РЕШЕНИЕ

г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Резолютивная часть решения оглашена «27» августа 2019 г.

В полном объеме решение изготовлено «10» сентября 2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...>;

Члены Комиссии: <...>;

<...>;

<...>.

при ведении протокола с использованием аудиозаписи,

при участии:

<...> – представителя федерального государственного унитарного предприятия «Российская телевизионная и радиовещательная сеть»,

рассмотрев дело № 27/А-10-2018, возбужденное по признакам нарушения федеральным государственным унитарным предприятием «Российская телевизионная и радиовещательная сеть» (РТРС) в лице филиала «Кемеровский областной радиотелевизионный передающий центр» (650036, г. Кемерово, ул. Телецентр, строение 5) (далее – Кемеровский ОРТПЦ), пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (ФЗ № 135-ФЗ)

УСТАНОВИЛА:

в результате рассмотрения заявления ООО «Кузбассвязьуголь» в действиях Кемеровского ОРТПЦ установлены признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 ФЗ № 135-ФЗ, выразившихся в навязывании ООО «Кузбассвязьуголь» невыгодных условий договоров: № 04-687-16 на оказание услуг от 01.10.2016 г. (в последующем № 04-717-17 на оказание услуг от 23.03.2017); № 04-722-17 об оказании услуг по обеспечению функционирования оборудования и предоставлению доступа к комплексу ресурсов РТРС от 07.04.2017 г., в части навязывания услуг Кемеровского ОРТПЦ, определенных данными договорами, в которых ООО «Кузбассвязьуголь» не нуждалось, поскольку заключением данных договоров, Кемеровским ОРТПЦ было обусловлено заключение с ООО «Кузбассвязьуголь» договора № 04-688-16 от 03.10.2016 о присоединении и взаимодействии сетей связи операторов обязательных общедоступных телерадиоканалов, а также навязывании условий схемы присоединения сети ООО «Кузбассвязьуголь» к сети Кемеровского ОРТПЦ, приведенной в технических условиях от 03.10.2016 г., выданных Кемеровским ОРТПЦ ООО «Кузбассвязьуголь», противоречащей требованиям пункта 2 статьи 19.1 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Закон о связи), в

части определения точки ввода кабеля ООО «Кузбассвязьуголь» на территорию Кемеровского ОРТПЦ и определения точки присоединения сетей, но не урегулирования порядка соединения данных точек.

В связи с вышеизложенным Кемеровскому ОРТПЦ выдано предупреждение исх. № 05/5463 от 06.06.2018 о прекращении указанных действий в срок до 26.06.2018 г. (далее – Предупреждение).

26.06.2018 г. от Кемеровского ОРТПЦ поступило уведомление исх. № 27-01/31п от 26.06.2018 о невозможности исполнения Предупреждения. Кроме того, Кемеровский ОРТПЦ указал, что обратится в арбитражный суд с заявлением о признании Предупреждения недействительным.

27.06.2018 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление Кемеровского ОРТПЦ, адресованное Арбитражному суду Кемеровской области, о признании Предупреждения недействительным.

Определением Арбитражного суда Кемеровской области от 02.07.2018 г. заявление Кемеровского ОРТПЦ принято, возбуждено производство по делу № А27-13073/2018.

Согласно части 8 статьи 39.1 ФЗ № 135-ФЗ в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения. В связи с чем приказом Кемеровского УФАС России от 10.07.2018 № 102 возбуждено дело № 27/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Кемеровским ОРТПЦ пункта 3 части 1 статьи 10 ФЗ № 135-ФЗ, выразившегося в навязывании ООО «Кузбассвязьуголь» невыгодных условий договоров: № 04-687-16 на оказание услуг от 01.10.2016 г. (в последующем № 04- 717-17 на оказание услуг от 23.03.2017); № 04-722-17 об оказании услуг по обеспечению функционирования оборудования и предоставлению доступа к комплексу ресурсов РТРС от 07.04.2017 г., в части навязывания услуг Кемеровского ОРТПЦ, определенных данными договорами, в которых ООО «Кузбассвязьуголь» не нуждалось, поскольку заключением данных договоров, Кемеровским ОРТПЦ было обусловлено заключение с ООО «Кузбассвязьуголь» договора № 04-688-16 от 03.10.2016 о присоединении и взаимодействии сетей связи операторов обязательных общедоступных телерадиоканалов, а также навязывании условий схемы присоединения сети ООО «Кузбассвязьуголь» к сети Кемеровского ОРТПЦ, приведенной в технических условиях от 03.10.2016 г., выданных Кемеровским ОРТПЦ ООО «Кузбассвязьуголь», противоречащей требованиям пункта 2 статьи 19.1 Закона о связи, в части определения точки ввода кабеля ООО «Кузбассвязьуголь» на территорию Кемеровского ОРТПЦ и определения точки присоединения сетей, но не урегулирования порядка соединения данных точек.

Определением от 16.07.2018 г. к участию в рассмотрении настоящего дела привлечены: в качестве ответчика - Кемеровский ОРТПЦ; в качестве заявителя - ООО «Кузбассвязьуголь».

В связи с рассмотрением в Арбитражном суде Кемеровской области дела № А27-

13073/2018 о признании Предупреждения недействительным, определением от 16.07.2018 г. рассмотрение дела № 27/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства приостановлено до вступления в силу решения Арбитражного суда Кемеровской области по делу № А27-13073/2018.

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 19.12.2018 г. по делу № А27-13073/2018 Предупреждение признано недействительным. Постановлением Седьмого арбитражного апелляционного суда от 13.03.2019 г. указанное решение Арбитражного суда Кемеровской области от 19.12.2018 г. оставлено в силе в полном объеме. Постановлением Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 12.08.2019 г. решение Арбитражного суда Кемеровской области от 19.12.2018 г. и постановление Седьмого арбитражного апелляционного суда от 13.03.2019 г. оставлены в силе в полном объеме.

Определением от 12.08.2019 г. рассмотрение дела № 27/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства было возобновлено, назначено на 27.08.2019 г. на 11 часов 00 минут.

27.08.2019 г. от Кемеровского ОРТПЦ поступило ходатайство о прекращении производства по делу, в связи с отсутствием в рассматриваемых действиях Кемеровского ОРТПЦ нарушения требований антимонопольного законодательства.

27.08.2019 г. ООО «Кузбассвязьуголь» направило ходатайство о рассмотрении дела № 27/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства в отсутствие своего представителя.

При рассмотрении 27.08.2019 г. дела № 27/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства представитель Кемеровского ОРТПЦ полностью поддержал представленное ходатайство.

Изучив материалы дела № 27/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства, выслушав представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее:

в соответствии с решением Арбитражного суда Кемеровской области от 19.12.2018 г. по делу № А27-13073/2018 согласно пункту 2 статьи 19.1 Закона о связи именно РТРС наделено правом определять точку присоединения сетей связи и параметры технических средств приема сигнала операторов обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов (далее - ООК).

Учитывая то, что точка присоединения является единой для всех операторов связи и находится на территории РТРС, то для осуществления присоединения сетей сеть ООО «Кузбассвязьуголь» должна быть непосредственно соединена с точкой ввода, соответственно, определить порядок присоединения сетей без определения точки ввода кабеля ООО «Кузбассвязьуголь» на территорию РТРС невозможно.

При таких условиях указание Кемеровским УФАС России на совершение РТРС действий по выдаче ООО «Кузбассвязьуголь» технических условий, содержащих исключительно только сведения о точке присоединения сетей, без точки ввода кабеля заявителя на территорию Кемеровского ОРТПЦ является неисполнимым, а также не учитывает положения Приказа Минкомсвязи России от 01.09.2015 № 326

(далее – Приказ № 326), указанного в пункте 2 статьи 19.2 Закона о связи.

Согласно пункту 3 Приказа № 326, наличие конструктивных возможностей сооружений связи для установки дополнительного оборудования и обустройства кабельного ввода, где размещаются средства связи РТРС, образующие точку присоединения с сетью оператора ООК, являются одним из критериев определения технической возможности присоединяющегося к сети связи РТРС оператора ООК (в рассматриваемом случае - ООО «Кузбассвязьуголь») принять сигнал путем присоединения своей сети связи оператора ООК к сети связи оператора, осуществляющего наземную трансляцию ООК.

При этом нормативно не установлен состав выдаваемых РТРС технических условий на присоединение сетей связи.

РТРС также не имеет возможности выполнить Предупреждение путем выдачи заключения об отсутствии технической возможности передачи сигнала ООК путем присоединения своей сети связи к сети РТРС, поскольку это будет противоречить положениям нормативно-правовых актов в области связи и разъяснениям Минкомсвязи России.

Направленные в адрес Оператора предложения о порядке организации схемы доставки сигнала ООК до сети Оператора не могут быть расценены как навязывание оператору ООК ненужных ему услуг, поскольку ФЗ № 135-ФЗ связывает термин «навязывание» с действиями субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке, экономически или технологически необоснованными. Между тем, рассматриваемые действия РТРС были направлены на фактическое присоединение сетей связи ООК РТРС и ООО «Кузбассвязьуголь», не лишали ООО «Кузбассвязьуголь» возможности предложить свою схему, в отношении которой имеется техническая возможность реализации с учетом состояния технического здания Кемеровского ОРТПЦ в г. Кемерово.

Судом указано также на отсутствие признаков навязывания ООО «Кузбассвязьуголь» со стороны Кемеровского ОРТПЦ невыгодных условий договоров: № 04-687-16 на оказание услуг от 01.10.2016 г. (в последующем № 04-717-17 на оказание услуг от 23.03.2017); № 04-722-17 об оказании услуг по обеспечению функционирования оборудования и предоставлению доступа к комплексу ресурсов РТРС от 07.04.2017 г., поскольку РТРС предлагая к заключению вышеперечисленные договоры на оказание услуг, связанных с размещением оборудования ООО «Кузбассвязьуголь», предоставлением доступа к ресурсам РТРС не вышел за допустимые пределы осуществления гражданских прав.

Таким образом, судами трех инстанций установлено отсутствие нарушения требований антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях Кемеровского ОРТПЦ.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 ФЗ № 135-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 27/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием нарушения антимонопольного

законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях Федерального государственного унитарного предприятия «Российская телевизионная и радиовещательная сеть» в лице филиала «Кемеровский областной радиотелевизионный передающий центр» ИНН 7717127211.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.