РЕШЕНИЕ

15.07.2008 г.Томск

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии Шевченко В.И. – руководителя управления,

членов Комиссии: Алиева Р.А. – заместителя руководителя, начальника отдела контроля государственных закупок и земельных отношений, Ураевой Л.Р. – заместителя начальника отдела контроля государственных закупок и земельных отношений, Павлюка А.М. – ведущего специалиста – эксперта отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатирования, Лепихиной С.Н. – ведущего специалиста – эксперта отдела контроля органов власти,

при участии:

- заявителя председателя Общественного комитета самоуправления МКР «Академический» С.;

- представителя ответчика ООО «Томсктелесети» Б.;

- лица, располагающего сведениями об обстоятельствах рассматриваемого дела заместителя начальника Департамента государственного заказа и ценовой политики Администрации Томской области Т.;

- лица, располагающего сведениями об обстоятельствах рассматриваемого дела консультанта Комитета информатизации и связи Администрации Томской области Д.,

в отсутствие: заявителей: С., Департамента недвижимости Администрации города Томска, лиц, располагающих сведениями об обстоятельствах рассматриваемого дела: Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Томской области, Управления Россвязьохранкультуры по Томской области, ООО «Студия «Антен»,

при рассмотрении материалов дела № 02-10/06-08 по признакам нарушения ООО «Томсктелесети» (634003, г.Томск, пер.Школьный,6) ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление ФАС по Томской области поступили материалы Департамента недвижимости Администрации г.Томска (вх.№144 от 21.01.2008г.), заявление Общественного комитета самоуправления МКР «Академический» (вх.№85 от 15.01.2008г.), заявление гражданина С см. в решение в деле, указывающие на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательств в действиях Общества с ограниченной ответственностью «Томсктелесети» (юридический адрес: 634003, г.Томск, пер.Школьный, 6; фактический адрес: 634057, г.Томск, проспект Мира, 12а). При рассмотрении материалов и заявлений установлено следующее:

ООО «Томсктелесети» заключало абонентский договор (далее по тексту - Договор) с абонентами на услуги кабельного телевидения, в том числе и на услуги «Эфирный пакет». Услуги по подключению к сетям кабельного телевидения ООО «Томсктелесети» оплачивались абонентом дополнительно. Договор является бессрочным. Услуги «Эфирный пакет» содержали 15 каналов телевидения (один канал технический), в том числе 14 программ, которые имелась возможность принимать в эфире г.Томска без услуг кабельного телевидения. Оплата за услуги «Эфирный пакет» составляла 60 рублей в месяц. Название тарифа «Эфирный пакет» соответствовало количеству и составу каналов эфирного телевидения. Кроме услуг по тарифу «Эфирный пакет», ООО «Томсктелесети» предоставляло услуги по тарифу «Спутниковый пакет», которые содержали ранее и содержат в настоящее время 55 каналов. Оплата за услуги тарифа «Спутниковый пакет» составляет 275 рублей в месяц.

С января 2008г. ООО «Томсктелесети» стало информировать абонентов о том, что с 01 февраля 2008г. Общество увеличивает «Эфирный пакет» с 15 до 55 каналов и соответственно абонентская плата с 01 февраля 2008г. будет составлять 275 рублей в месяц. А также, что льготным категориям граждан будет предоставлена скидка по абонентской плате в размере 50%.

Абонент С., а так же другие абоненты, в своих претензиях к ООО «Томсктелесети» выражали отказ от предлагаемого увеличения количества каналов, указывая на нарушение прав потребителей и двусмысленность некоторых пунктов Договора.

Председатель Общественного комитета самоуправления МКР «Академический» С. доводы, указанные в заявлении поддержала.

Заместитель начальника Департамента государственного заказа и ценовой политики Администрации Томской области Т. на заседании комиссии пояснила, что в соответствии с действующим законодательством услуги кабельного

телевидения не подлежат государственному регулированию. Исходя из материалов рассматриваемого дела, представленных документов, в частности из договоров на оказание услуг кабельного телевидения следует, что вопрос цены является существенным условием договора. Объём предоставляемых услуг (количество каналов) и цена по договору может быть изменена только по соглашению сторон. В данном случае ООО «Томсктелесети» в одностороннем порядке, без согласия абонентов изменило существенные условия договора: предмет договора (количество каналов) и цену.

Консультант Комитета информатизации и связи Администрации Томской области Д. пояснил, что ООО «Томсктелесети» в одностороннем порядке, без согласия абонентов по договору прекратило оказание услуг по тарифу «Эфирный пакет». Не согласовав с абонентами изменение условий договора, ООО «Томсктелесети» в одностороннем порядке увеличило количество телевизионных каналов и цену по договору, до объёма тарифа «Спутниковый пакет».

Директор ООО «Томсктелесети», отвечая на поступившие претензии абонентов (ответ С. исх.№325-2 от 22.01.2008г.) указал, что смена тарифа не влечет за собой обязанности пользоваться услугой. У абонента есть право выбора: пользоваться услугами кабельного телевидения по новому тарифу, либо расторгнуть Договор.

В письменных объяснениях и на заседании Комиссии представитель ответчика пояснил, что изменение тарифа «Эфирный пакет» полностью экономически и технологически обоснованно, так как предоставление тарифа «Эфирный пакет» вызывало дополнительные расходы (установка фильтров отсекающих 40 программ, оплата заработной платы сотрудникам, занятым установкой и обслуживанием дополнительного оборудования, закупка и ремонт этих фильтров). Изначально тариф «Эфирный пакет» был введен для малообеспеченных жителей г.Томска, и в течении 5 лет ООО «Томсктелесети» несло дополнительные расходы для предоставления этой услуги. Информационное уведомление об изменении тарифа, не является предложением о расторжении или изменении действующего абонентского договора, и /или предложением заключить абонентский договор на иную услугу - «Спутниковый пакет». Предоставление льгот является главной отличительной чертой тарифа «Эфирный пакет». Решение об изменении тарифа «Эфирный пакет» принято в связи с качественным улучшение состава пакета программ, путем увеличения количества каналов (программ). А соответственно, соразмерного увеличения абонентской платы и введения льгот для социально незащищенных слоев населения г.Томска, в результате взаимодействия и переговоров с Департаментом социальной защиты населения Томской области.

Заслушав доводы лиц, участвующих при рассмотрении дела, представителя ответчика, исследовав материалы дела, Комиссия приходит к следующим

выводам.

ООО «Томсктелесети» зарегистрировано Инспекцией МНС РФ по г.Томску в качестве юридического лица 23.09.2002 года за ОГРН 1027000864626.

ООО «Томсктелесети» осуществляет телевизионное вещание (кабельное вещание) в пределах Томской области на основании полученной лицензии №39063 от 16.02.2006 года.

В ходе рассмотрения дела было установлено, что хозяйствующий субъект ООО «Томсктелесети» занимает доминирующее положение на рынке товара – услуг кабельного телевидения (телевизионного вещания по кабельным сетям).

В силу статьи 5 ч. 1 ФЗ «О защите конкуренции», доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Доминирующее положение ООО «Томсктелесети» на рынке товара – телевизионного вещания по кабельным сетям подтверждается аналитическим отчётом об изменении информации о географических границах рынка услуг кабельного телевидения на территории г.Томска. Анализ состояния конкурентной среды на рынке услуг кабельного телевидения на территории города Томска за 2007 год был проведен Управлением Федеральной антимонопольной службы России по Томской области в соответствии с приказом ФАС России от 25.04.2006 №108 «Об утверждении порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке».

Из выше названного аналитического отчёта следует, что Томское УФАС России изучив рынок услуг кабельного телевидения в г.Томске, пришло к выводу о том, что несмотря на присутствие в городе нескольких операторов кабельного телевидения, конкуренция между ними практически отсутствует. На основании анализа рынка услуг кабельного телевидения на территории города Томска географическими границами данного рынка являются границы расположения собственных сетей кабельного телевидения, принадлежащие каждому оператору. Хозяйствующий субъект, осуществляющий деятельность на исследуемом товарном рынке, занимает доминирующее положение в сегменте «предоставление услуг по трансляции телевизионных и звуковых программ по сети кабельного телевидения» в границах расположения собственных сетей кабельного телевидения с долей, превышающей 65%, и, следовательно, имеет возможность

оказывать существенное влияние на рыночную ситуацию на рынке предоставления услуг по трансляции телевизионных и звуковых программ по сети кабельного телевидения в городе Томске.

Для предупреждения и пресечения действий, которые приводят или могут привести к нарушению антимонопольного законодательства на рынке услуг кабельного телевидения, ООО «Томсктелесети» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на товарном рынке более 35% по позиции «предоставление услуг по трансляции телевизионных и звуковых программ по сети кабельного телевидения» в границах нахождения сетей кабельного телевидения данного оператора с долей более 65% в указанных границах.

Часть 4 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции», предоставляет возможность хозяйствующему субъекту право на защиту своих интересов в случае, если он полагает, что решение антимонопольного органа о признании его положения доминирующим неправильное. Для этого Федеральный закон предусматривает возможность представления таким хозяйствующим субъектом в антимонопольный орган доказательств того, что его положение на товарном рынке не может быть признано доминирующим.

Однако хозяйствующий субъект, в данном случае ООО «Томсктелесети», не представило в антимонопольный орган бесспорных доказательств того, что положение этого хозяйствующего субъекта на товарном рынке не может быть признано доминирующим.

Из материалов Департамента недвижимости Администрации г.Томска (вх. №144 от 21.01.2008г.), заявления Общественного комитета самоуправления МКР «Академический» (вх.№85 от 15.01.2008г.), заявления гражданина С (вх.№185 от 23.01.2008г.), пояснений представителей заявителя, ответчика и лиц, располагающих сведениями об обстоятельствах рассматриваемого дела установлено следующее:

Абонентский договор о предоставлении услуг вещания телевидения по кабельным сетям является договором возмездного оказания услуг, который регулируется Гражданским кодексом РФ.

Согласно положениям договора, ООО «Томсктелесети» обязуется произвести подключение абонента в установленные обществом сроки, оказывать услуги абоненту, в соответствии с выбранным пакетом программ (пункт 3 договора).

Абонентский договор вступает в силу с момента подключения абонента к услугам, предоставленным ООО «Томсктелесети» и является бессрочным (пункт 7.1. договора). Кроме того, абонент дополнительно оплачивает услуги по подключению к сетям кабельного телевидения ООО «Томсктелесети».

До 2008г. ООО «Томсктелесети» заключало абонентский договор с абонентами, предметом которого являлись услуги кабельного телевидения по тарифу «Эфирный пакет». При этом услуги «Эфирный пакет» содержали 15 каналов телевидения, в том числе 14 программ, транслируемых в эфире г.Томска без услуг кабельного телевидения + один канал технический. Название тарифа «Эфирный пакет» соответствовало количеству и составу каналов эфирного телевидения. Оплата за услуги «Эфирный пакет» составляла 60 рублей в месяц.

Кроме услуг по тарифу «Эфирный пакет», ООО «Томсктелесети» предоставляло услуги по тарифу «Спутниковый пакет», которые содержали ранее и содержат в настоящее время 55 каналов. Оплата за услуги тарифа «Спутниковый пакет» составляет 275 рублей в месяц.

С января 2008г. ООО «Томсктелесети» начало уведомлять абонентов о том, что с 01 февраля 2008г. Общество увеличивает «Эфирный пакет» с 15 до 55 каналов и соответственно абонентская плата с 01 февраля 2008г. будет составлять 275 рублей в месяц. А также, что льготным категориям граждан будет предоставлена скидка по абонентской плате в размере 50%.

Вместе с увеличением количества каналов услуги «Эфирный пакет», ООО «Томсктелесети» перестало заключать договоры на данную услугу, т.е прекратило предоставлять услугу «Эфирный пакет» в составе 15 каналов (программ). О чём свидетельствует размещенная на сайте «TOMTEL» информация и указано в письме ООО «Томсктелесети» исх.№381-1 от 12.05.2008г.

Уведомляя абонентов тарифа «Эфирный пакет» об увеличении количества каналов и оплаты (дополнительных услуг в объеме соответствующему тарифу «Спутниковый пакет»), ООО «Томсктелесети» тем самым информировало абонентов тарифа «Эфирный пакет» о прекращении предоставления данной услуги.

Согласно ч.1 ст.450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

В силу ч.2 ст.452 ГК РФ соглашение об изменении или о расторжении договора совершаются в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное.

Положениями V раздела «Правил оказания услуг связи для телевизионного и (или) радиовещания», утвержденного Постановлением Правительства РФ от 22.12.2006 №785 не предусмотрено условие о праве оператора связи на одностороннее изменение абонентского договора.

Исходя из буквального толкования абонентского договора (статья 431 ГК РФ) заключенного между ООО «Томсктелесети» и абонентами, в нём не содержатся

условия о праве ООО «Томсктелесети» одностороннего изменения договора.

В соответствии с п.3.7 «Положения об оказании услуг сети кабельного телевидения», утвержденного 01.01.2003г. директором ООО «Томсктелесети» Ерошевским Г.Е. – Изменение или дополнение телевизионных услуг (кабельное телевидение и т.п.) производится на основании Дополнительного соглашения заключенного между Компанией и Абонентом. Данное «Положением об оказании услуг сети кабельного телевидения» является действующим и с ним был ознакомлен каждый абонент, о чем свидетельствует строка в абонентском договоре.

Изменение состава пакетов программ, путем увеличения количества каналов произведено ООО «Томсктелесети» в следствии произвольного толкования п.4.1 Договора «Тарифы, условия оплаты, связанные с Услугами, состав пакетов программ могут изменяться. За пользование дополнительными Услугами могут устанавливавться дополнительные тарифы.» и отсутствия в Договоре понятий и определений, в том числе таких понятий как: услуги «Эфирный пакет» и услуги «Спутниковый пакет».

Не принимая во внимание отказ абонентов от предлагаемых дополнительных услуг в виде 40 телевизионных программ (каналов), нарушая выше указанные требования законодательства, не соблюдая п.3.7 своего «Положения об оказании услуг сети кабельного телевидения» ООО «Томсктелесети» навязывало дополнительные услуги абонентам путём предоставления 40 каналов без заключения дополнительного соглашения с абонентами и против их желаний, при этом предъявляя квитанции к оплате в размере 275 рублей.

Одностороннее изменение ООО «Томсктелесети» цены договора с абонентами (в сторону увеличения), а также навязывание дополнительных услуг по увеличению числа каналов кабельного телевидения, помимо волеизъявления со стороны абонентов является неправомерным.

При этом следует учитывать, что в силу ст.779 ГК РФ тариф (стоимость, цена договора) являются существенным условием договора.

К доводам ответчика о взаимозаменяемости товара следует отнестись критически по следующим основаниям.

Взаимозаменяемые товары - товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая

финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (ст. 4 Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

В данном случае товаром является предоставление ООО «Томсктелесети» абоненту услуг тарифа «Эфирный пакет» 15 каналов с оплатой в размере 60 рублей в месяц.

По мнению ответчика, согласно технического заключения от 29 мая 2008г., проведенного ООО «Томсктелесети» установлено, что полученные результаты измерений позволяют сделать вывод о том, что ТВ сигнал с систем коллективного пользования телевидения и сигнал кабельного телевидения компании «Томтел» по техническим характеристикам сопоставим.

Однако указанные исследования не подтверждают и не доказывают, что в данном случае имеет место взаимозаменяемость товара.

Материалами дела не подтверждено, что абоненты (приобретатели, потребители) действительно заменяют или готовы заменить один товар другим при потреблении.

Таким образом ООО «Томсктелесети» занимая доминирующее положение на рынке услуг кабельного телевидения по г.Томску, навязывает абонентам (потребителям) условия договора, невыгодные для них, не обоснованно прекращает производство товара, на который имеется спрос и ущемляет интересы абонентов.

А именно, изменяя в одностороннем порядке условия абонентского договора о предоставление услуг тарифа «Эфирный пакет», в сторону увеличение программ (каналов) до состава услуг тарифа «Спутниковый пакет», предъявляя квитанции к оплате в размере 275 рублей соответствующей тарифу «Спутниковый пакет», отказывая абонентам в предоставление услуг тарифа «Эфирный пакет» в составе 15 каналов (программ). ООО «Томсктелесети» совершает действия, которые нарушают ч.1 ст.10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно ч.1 ст.10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Оснований для прекращения рассмотрения дела не установлено.

Комиссия, изучив материалы дела, выслушав мнения сторон, руководствуясь статьёй 39, частями 1-4 статьи 41, статьёй 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Томсктелесети» (634003, г.Томск, пер.Школьный, 6) нарушившим ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». А именно, изменяя в одностороннем порядке условия абонентского договора о предоставление услуг тарифа «Эфирный пакет», в сторону увеличение программ (каналов) до состава услуг тарифа «Спутниковый пакет», предъявляя квитанции к оплате в размере 275 рублей - соответствующей тарифу «Спутниковый пакет», отказывая абонентам в предоставление услуг тарифа «Эфирный пакет» в составе 15 каналов (программ) ООО «Томсктелесети» нарушают требования ч.1 ст.10 Федерального закона «О защите конкуренции». Согласно ч.1 ст.10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц.

2. Выдать ООО «Томсктелесети» (634003, г.Томск, пер.Школьный, 6) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Томского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ООО «Томсктелесети».

Решение изготовлено в полном объеме 28 июля 2008г.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее решение Комиссии может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель Комиссии

В.И. Шевченко

Члены Комиссии

Р.А. Алиев

Л.Р. Ураева

А.М. Павлюк

С.Н. Лепихина