

ООО «АТЭКС ТВ»

<...>

ООО «Новинтех»

<...>

**11.03.2019 №2072/03-03**

## **РЕШЕНИЕ**

по делу № 03-03/02-18

о нарушении антимонопольного законодательства

26 февраля 2019 г. г. Ярославль

(изготовлено в полном объеме 11 марта 2019 г.)

Комиссия Ярославского УФАС России в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя Ярославского УФАС России  
Е.В. Гудкевич;

члены Комиссии: ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля  
Ярославского УФАС России Г.Н. Черногорова, государственный инспектор отдела  
антимонопольного контроля Ярославского УФАС России Ю.С. Ксенафонтова,

рассмотрев дело №03-03/02-18 возбужденное в отношении общества с  
ограниченной ответственностью «АТЭКС ТВ» <...>, по признакам нарушения пункта 3  
статьи 14.7 и 14.8 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите  
конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в незаконном  
использовании (разглашении) в письме № 82 от 16.08.2016 информации,  
обладателем которой является ООО «Новинтех» и которая получена <...>, имевшим  
доступ к указанной информации вследствие выполнения служебных обязанностей,  
а также получения денежных средств от абонентов, указанных в письме № 82 от  
16.08.2016, с которыми у ООО «АТЭКС ТВ» не заключен договор на оказание услуг  
кабельного вещания,

### **установила:**

дело № 03-03/02-18 возбуждено по заявлению ООО «Новинтех» (вх. № 6779 от  
16.06.2017).

Позиция и доводы ООО «Новинтех» изложены в заявлении и состоят в следующем.

ООО «Новинтех» оказывало услугу связи для целей кабельного вещания жителям г.  
Рыбинска Ярославской области на основании заключенных договоров оказания  
услуг связи. Выставление счетов на оплату оказанных услуг производилось с  
помощью ООО «Расчетно-процессинговые системы» на основании заключенного  
между ними договора (№ 05-РКО от 01.12.2012).

В период с 06.06.2016-31.08.2016 функции единоличного исполнительного органа

ООО «Новинтех» исполнял индивидуальный предприниматель <...>.

16.08.2018 ИП <...> от имени ООО «Новинтех» обратился в ООО «Расчетно-процессинговые системы» с просьбой снять начисления в отношении всех абонентов ООО «Новинтех», а также от имени ООО «АТЭКС ТВ» с просьбой данные платежи осуществить в пользу ООО «АТЭКС ТВ». Вместе с тем, на момент обращения ИП <...> в ООО «Расчетно-процессинговые системы» ООО «Новинтех» продолжало оказывать указанным абонентам услуги связи для целей кабельного вещания.

ИП <...>, исполняя функции единоличного исполнительного органа ООО «Новинтех», владел информацией об абонентах, которым ООО «Новинтех» оказываются услуги связи (реквизиты договоров, адреса абонентов, их фамилия, имя и отчество), а в дальнейшем, утратив функции единоличного исполнительного органа ООО «Новинтех», передал данную информацию ООО «АТЭКС ТВ».

ООО «АТЭКС ТВ» вменяемое нарушение не признало, правовая позиция изложена в письменных пояснениях (исх. №324 от 06.12.2018, исх. №345 от 21.12.2018, вх. №517 от 23.01.2019).

В ходе рассмотрения дела установлены следующие обстоятельства.

ООО «Новинтех» на основании лицензии №120638 предоставляет услуги связи для целей кабельного вещания. В соответствии с представленной ООО «Новинтех» информацией функции единоличного исполнительного органа ООО «Новинтех» в период с 08.06.2016 по 31.08.2016 исполнял <...>. Согласно договору № 05-РКО от 01.12.2012, заключенному между ООО «Новинтех» (Заказчик) и ООО «Расчетно-процессинговые системы» (Исполнитель), Исполнитель по поручению Заказчика принимает на себя обязательства по начислению и сбору платежей с населения за услуги кабельного телевидения в единых счетах-квитанциях на собственный расчетный счет и обязуется производить перечисление поступивших от населения денежных средств на расчетный счет Заказчика согласно условиям договора. Пунктом 1.3 договора № 05-РКО от 01.12.2012 определено, что начисление услуг производится согласно списку абонентов Заказчика.

ООО «АТЭКС ТВ» предоставляет услуги связи для целей кабельного вещания на основании лицензии № 134637. Согласно договору № 26-рко от 23.08.2016, заключенному между ООО «Расчетно-процессинговые системы» (Исполнитель) и ООО «АТЭКС ТВ» (Заказчик), Исполнитель по поручению Заказчика принимает на себя обязательства по начислению и сбору платежей с населения за услуги кабельного телевидения в единых счетах-квитанциях на собственный расчетный счет и обязуется производить перечисление поступивших от населения денежных средств на расчетный счет Заказчика согласно условиям договора. Письмом от 12.07.2017 № 267 ООО «АТЭКС ТВ» сообщило, что в период с 01.01.2016 единоличным исполнительным органом управляемого общества ООО «АТЭКС ТВ» является ООО «Управляющая компания «Дружба» в лице управляющего директора <...>.

Таким образом, <...> в период с 08.06.2016 по 31.08.2016 вследствие выполнения служебных обязанностей имел доступ к информации о перечне абонентов, находящихся на обслуживании у ООО «АТЭКС ТВ» и ООО «Новинтех».

16.08.2016 письмом №142 в адрес ООО «Расчетно-процессинговые системы» за

подписью <...> ООО «Новинтех» направило уведомление с просьбой снять начисления за услугу кабельного телевидения с 01.08.2016 согласно прилагаемому списку (5687 позиций).

В этот же день, письмом № 82 в адрес ООО «Расчетно-процессинговые системы» за подписью <...>, ООО «АТЭКС ТВ» направило уведомление с просьбой сделать начисления за услугу кабельного телевидения с 01.08.2016 согласно прилагаемому списку (5687 позиций).

Факт того, что на момент направления указанных писем, а также на момент принятия настоящего решения <...> владеет компьютерной базой абонентов кабельного телевидения и договорами об оказании услуг связи для целей кабельного вещания с абонентами (физическими лицами – 5687 человек), принадлежащими ООО «Новинтех» подтверждается решением Арбитражного суда Ярославского области от 28.07.2018 по делу <...>, а также постановлением об отказе в возбуждении уголовного дела от 04.04.2018 утвержденного заместителем начальника МУ МВД России «Рыбинское» - начальником полиции <...>.

На основании полученных уведомлений начисления ООО «Расчетно-процессинговые системы» платы за услугу кабельного телевидения абонентам ООО «Новинтех» прекращены. Получателем денежных средств по указанным абонентам стало ООО «АТЭКС ТВ».

Вместе с тем, подтверждения того, что абоненты расторгли договор с ООО «Новинтех» и заключили договор с ООО «АТЭКС ТВ», просили изменить получателя денежных средств за оказанные услуги кабельного вещания, ООО «АТЭКС ТВ» не представлено.

В связи с выявлением в действиях (бездействии) ООО «АТЭКС ТВ» по направлению в адрес ООО «Расчетно-процессинговые системы» письма № 82 от 16.08.2017 с просьбой произвести начисления за услугу кабельного телевидения с 01.08.2016 абонентам, с которыми у ООО «АТЭКС ТВ» не заключен договор на оказание услуг кабельного телевидения, признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 14.8 Закона о защите конкуренции, на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, Ярославское УФАС России выдало ООО «АТЭКС ТВ» предупреждение (исх. № 11245/03-04 от 18.09.2017) о необходимости в срок до 18 октября 2017 года прекращения указанных действий (бездействия) путем:

- отзыва письма № 82 от 16.08.2016, направленного Вами в ООО «Расчетно-процессинговые системы» с просьбой произвести начисления за услугу кабельного телевидения с 01.08.2016;

- направления в ООО «Расчетно-процессинговые системы» уведомления с указанием фактического количества абонентов, с которыми у ООО «АТЭКС ТВ» заключен договор на оказание услуг кабельного телевидения, по которым ООО «Расчетно-процессинговые системы» необходимо проводить начисление и сбор платежей за услуги кабельного телевидения.

В связи с выявлением в действиях ООО «АТЭКС ТВ» признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 14.7 Закона о защите конкуренции и с целью уточнения порядка исполнения предупреждения от

18.09.2017 № 11245/03-04 Ярославское УФАС России выдало ООО «АТЭКС ТВ» предупреждение (исх. № 11471/03-04 от 22.09.2017) о необходимости в срок до 18 октября 2017 года прекращения указанных действий (бездействия) путем:

- направления в ООО «Расчетно-процессинговые системы» уведомления о незаконном использовании или разглашении в письме № 82 от 16.08.2016 информации, обладателем которой является ООО «Новинтех» и которая получена <...>, имевшим доступ к указанной информации вследствие выполнения служебных обязанностей;

- прекращения использования информации, обладателем которой является ООО «Новинтех», а именно персональных данных (лицевых счетов, адресов, номера телефона) абонентов ООО «Новинтех» в количестве 5687 человек.

Письмом от 12.10.2017 № 352 ООО «АТЭКС ТВ» сообщило о выполнении предупреждения Ярославского УФАС России (исх. № 11245/03-04 от 18.09.2017) путем отзыва письма № 82 от 16.02.2016 в части абонентов по списку, прилагаемому к указанному письму и уведомлении ООО «Расчетно-процессинговые системы» о **количестве абонентов** (на 6 листах).

Вместе с тем, письмом от 12.12.2017 (вх. № 13358) ООО «Расчетно-процессинговые системы» сообщило, что ООО «АТЭКС ТВ» письмом от 24.10.2017 № 363 внесло изменения в письмо № 350 от 11.10.2017 в части даты письма № 82 от 16.08.2016, а также письмо № 351 от 11.10.2017 в части того, что начисления и сбор платежей необходимо производить абонентам за услуги кабельного телевидения **за исключением абонентов** по списку, направленному с письмом 11.10.2017 (на 6-ти листах).

Выданное предупреждение Ярославским УФАС России (исх. № 11245/03-04 от 18.09.2017) было направлено в ООО «АТЭКС ТВ» с целью устранения причин и условий, способствовавших возникновению нарушения, и принятию мер по устранению последствий указанного нарушения.

Действия ООО «АТЭКС ТВ» по направлению в ООО «Расчетно-процессинговые» системы письма № 351 от 11.10.2017 не являются действиями, направленными на исполнения предупреждения, так как письмом № 363 от 24.10.2017 ООО «АТЭКС ТВ» внесло в него изменения. В связи с направлением ООО «АТЭКС ТВ» указанного письма ООО «Расчетно-процессинговые» системы продолжает выставлять счета абонентам ООО «Новинтех» и перечислять полученные денежные средства в адрес ООО «АТЭКС ТВ». Таким образом, предупреждение выданное в адрес ООО «АТЭКС ТВ» не исполнено, поскольку последствия нарушения не устранены, наоборот, вследствие недобросовестных действий ООО «АТЭКС ТВ» нарушение продолжает существовать.

Вместе с тем, ответа от ООО «АТЭКС ТВ» о выполнении/невыполнении предупреждения от 22.09.2017 исх. № 11471/03-04 в Ярославское УФАС России не поступало.

В связи с этим Ярославское УФАС России направило в адрес ООО «АТЭКС ТВ» запрос от 19.01.2018 № 453/03-07 о представлении сведений о выполнении указанного предупреждения с приложением копий уведомлений, направленных в ООО «Расчетно-процессинговые системы», и подтверждением их направления.

Письмом от 06.02.2018 № 26 ООО «АТЭКС ТВ» сообщило, что в полной мере исполнило возложенную на него предупреждением обязанность по уведомлению ООО «Расчетно-процессинговые системы» и Ярославское УФАС России путем направления в адрес ООО «Расчетно-процессинговые системы» уведомления.

Вместе с тем, направленное ООО «АТЭКС ТВ» в адрес ООО «Расчетно-процессинговые системы» уведомление не содержало сведений о незаконном использовании или разглашении ООО «АТЭКС ТВ» в письме № 82 от 16.08.2016 информации, обладателем которой является ООО «Новинтех» и которая получена <...>, имевшим доступ к указанной информации вследствие выполнения служебных обязанностей.

На основании изложенного, и в соответствии с п. 8 статьи 39.1 Приказом № 34 от 15.02.2018 в отношении ООО «АТЭКС ТВ» было возбуждено дело № 03-03/02-18 по признакам нарушения антимонопольного законодательства, выразившемся в незаконном использовании (разглашении) в письме № 82 от 16.08.2016 информации, обладателем которой является ООО «Новинтех» и которая получена <...>, имевшим доступ к указанной информации вследствие выполнения служебных обязанностей, а также получения денежных средств от абонентов, указанных в письме № 82 от 16.08.2016, с которыми у ООО «АТЭКС ТВ» не заключен договор на оказание услуг кабельного вещания.

Решением Арбитражного суда Ярославской области 24.07.2018 (изготовлено в полном объеме 28.07.2018) по делу №<...> на ИП <...> возложена обязанность по передаче в адрес ООО «Новинтех» компьютерной базы абонентов кабельного телевидения (как физических, так и юридических) за период с 27.05.2002 по 31.08.2016 и договоров об оказании услуг связи для целей кабельного телевидения с абонентами (физическими лицами – 5687 человек), действующие на 16.08.2016. Постановлением арбитражного суда апелляционной инстанции от 09.11.2018 решение Арбитражного суда Ярославской области от 28.07.2018 по делу № <...> оставлено без изменения.

Позиция ООО «АТЭКС ТВ» представлена на заседаниях Комиссии по рассмотрению дела №03-03/02-17 и в письменных пояснениях (исх. №324 от 06.12.2018, исх. №345 от 21.12.2018, вх. №517 от 23.01.2019, исх. №36 от 25.02.2019) и заключается в следующем.

С вменяемым правонарушением ООО «АТЭКС ТВ» не согласно, вместе с тем, Общество не отрицает факт направления письма в адрес ООО «Расчетно-процессинговые системы» с просьбой производить начисления за оказание услуг связи для целей кабельного вещания абонентам ООО «Новинтех» в адрес ООО «АТЭКС ТВ». При этом, данное письмо было направлено в связи с тем, что фактически услуга спорным абонентам оказывалась не ООО «Новинтех», а ООО «АТЭКС ТВ». ООО «АТЭКС ТВ» также указывает на то, что в связи с отсутствием возможности вещания ООО «Новинтех» по независящим от него причинам, вещание ООО «Новинтех» было невозможно и абонентам было предложено заключить договоры с ООО «АТЭКС ТВ», что абонентами и было сделано.

Ярославское УФАС России довод ООО «АТЭКС ТВ» не принимает по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 1 статьи 44 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ

«О связи» (далее – Закон о связи) на территории Российской Федерации услуги связи оказываются операторами связи пользователям услугами связи **на основании договора об оказании услуг связи**, заключенного в соответствии с гражданским законодательством и правилами оказания услуг связи.

ООО «АТЭКС ТВ» оказывает услуги связи для целей кабельного вещания на основании лицензии № 134637, в связи с чем, в силу пункта 12 статьи 2 Закона о связи является оператором связи.

Согласно пункту 1 статьи 44 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи» на территории Российской Федерации услуги связи оказываются операторами связи пользователям услугами связи на основании договора об оказании услуг связи, заключенного в соответствии с гражданским законодательством и правилами оказания услуг связи.

Пунктом 16 Правил оказания услуг связи для целей телевизионного вещания и (или) радиовещания, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 22.12.2006 №785 (далее – Правила), предусмотрено, что для заключения договора заявитель подает оператору связи заявление, форма которого устанавливается оператором связи.

Оператор связи обязан зарегистрировать заявление. Порядок регистрации заявлений о заключении договора устанавливается оператором связи.

Оператор связи не вправе отказать заявителю в приеме и рассмотрении заявления о заключении договора и (или) потребовать от заявителя предъявления каких-либо документов к заявлению.

Согласно пункту 17 Правил договор, заключаемый с гражданином, является публичным.

В соответствии с пунктом 18 Правил оператор связи в срок, не превышающий 30 дней со дня регистрации заявления о заключении договора, осуществляет проверку наличия технической возможности предоставления заявителю доступа к сети связи телерадиовещания. При наличии технической возможности оператор связи направляет в указанный срок заявителю уведомление о предполагаемом сроке заключения договора.

Таким образом, у ООО «АТЭКС ТВ» имеется прямая обязанность заключения договора на оказание услуг связи с абонентами, подавшими соответствующую заявку.

Вместе с тем, ООО «АТЭКС ТВ» не представлены документы, подтверждающие направление гражданами, указанными в перечне, переданном в адрес ООО «Расчетно-процессинговые системы» письмом №82 от 16.08.2016 (в количестве 5687 абонентов), соответствующей заявки на заключение договора об оказании услуг связи с ООО «АТЭКС ТВ».

Кроме того, письмом №267 от 12.07.2017 ООО «АТЭКС ТВ» представило антимонопольному органу сведения о количестве заключенных договоров об оказании услуг связи ежемесячно за период с 01.01.2016 по 01.07.2017: всего – 1540 договоров, из них в августе 2016 г. – 88.

С учетом вышеуказанного, Комиссия Ярославского УФАС России критически относится к представленным 24.12.2018 копиям договоров об оказании услуг связи с абонентами.

При этом, согласно пункту 45 Правил оператор связи и абонент или вещатель вправе в любое время по соглашению сторон расторгнуть договор при условии оплаты оказанных услуг связи для целей телерадиовещания. Как установлено материалами дела, в адрес ООО «Новинтех» от абонентов не поступало заявлений о расторжении договоров и ООО «Новинтех» в свою очередь данные договоры не расторгал, в связи с чем договоры на оказания услуг связи между абонентами и ООО «Новинтех» продолжают свое действие.

Довод ООО «АТЭКС ТВ» об отсутствии у ООО «Новинтех» договоров, предоставляющих право вещания своим абонентам телеканалов, противоречит имеющимся в материалах дела объяснениям <...>., изложенным в постановлении об отказе в возбуждении дела уголовного дела от 04.04.2018.

Кроме того, как установлено антимонопольным органом, на рынке оказания услуг кабельного вещания осуществляют (могут осуществлять) деятельность иные хозяйствующие субъекты-конкуренты, чьи предпринимательские интересы были ущемлены (могли быть ущемлены), поскольку клиентская база ООО «Новинтех» была передана <...> ООО «АТЭКС ТВ».

На основании вышеизложенного Комиссия Ярославского УФАС России приходит к выводу об отсутствии у ООО «АТЭКС ТВ» правомерных оснований для направления в адрес ООО «Расчетно-процессинговые системы» уведомления о начислении и сборе платежей абонентов ООО «Новинтех».

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона от 26 июля 2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с пунктом 5 названной статьи хозяйствующий субъект - индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Из пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции следует, что конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Частью 3 статьи 1 ГК РФ определено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной

собственности от 20.03.1883 актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Согласно пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестная конкуренция - это любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Для квалификации деяния в качестве недобросовестной конкуренции необходимо, чтобы хозяйствующие субъекты являлись конкурентами, то есть находились в одном сегменте товарного рынка и действия лица, совершившего данное деяние, противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, а также чтобы совершенные действия причинили или реально могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта-конкурента.

В соответствии с пунктом 3 статьи 14.7 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с незаконным получением, использованием или разглашением информации, составляющей коммерческую или иную охраняемую законом тайну, в том числе использование или разглашение указанной информации, обладателем которой является другой хозяйствующий субъект-конкурент и которая получена от лица, имеющего или имевшего доступ к указанной информации вследствие выполнения служебных обязанностей, если не истек установленный законом или договором срок ее неразглашения.

В соответствии со статьей 14.8 Закона о защите конкуренции не допускаются иные формы недобросовестной конкуренции наряду с предусмотренными статьями 14.1 - 14.7 настоящего Федерального закона.

Таким образом, действия ООО «Атэкс ТВ» по направлению в адрес ООО «Расчетно-процессинговые системы» письма №82 от 16.08.2016 с просьбой произвести начисления за услугу кабельного вещания с 01.08.2016 абонентам, с которыми у ООО «Атэкс ТВ» не заключен договор на оказание услуг кабельного вещания, образуют состав нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного пунктом 3 статьи 14.7 и статьей 14.8 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, статьей 49 Закона о защите конкуренции,

**решила :**

1. Признать ООО «АТЭКС ТВ» нарушившим пункт 3 статьи 14.7 Закона о защите конкуренции.



2. Признать ООО «АТЭКС ТВ» нарушившим статью 14.8 Закона о защите конкуренции.

3. Передать должностному лицу Ярославского УФАС России материалы дела для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Председатель Комиссии Е.В. Гудкевич

Члены Комиссии Г.Н. Черногорова

Ю.С. Ксенафонтова

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения. Дела об обжаловании решения антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду. Решение территориального антимонопольного органа может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.