

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 054/01/10-2064/2019 О НАРУШЕНИИ

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

28 октября 2019 года

г. Новосибирск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия)

УСТАНОВИЛ:

На рассмотрение в Новосибирское УФАС России поступило обращение ГКУ НСО «Управление капитального строительства» (ИНН 5406509800, юридический адрес: 630091, г. Новосибирск, ул. Фрунзе, 21) (далее – ГКУ НСО «УКС») по вопросу понуждения учреждения ПАО «Ростелеком» в лице Новосибирского филиала (далее – ПАО «Ростелеком») к заключению договора по осмотру, измерению и обследованию объекта «Реконструкция и оснащение акушерского корпуса Государственной Новосибирской областной клинической больницы для размещения перинатального центра Новосибирской области» (далее – Объект), путем уклонения от продления ранее выданных технических условий на телефонизацию и радиофикацию Объекта.

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, регулируются Правилами недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи, утв. Постановлением Правительства РФ от 29.11.2014 № 1284 (ред. от 20.11.2018) (далее – Правила).

Согласно п. 2 Правил владелец инфраструктуры - субъект естественной монополии, регулирование деятельности которого осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 17 августа 1995 г. № 147-ФЗ "О естественных монополиях", который является собственником инфраструктуры и (или) распоряжается инфраструктурой на ином законном основании.

Пользователь инфраструктуры" - лицо, заказывающее и (или) использующее доступ к инфраструктуре в целях размещения сетей электросвязи и (или) их отдельных элементов на основании возмездного договора о предоставлении доступа к инфраструктуре (далее - договор) с владельцем инфраструктуры.

Согласно п.18 Правил 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.

В разделе III Правил указан перечень информации об условиях доступа к инфраструктуре и порядок ее раскрытия. Согласно п. 13 раздела III Правил по запросу, направленному пользователем инфраструктуры владельцу инфраструктуры в письменной форме, владелец инфраструктуры посредством электронной и (или) почтовой связи предоставляет пользователю инфраструктуры следующую информацию:

- а) схемы размещения объектов инфраструктуры и иная техническая информация, необходимая для организации доступа к инфраструктуре;
- б) информация о наличии (отсутствии) технологической возможности предоставления доступа к объекту инфраструктуры;
- в) порядок выполнения технологических, технических и других мероприятий, связанных с предоставлением доступа к инфраструктуре;
- г) порядок формирования цены на предоставление доступа к объектам инфраструктуры, информация о которых запрашивается;
- д) условия доступа сотрудников пользователя инфраструктуры к объектам инфраструктуры.

Согласно п. 16 Правил срок выполнения владельцем инфраструктуры запроса, направленного пользователем инфраструктуры, на предоставление информации в соответствии с пунктом 13 настоящих Правил не может превышать 30 рабочих дней со дня получения такого запроса.

Владелец инфраструктуры вправе взимать плату за предоставление информации, предусмотренной пунктом 13 настоящих Правил, только в случае выполнения работ по осмотру, измерению, обследованию объекта инфраструктуры, необходимых для предоставления информации. Цена на предоставление сопоставимой по объему и характеру информации устанавливается одинаковой для всех пользователей инфраструктуры.

Из вышеприведенных положений правил следует, что договор на выполнение работ по осмотру, измерению, обследованию объекта инфраструктуры заключается только в случае возникновения у пользователя инфраструктуры потребности в получении информации, указанной в п. 13 Правил, на основании соответствующего запроса и при наличии необходимости фактического выполнения работ по осмотру, измерению, обследованию объекта инфраструктуры для подготовки вышеуказанной информации.

Согласно представленной в рамках рассмотрения заявления информации ПАО «Ростелеком» выдало ГКУ НСО «УКС» технические условия № 0701/05/8919-17 от 05.12.2017 г. на предоставление услуг широкополосного доступа и телефонии и технические условия № 0701/05/8917-17 от 05.12.2017 г. на предоставление радиодиффузии для строительства указанного Объекта. В соответствии с данными ТУ заказчику необходимо в том числе, запроектировать и построить кабельную канализацию, осуществить врезку в существующую кабельную канализацию, заключить с ПАО «Ростелеком» договор на аренду кабельной канализации ПАО «Ростелеком».

Срок указанных технических условий на предоставление услуг широкополосного доступа и телефонии, а также на предоставление радиодиффузии составлял 1 (один) год.

17.01.2019 г. ГКУ НСО «УКС» направило в ПАО «Ростелеком» заявку о продлении указанных технических условий (исх. № 121-ТО от 17.01.2019 г.).

ПАО «Ростелеком» в ответе на запрос антимонопольного органа указало, что письмами от 26.02.2019 г. № 0701/05/1283-19 и № 0701/05/1284-19 в адрес ГКУ НСО «УКС» ПАО «Ростелеком» сообщило о продлении без изменений технических условий сроком на один год. Кроме того, ПАО «Ростелеком» неоднократно по телефону уведомляло ГКУ НСО «УКС» о готовности документов о продлении ТУ. При этом, в адрес Новосибирского УФАС России не представлены документы, подтверждающие направление указанных писем о продлении ТУ в адрес заявителя, а также подтверждающие уведомление заявителя о готовности писем и возможности их получения. Согласно представленным сторонами сведениям письма о продлении ТУ исх. № 0701/05/1283-19 и № 0701/05/1284-19 от 26.02.2019 г. были вручены представителю ГКУ НСО «УКС» только 04.07.2019 г., то есть спустя почти 6 месяцев с момента заявки о продлении, что подтверждается с подписью о получении на указанных письмах.

При этом, исходя из представленной электронной переписки, антимонопольным органом установлено, что 25.02.19 ПАО «Ростелеком» в адрес заявителя было направлено два экземпляра договора № ТУ-3/2019 на выполнение работ по осмотру, измерению, обследованию объекта инфраструктуры и счета на оплату № 654000005558/272 от 30.01.2019 г., № 654000005558/273 от 30.01.2019 г. В счете № 654000005558/272 от 30.01.2019 г. в качестве наименования оказанной услуги указано «Выдача технических условий», при этом в счете имеется примечание, в котором указано: «Продление технических условий по телефонизации объекта», «Продление технических условий по радиодиффузии объекта». В счете № 654000005558/273 от 30.01.2019 г. в качестве наименования услуги указано «Выдача технических условий», в примечании «Выдача технических условий на вынос кабельной канализации сетей связи из зоны строительства».

14.06.2019 г. ПАО «Ростелеком» в адрес заявителя был направлен договор № ТУ-03/2019 на оказание услуг по осмотру, измерению, обследованию объекта инфраструктуры, подписанный директором Новосибирского филиала ПАО «Ростелеком», в письме изложена просьба о подписании данного договора и оплате счета.

Из изложенного можно сделать вывод об уклонении ПАО «Ростелеком» от продления ранее выданных ТУ по причине не подписания заявителем направленного договора на выполнение работ по осмотру, измерению, обследованию объекта инфраструктуры и неоплаты вышеуказанных счетов. При этом, ввиду отсутствия соответствующего запроса заявителя о предоставлении информации, указанной в п. 13 Правил, а также подтверждения необходимости выполнения работ по осмотру, измерению, обследованию объекта инфраструктуры для предоставления информации, действия ПАО «Ростелеком» по направлению договора на выполнение работ по осмотру, измерению, обследованию объекта, просьбы о его подписании и оплате счетов, изложенные в электронной переписке, в условиях не направления в адрес заявителя в течении почти 6 месяцев с момента заявки писем о продлении ТУ, содержат признаки злоупотреблением доминирующим положением.

Также, исходя из представленной заявителем переписки, установлено, что договоры на выполнение работ по осмотру измерению и обследованию объекта инфраструктуры и счета на оплату данных услуг направлялись

ПАО «Ростелеком» в адрес заявителя в ответ на заявки на выдачу ТУ на телефонизацию и радиофикацию по иным объектам, поименованным выше. При этом, заявитель отмечает, что запросы о предоставлении информации, указанной в п. 13 Правил, им в адрес Общества не подавались.

Частью 1 ст. 10 ФЗ № 135-ФЗ 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.

Согласно ст. 4 ФЗ № 135-ФЗ хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с п. 12 Устава ГКУ НСО «УКС» учреждение может осуществлять виды деятельности, приносящие доход, соответствующие целям создания Учреждения. Согласно налоговой декларации по налогу на прибыль за 2018 г. ГКУ НСО «УКС», осуществляло деятельность, приносящую доход. Таким образом, ГКУ НСО «УКС» является хозяйствующим субъектом в сфере предпринимательской деятельности в понимании ФЗ № 135-ФЗ.

В соответствии с ч. 5 ст. 5 ФЗ № 135-ФЗ доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ (ред. от 29.07.2017 г.) «О естественных монополиях» услуги общедоступной электросвязи отнесены к сфере деятельности субъектов естественной монополии. ПАО «Ростелеком» Приказом ФСТ России № 5/11-з от 24.03.2000 г. включено в Реестр субъектов естественных монополий, раздел «Услуги общедоступной электросвязи». Таким образом, ПАО «Ростелеком» является субъектом естественной монополии и занимает доминирующее положение на рынке услуг общедоступной электросвязи.

Согласно п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 г. № 30 антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных ч. 1 ст. 10 ФЗ № 135-ФЗ, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

В действиях ПАО «Ростелеком», занимающего доминирующее положение на рынке услуг общедоступной электросвязи, по уклонению от продления технических условий № 0701/05/8919-17 от 05.12.2017 г., № 0701/05/8917-17 от 05.12.2017 г., путем не направления писем о продлении ТУ по заявке ГКУ НСО «УКС» от 17.01.2019 г № 121-ТО до июля 2019 года, направления в адрес заявителя договора № ТУ-03/2019 на выполнение работ по осмотру, измерению, обследованию объекта и счетов на оплату от 30.01.2019 г. № 654000005558/272, от 30.01.2019 г. № 654000005558/273, а также в действиях по направлению в адрес ГКУ НСО «УКС» договоров на выполнение работ по осмотру, измерению, обследованию объекта и счетов на оплату данных услуг в отношении иных объектов, без запроса ГКУ НСО «УКС» на предоставление информации в соответствии с п. 13 Правил, усматриваются признаки нарушения ч. 1 ст. 10 ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного Новосибирским УФАС России издан Приказ от 24.10.2019 г. № 218 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ПАО «Ростелеком» (ИНН 7707049388, юридический адрес: 191002, г. Санкт-Петербург, ул. Достоевского, 15) в лице Новосибирского филиала ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

руководствуясь ч. 13 ст. 44 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 054/01/10-2064/2019 к рассмотрению на 27.11.2019 г. в 10-00 часов по адресу: Кирова 3, кабинет 915. Регистрация ответчика в кабинете 1009.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 054/01/10-2064/2019 в качестве ответчика – ПАО «Ростелеком» в лице Новосибирского филиала (ИНН 7707049388, юридический адрес: 191002, г. Санкт-Петербург, ул. Достоевского, 15).

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 054/01/10-2064/2019 в качестве заявителя – ГКУ НСО «Управление капитального строительства» (ИНН 5406509800, юридический адрес: 630091, г. Новосибирск, ул. Фрунзе, 21).

4. ПАО «Ростелеком» в лице Новосибирского филиала в срок до 20.11.2019 г. представить в Новосибирское

УФАС России объяснение по существу дела (приложить копии подтверждающих документов).

Явка ответчика по делу или его представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела № 054/01/10-2064/2019) обязательна.