обязан:

Пользователь инфраструктуры обязан:

а) оплачивать владельцу инфраструктуры пользование инфраструктурой в сроки и в размерах, которые установлены договором;

б) обеспечивать безопасность эксплуатации сети электросвязи, содержать в исправности сеть электросвязи, в том числе ее отдельные элементы, размещаемые на объектах инфраструктуры, а также соблюдать установленные правила внутреннего распорядка на объектах инфраструктуры (при их наличии);

в) сообщать владельцу инфраструктуры о технических условиях эксплуатации сети электросвязи, в том числе ее отдельных элементов, размещенных на инфраструктуре;

г) обеспечить безопасные и своевременные демонтаж и извлечение своей сети электросвязи, в том числе отдельных элементов, при расторжении договора.

Пунктом 29 Правил №1284 определено, что в договоре могут быть предусмотрены иные обязанности пользователя инфраструктуры, обусловленные технологическими условиями использования инфраструктуры, в том числе обеспечивающие требования безопасности объектов инфраструктуры.

Указание ИП <....> в письме от 28.11.2022г. о включении в договор от 07.12.2015г. условия об установлении ежемесячной платы за 1 подключение домовладения (в размере 200 руб.) к предмету договора от 07.12.2015г. не относится, с услугой по предоставлению в пользование кабельной канализации не связано.

Кроме того, включение в договор от 07.12.2015г. условия о дополнительной плате за подключение каждого домовладения может свидетельствовать об увеличении финансовых расходов ПАО «Ростелеком» и может являться невыгодным для хозяйствующего субъекта.

Также указание ИП <....> в письме от 28.11.2022г. о включении в договор от 07.12.2015г. условия о возложении на ПАО «Ростелеком» обязанности по прокладке кабеля на всей протяженности кабельной канализации в срок не позднее 06.09.2023г., может свидетельствовать о возложении ИП <....> на ПАО «Ростелеком» дополнительных обязанностей, не связанных с предметом договора от 07.12.2015г.

Согласно абзацу 3 части 1 статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

ПАО «Ростелеком» - хозяйствующий субъект в сфере связи, который с учетом своих ресурсов и имеющихся заявок от абонентов самостоятельно определяет необходимость дополнительного размещения кабелей связи в кабельной канализации на территории ОП «Дубрава».

Включение в договор от 07.12.2015г. вышеуказанного условия при

возможном отсутствии потребителей на всей протяженности кабельной канализации приведет (может привести) к необоснованным финансовым затратам ПАО «Ростелеком», что также может являться невыгодным для хозяйствующего субъекта.

Кроме того, положениями действующего законодательства в области недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи не предусмотрено включение вышеуказанных условий в договор о предоставлении пользования кабельной канализации, а также данные условия не связаны с обеспечением требований безопасности объектов инфраструктуры.

Таким образом, законные интересы у ИП <....> в установлении указанных условий договора отсутствуют.

ПАО «Ростелеком» оказывает услуги связи (услуги Интернета, интерактивное телевидение, телефония) жителям ОП «Дубрава» (68 абонентов) посредством кабельной канализации, принадлежащей ИП <....>

По информации ООО Управляющая компания «Дубрава» иных хозяйствующих субъектов, которые оказывают услуги по предоставлению мест для размещения волоконно-оптических линий связи, на территории ОП «Дубрава» не имеется.

У ПАО «Ростелеком» сведения о наличии иных хозяйствующих субъектах, которые оказывают услуги по предоставлению мест для размещения ВОЛС отсутствуют, в том числе из-за закрытости ОП «Дубрава».

Пензенским УФАС России по результатам анализа товарного рынка подготовлен аналитический отчет о состоянии конкурентной среды на рынке услуг по предоставлению в пользование места в кабельной канализации для размещения кабелей связи сторонних организаций на возмездной основе за период с 01.01.2022г. по 31.03.2023г.

Аналитический отчет подготовлен в соответствии с Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке».

Временной интервал исследования товарного рынка определен периодом с 01.01.2022-31.03.2023гг..

Продуктовые границы товарного рынка, определены услугой по предоставлению в пользование места в кабельной канализации для

размещения кабелей связи.

Географические границы рассматриваемого товарного рынка является территория ОП «Дубрава», охваченная уличной кабельной канализацией для размещения кабелей связи.

По результатам анализа товарного рынка установлено, что ИП <....> занимает доминирующее положение на товарном рынке услуг по предоставлению в пользование места в кабельной канализации для размещения кабелей связи на территории ОП «Дубрава» в границах проложенной кабельной канализации на территории ОП «Дубрава» и имеет возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на указанном рынке.

Пунктом 3 части 1 статьи 10 Закон о защите конкуренции определено, что 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 навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные Федеральными законами и нормативными правовыми актами.

Так, невыгодными условиями могут быть признаны условия, которые иной участник рынка не принял бы, исходя из своих разумно понимаемых экономических (коммерческих) интересов, и которые позволяют доминирующему на рынке субъекту извлекать выгоду посредством ограничения свободы ведения экономической деятельности его контрагентов.

Таким образом, ИП <....>, направив ПАО «Ростелеком» письмо с указанием о включении в договор от 07.12.2015г. условий, невыгодных для контрагента и не относящихся к предмету договора, злоупотребил своим доминирующим положением на рынке услуг по предоставлению в пользование мест в кабельной канализации для размещения кабелей связи на территории ОП «Дубрава».

Вышеизложенное свидетельствует о наличии в действиях ИП <....>, выразившихся в навязывании невыгодных условий договора предоставления места в кабельной канализации, признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается хозяйствующему субъекту, в том числе, в случае выявления *признаков* нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Учитывая вышеуказанное, Пензенское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает Индивидуального предпринимателя <....> о необходимости прекращения действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства **в срок до 27 июля 2023 года** путем устранения причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, для чего прекратить навязывание невыгодных условий, не отвечающих требованиям действующего законодательства и не относящихся к предмету договора о предоставлении мест в кабельной канализации.

О выполнении предупреждения сообщить в Пензенское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

В силу части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.