

21 апреля 2010 г.

г. Мурманск

Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя комиссии - и.о.руководителя управления Поповой И.Н., членов комиссии: заместителя руководителя управления Плещешкова А.Н., главного специалиста-эксперта отдела за соблюдением антимонопольного законодательства Симонина С.А., ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти Басавиной О.А., рассмотрев дело № 6 по признакам нарушения ОАО «Мурманские мультисервисные сети» (183038, г.Мурманск, пер.Терский, 3) статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Мурманское УФАС России обратились ООО ТРК "Блиц" и ЗАО "Северо-западное вещание" с заявлениями в отношении ОАО "Мурманские мультисервисные сети" по поводу условий предлагаемых к заключению договоров на оказание услуги по трансляции телеканалов. По мнению заявителей цены на услуги ОАО "Мурманские мультисервисные сети" были установлены гораздо выше, чем для остальных телеканалов, что носит дискриминационный характер.

Согласно уведомлению от 27.10.2009г. №№298, 299, направленным в адрес ООО ТРК "Блиц" и ЗАО "Северо-западное вещание" ОАО "Мурманские мультисервисные сети" сообщило, что с 01.01.2010г. услуга по трансляции телеканалов в кабельной сети ОАО "Мурманские мультисервисные сети" будет осуществляться на платной основе с ориентировочной стоимостью 500 тысяч рублей. Одновременно ОАО "Мурманские мультисервисные сети" уведомило указанные компании о расторжении ранее действовавших договоров с 01.01.2010г. ООО ТРК "Блиц" и ЗАО "Северо-западное вещание" посчитали предложенную цену необоснованно высокой и обратились с заявлениями в Мурманское УФАС России.

ООО ТРК "Блиц" представило договор №142/763, заключенный 01.11.2006г. ОАО "Мурманские мультисервисные сети" с ЗАО ТРК "Блиц", согласно которому ЗАО ТРК "Блиц" (Компания) и ОАО "Мурманские мультисервисные сети" (Исполнитель) договорились о том, что Исполнитель предоставляет Компании услуги по доведению Программы до абонентов на территории с использованием технических средств телевизионной распределительной (кабельной) сети Исполнителя, а Компания передаёт Исполнителю неисключительное право на ретрансляцию программы передач Компании. Стоимость услуг Исполнителя составляла рублёвый эквивалент 100 долларов США в месяц. Цена за предоставленное Исполнителю право на ретрансляцию Программы составляла рублёвый эквивалент 100 долларов США в месяц.

ЗАО "Северо-западное вещание" представило договор №б/н, заключенный 01.12.2006г. с ОАО "Мурманские мультисервисные сети", согласно которому Телекомпания (ЗАО "Северо-западное вещание") оказывает Вещателю (ОАО "Мурманские мультисервисные сети") услуги по предоставлению сигнала для его включения в Пакет (совокупность телевизионных программ, распространяемых Вещателем на территории в соответствии с действующей лицензией). Стоимость услуг Телекомпании составляла 590 рубле в месяц.

Комиссией исследованы взаимоотношения сторон, связанные с:

1. кабельным телевизионным вещанием;
2. оказанием услуг связи для целей кабельного телевизионного вещания;
3. потреблением конечного продукта (телепередачи) абонентами.

Как следует из представленной Управлением Роскомнадзора по Мурманской области с письмом от 29.03.2010г. №06/05-2-0815 информации о лицензиях, выданных вещателям, осуществляющим вещание в сети кабельного телевидения ОАО «Мурманские мультисервисные сети», ООО ТРК "Блиц" является обладателем двух лицензий на осуществление телевизионного вещания: ТВ № 14398, действующая по 22.12.2013 и ТВ №13152, действующая по 06.03.2013, представляющих право на осуществление эфирного и кабельного вещания. ЗАО "Северо-западное вещание" представило Комиссии лицензии на осуществление телевизионного вещания от 31.01.2006г. Серия ТВ №9854 (телевидение эфирное), а также от 16.06.2009г. Серия ТВ №15101 (кабельное вещание).

В соответствии со статьёй 31 Закона РФ от 27.12.1991 N 2124-1 "О средствах массовой информации", лицензия на вещание дает ее держателю право, используя технические средства эфирного, проводного или кабельного телерадиовещания, в том числе находящиеся в его собственности, осуществлять с соблюдением лицензионных условий распространение продукции средств массовой информации, зарегистрированных в соответствии с данным Законом. Согласно статье 2 указанного Закона под средством массовой информации понимается периодическое печатное издание, радио-, теле-, видеопрограмма, кинохроникальная программа, иная форма периодического распространения массовой информации; под радио-, теле-, видео-, кинохроникальной программой понимается совокупность периодических аудио-, аудиовизуальных сообщений и материалов (передач), имеющая постоянное название и выходящая в свет (в эфир) не реже одного раза в год.

ОАО «Мурманские мультисервисные сети» на заседании Комиссии приводило довод о том, что согласно Условиям осуществления деятельности в соответствии с лицензией №47468 оно должно обеспечить предоставление абоненту распространение (доставки) сигналов программ телевизионного вещания и (или) радиовещания по кабельной сети связи до пользовательского (оконечного) оборудования. Однако, с точки зрения Комиссии, распространение сигнала программ - это деятельность оператора связи, т.е. техническое обеспечение доведение информации до абонента, осуществляемая в рамках оказания услуги связи для целей кабельного вещания. В то время как распространение продукции СМИ (телепрограмм) - это деятельность вещателя, которая подлежит лицензированию в соответствии с Законом РФ от 27.12.1991 N 2124-1 "О средствах массовой информации". ОАО «Мурманские мультисервисные сети» лицензию на право осуществления телевизионного вещания Комиссии не представило. Поэтому, по мнению Комиссии, деятельность вещателей и деятельность операторов связи следует различать.

С точки зрения Комиссии, участников сферы телевизионного вещания нельзя объединить в единый рынок, поскольку отсутствует такой необходимый критерий рыночного исследования как взаимозаменяемость продукции СМИ. Это не позволяет определить продуктовые границы рынка. Что касается потребителей продукции СМИ, то эта категория дифференцируется исключительно в зависимости от субъективных предпочтений населения. В таких условиях деятельность оператора связи можно определить достаточно однозначно. Оператор связи осуществляет единый комплекс мероприятий для оказания услуг как вещателям, так и потребителям продукции СМИ (абонентам) - т.е. оказывает услугу связи для целей кабельного вещания в соответствии с полученной лицензией.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.12.2006г. №785 утверждены Правила оказания услуг связи для целей телевизионного вещания и (или) радиовещания (далее - Правила оказания услуг связи для целей телевизионного вещания). Указанные правила регламентируют правоотношения на рассматриваемом Комиссией рынке, поскольку регулируют, в том числе, отношения между абонентом или вещателем и оператором связи, оказывающим услуги связи для целей кабельного телевизионного вещания, в случае заключения возмездного договора об оказании услуг связи для целей кабельного телерадиовещания. Кроме того, в отношении деятельности операторов связи, действующих на данном рынке применяются положения Федерального закона от 07.07.2003г. №126-ФЗ "О связи". Согласно статье 2 данного закона, оператор

связи - юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, оказывающий услуги связи на основании соответствующей лицензии.

Лицензия от 23.01.2007г. №47468, выданная Федеральной службой по надзору в сфере связи, даёт право ОАО «Мурманские мультисервисные сети» на осуществление деятельности по оказанию услуг связи для целей кабельного вещания. Таким образом, ОАО «Мурманские мультисервисные сети» является оператором связи в соответствии с российским законодательством о связи.

На основании поручения председателя Комиссии по рассмотрению дела №6 о нарушении антимонопольного законодательства в целях установления положения хозяйствующих субъектов на рынке услуг связи для целей кабельного вещания, оказываемых с использованием сетей кабельного телевидения в границах города Мурманска, был проведён анализ состояния конкуренции на указанном рынке в соответствии с Приказом ФАС РФ от 17.01.2007 N 5 "Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией".

В связи с целью анализа рынка услуг связи для целей кабельного вещания, географические границы исследуемого товарного рынка определены как территория муниципального образования город Мурманск. Временной интервал исследования рынка – 1, 2 полугодие 2008 года и 1, 2 полугодие 2009 года.

При проведении анализа рынка продуктовые границы исследуемого товарного рынка были определены следующим образом: услуги связи для целей кабельного вещания, оказываемые с использованием сетей кабельного телевидения в границах города Мурманска.

Согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг ОК 004-93 (в редакции от 01.02.2002), утвержденному Постановлением Госстандарта РФ от 06.08.1993 N 17 (Часть III разделы D (коды 3510000 - 3720000), E - Q, часть IV), рассматриваемый вид деятельности включён в подгруппу 642 группировки 64 "связь" раздела I, которая включает в себя виды деятельности, связанные с предоставлением услуг и работами, обеспечивающими передачу звука, изображения, данных или прочей информации через системы кабельной, радиотрансляционной, релейной или спутниковой связи. Включаются телефонная, телеграфная связь и телекс. Включается также техническое обслуживание сетей передачи звука, изображения и данных. Исключения: Производство радио- и телевизионных программ в сочетании или не в сочетании с трансляцией классифицировано в подгруппе <9213> ("Деятельность в области радио и телевидения").

В ходе обследования было установлено следующее.

На территории города Мурманска услуги связи для целей кабельного вещания с использованием сетей кабельного телевидения оказывает 5 организаций:

- ОАО «Мурманские мультисервисные сети»,
- ЗАО «Телекоммуникационные сети «Норднет»,
- ОАО «Колателеком»,
- ООО «ЭНЭФЭК»,
- ООО «Мурманск-Сигнал».

На момент окончания исследуемого временного периода (на конец 2009г) установлено, что указанные хозяйствующие субъекты имеют следующие доли на рассматриваемом рынке:

- ОАО «Мурманские мультисервисные сети» в натуральном выражении (исходя из количества абонентов) - 63,41%, в стоимостном - 76,70%;
- ЗАО «Телекоммуникационные сети «Норднет» в натуральном выражении (исходя из количества абонентов) - 16,27, в стоимостном - 9,41%;
- ОАО «Колателеком» в натуральном выражении (исходя из количества абонентов) - 10,83, в стоимостном - 10,95%;
- ООО «ЭНЭФЭК» в натуральном выражении (исходя из количества абонентов) - 5,99%, в стоимостном - 1,03%;
- ООО «Мурманск-Сигнал» в натуральном выражении (исходя из количества абонентов) - 3,49%, в стоимостном - 1,92%.

Согласно пункту 3.8.5. административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией критерием принятия решения Комиссией об установлении доминирующего положения хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара является его (их) положение на рынке, соответствующее условиям, указанным в пункте 3.2 данного Регламента. Согласно пункту 3.2. указанного Регламента, 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. Согласно части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-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. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим. Доля ОАО «Мурманские мультисервисные сети» на рынке услуг связи для целей кабельного вещания с использованием сетей кабельного телевидения в границах города Мурманска составляет в натуральном выражении 63,41%, т.е. более 50%. Доказательств того, что положение ОАО «Мурманские мультисервисные сети» на данном рынке не является доминирующим, Комиссии не представлено.

Изучив материалы дела, Комиссия приходит к выводу, что ОАО «Мурманские мультисервисные сети» (183038, г.Мурманск, пер. Терский, д.3; ИНН 5190145145) занимает доминирующее положение на рынке услуг связи для целей кабельного вещания с использованием сетей кабельного телевидения в границах города Мурманска.

Комиссии представлены действующие договоры, заключенные ОАО «Мурманские мультисервисные сети» с различными вещателями. Из условий представленных договоров следует, что они имеют различные предметы, но могут быть классифицированы по группам с однородным предметом. Так, условия ряда договоров предусматривают передачу ОАО «Мурманские мультисервисные сети» неисключительного права на использование программ, т.е. непосредственно регулируют отношения, связанные с осуществлением прав на результаты интеллектуальной деятельности, а ОАО «Мурманские мультисервисные сети» выполняет функции, свойственные вещателям. Данная группа не может быть оценена Комиссией с точки

зрения антимонопольного регулирования, поскольку согласно части 4 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», её требования не распространяются на действия по осуществлению исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Вторая группа договоров регулирует отношения вещателей с ОАО «Мурманские мультисервисные сети» только в рамках оказания услуг связи в соответствии с Правилами оказания услуг связи для целей телевизионного вещания. Эти договоры возмездные, предусматривающие оказание Вещателю услуг связи для целей кабельного вещания Оператором за плату, соответствуют исследованному рынку и поэтому являются предметом изучения Комиссией в рамках дела №6 о нарушении антимонопольного законодательства.

К данной группе относятся следующие договоры:

№п/п	наименование контрагента	№ договора	дата заключения договора	дата окончания договора	цена договора
1	ООО "ЭНЭФЭК"	2/2010	17.12.2009г.	31.12.2010г. с условием пролонгации	500 000 руб. в месяц
2	ООО "Предприятие кабельных сетей"	1/2010	14.12.2009г.	31.12.2010г. с условием пролонгации	500 000 руб. в месяц
3	ЗАО "ТВ сервис"	б/н	01.11.2009г.	31.12.2011г. с условием пролонгации	450 руб. в квартал
4	ООО "Телекомпания ТОПШОП ТВ"	М15/08	15.12.2008г.	15.02.2009г. с условием пролонгации на 1 год	35 000 руб. в месяц
5	ООО "ЮнионМедиа"	00-0127/05	01.03.2008г.	01.03.2009г. с условием пролонгации до 31 декабря каждого последующего года	118 руб. в год
6	ООО "Телеканал Первый Альтернативный"	011006/05	01.10.2006г.	01.10.2007г. с условием пролонгации	500 руб. в год

Таким образом, ОАО «Мурманские мультисервисные сети» установлены разные цены для вещателей на услугу связи для целей кабельного вещания в диапазоне от 118 рублей в год до 500 000 рублей в месяц.

Согласно пункту 6 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар, если иное не установлено федеральным законом.

Письмом от 06.04.2010 №248 ОАО «Мурманские мультисервисные сети» сообщило, что экономическое обоснование установления различных цен в правоотношениях между оператором связи и вещателем (телеканалом) в документальном виде не производилось. Ценообразование в договорах с вещателями зависит от результатов переговоров между сторонами, спроса и предложения, наличия заинтересованности в трансляции телеканала (как оператора (спрос абонентов), та и вещателя (желание вещателя доставлять сигнал до абонентов оператора связи)). ОАО «Мурманские мультисервисные сети» выразило не обоснование, что товар (телепрограммы) не могут конкурировать между собой, поскольку нацелены на различные аудитории. Поэтому стоимость ретрансляции может быть различной.

В отношении телеканалов ТВ-21-СТС (ЗАО "Северо-западное вещание") и Блиц-ТНТ (ООО ТРК "Блиц") ОАО «Мурманские мультисервисные сети» пояснило, что в связи с географическими особенностями местности, частотами, на которых транслируются сигналы этих каналов, принимаемый сигнал не пригоден для дальнейшей трансляции в кабельную сеть. В связи с этим приём указанных телеканалов ОАО «Мурманские мультисервисные сети» осуществляется со вспомогательной студии, расположенной по адресу ул.Скальная, дом 20, откуда сигнал передаётся по арендованным ВОЛС до головной станции, расположенной по адресу проезд Ледокольный дом 7.

В отношении телеканалов Арктик-ТВ (ООО "Предприятие кабельных сетей") и Море-Инфо (ООО "ЭНЭФЭК"), ОАО «Мурманские мультисервисные сети» пояснило, что сигнал указанных телеканалов принимается по арендованным ВОЛС с территории ОАО "Мурманский морской рыбный порт" (Рыбный порт, 8-я проходная) до головной станции, расположенной по адресу проезд Ледокольный дом 7.

С пояснениями представлены договоры на аренду "тёмного волокна", заключённые с ООО "ЭНЭФЭК" от 01.02.2010 №б/н (стоимость 400 000 рублей) и от 28.12.2009г. №б/н (стоимость 400 000 рублей за единицу "тёмного волокна").

Комиссия не может принять представленное ОАО «Мурманские мультисервисные сети» обоснование установления различных цен на услугу связи для целей кабельного вещания в отношении всех перечисленных выше (в таблице) шести договоров. Из указанного перечня договоров затраты на аренду ВОЛС (как следует из пояснений) необходимы только для оказания услуг ООО "ЭНЭФЭК" и ООО "Предприятие кабельных сетей". Однако, при этом Комиссии не представлен экономический расчёт, демонстрирующий зависимость цены договора с вещателем от стоимости аренды ВОЛС исходя из начальной цены услуги связи для целей кабельного вещания. В отношении договоров, заключённых с ЗАО "ТВ сервис" (№б/н от 01.11.2009г.), ООО "Телекомпания ТОПШОП ТВ" (№М15/08 от 15.12.2008г.), ООО "ЮнионМедиа" (№00-0127/05 от 01.03.2008г.), ООО "Телеканал Первый Альтернативный" (№011006/05 от 01.10.2006г.) обоснования установления различных цен не представлено.

Перечисленные хозяйствующие субъекты не обращались с заявлениями в Мурманское УФАС России, однако установление для них различных цен на одну и ту же услугу связи может повлечь ущемление интересов тех из них, кто платит больше.

Как следует из представленных документов, на момент принятия Комиссией решения по делу ОАО "Мурманские мультисервисные сети" заключён договор с ООО ТРК "Блиц" №1-01-10 от 08.02.2010г. о передаче неисключительных прав на

сообщение для всеобщего сведения по кабелю Сетевого программного блока Телекомпании. Указанный договор является смешанным и предусматривает, в том числе, как оказание услуги по доведению программы с использованием технических средств телевизионной распределительной (кабельной) сети, так и передачу неисключительного права на ретрансляцию программы передач ООО ТРК "Блиц". Данный договор не может исследоваться Комиссией на предмет соответствия антимонопольному законодательству, поскольку регулирует отношения, связанные с осуществлением прав на результаты интеллектуальной деятельности.

Согласно пояснениям ЗАО "Северо-западное вещание", до настоящего момента ведутся переговоры между ОАО "Мурманские мультисервисные сети" с единственным акционером ЗАО "Северо-западное вещание" - ООО "Медиа платформа" с предложениями снизить стоимость услуг ОАО "Мурманские мультисервисные сети", в том числе путём заключения смешанного договора. Представители ЗАО "Северо-западное вещание" пояснили, что переговоры не привели к решению вопроса; цена услуг связи ОАО "Мурманские мультисервисные сети" для ЗАО "Северо-западное вещание" остаётся 500 000 рублей, договор между сторонами не заключён.

По результатам рассмотрения дела Комиссия приходит к выводу о наличии факта необоснованного установления ОАО "Мурманские мультисервисные сети" различных цен на услуги связи для целей кабельного вещания, оказываемых с использованием сетей кабельного телевидения в границах города Мурманска. Федеральным законодательством прямо не предусмотрено право занимающих доминирующее положение хозяйствующих субъектов устанавливать разные цены на услуги связи для целей кабельного вещания. Рациональное обоснование установления различных цен, которое может быть принято Комиссией, в ходе рассмотрения дела ОАО "Мурманские мультисервисные сети" представлено не было. Согласно пункту 6 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар, если иное не установлено федеральным законом.

Комиссия считает, что поскольку такие действия ОАО "Мурманские мультисервисные сети" могут ущемлять интересы многих хозяйствующих субъектов - вещателей, по данному делу необходимо выдать предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства - прекратить необоснованное установление для вещателей различных цен на услугу связи для целей кабельного вещания.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49, статьёй 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать доминирующим положение ОАО "Мурманские мультисервисные сети" (183038, г.Мурманск, пер.Терский, 3) на рынке услуг связи для целей кабельного вещания, оказываемых с использованием сетей кабельного телевидения в границах города Мурманска.
2. Признать факт нарушения ОАО "Мурманские мультисервисные сети" (183038, г.Мурманск, пер.Терский, 3) пункта 6 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном установлении различных цен на услугу связи для целей кабельного вещания, оказываемых вещателям с использованием сетей кабельного телевидения в границах города Мурманска.
3. Выдать ОАО "Мурманские мультисервисные сети" (183038, г.Мурманск, пер.Терский, 3) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии: И.Н. Попова

Члены комиссии: А.Н. Плетешков, С.А. Симонин, О.А. Басавина