

РЕШЕНИЕ
по делу № 07-01/10-249/10 о нарушении
антимонопольного законодательства г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «28» апреля 2011 года
В полном объеме решение изготовлено «13» мая 2011 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Москве по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 07-01/10-249/10 по признакам нарушения Ордена Трудового Красного Знамени Федеральное государственное унитарное предприятие «МОСКОВСКАЯ ГОРОДСКАЯ РАДИОТРАНСЛЯЦИОННАЯ СЕТЬ» (далее по тексту – ФГУП «МГРС») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступили обращения граждан Москвы с жалобами на действия ФГУП «МГРС» в части:

- навязывания услуги проводного радиовещания посредством её включения в единый платежный документ (далее - ЕПД) без согласия заявителей;
- необоснованного взимания платы за отключение радиоточки;
- усложненного порядка расторжения договора услуг связи проводного радиовещания, предусматривающего необходимость гражданина лично представить в окно приема населения ФГУП «МГРС», расположенное по адресу: г. Москва, ул. Усиевича, д.18А, комплект документов, состав которого необоснован;
- создания дискриминационных условий отключения радиоточек для абонентов, осуществляющих оплату услуг связи проводного радиовещания, оказываемых ФГУП «МГРС» посредством единого платежного документа, в сравнении с иными абонентами, для которых предусмотрен безвозмездный отказ от услуги связи проводного радиовещания.

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу №07-01/10-249/10 о нарушении антимонопольного законодательства, а также привлеченных лиц, Комиссия установила следующее.

ФГУП «МГРС» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава.

В соответствии с пунктом 1.3 Устава ФГУП «МГРС», предприятие является организацией, преследующей извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности.

Согласно пункту 2.2 Устава, ФГУП «МГРС» осуществляет деятельность в области электросвязи, деятельность в области радиовещания и телевидения. Указанные виды деятельности ФГУП «МГРС» осуществляет на основании лицензий № 52319 «Услуги связи для целей проводного радиовещания» (выдана Федеральной службой по надзору в сфере массовых коммуникаций, связи и охраны культурного наследия со сроком действия с 31.10.2007 по 31.10.2012) и № 76242 «Услуги связи для целей кабельного вещания» (выдана Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций со сроком действия с 02.06.2010 по 02.06.2015).

ФГУП «МГРС» оказывает услуги связи проводного радиовещания на основании

публичного договора. Действующая редакция договора утверждена приказом ФГУП «МГРС» от 29.07.2010 № 333. Положение о взимании платы за отключение радиоточки содержится в пункте 7.4 публичного договора, согласно которому договор считается расторгнутым с момента зачисления на расчетный счет «Оператора связи» полной суммы оплаты фактически понесенных «Оператором связи» расходов по оказанию «Абоненту» услуг связи проводного радиовещания и суммы оплаты работ «Оператора связи» по отключению радиоточек, размер которых устанавливается согласно тарифам, действующим на момент расторжения Договора.

Плата за отключение радиоточки была введена приказом ФГУП «МГРС» от 07.03.2008 № 66 с 15.03.2008 в размере 25,96 руб (включая НДС) для населения, 100 рублей (без учета НДС) – для юридических лиц.

С 01.09.2008 для населения размер указанной платы был увеличен до 50 рублей (включая НДС).

С 01.01.2009 на основании приказа от 12.11.2008 тариф на отключение радиоточки стал составлять 60,00 руб (включая НДС) для населения, 200 рублей (без учета НДС) – для юридических лиц.

В результате проведенного анализа состояния конкуренции на рынке услуг связи проводного радиовещания установлено следующее, что ФГУП «МГРС» в течение 2008-2010 годов на рынке услуг связи проводного радиовещания в границах присоединенной радиотрансляционной сети в административных границах Москвы имеет стабильную долю, составляющую 100 %. Положение ФГУП «МГРС» на рынке услуг связи проводного радиовещания в границах присоединенной радиотрансляционной сети в административных границах Москвы является доминирующим.

1. Один из заявителей в жалобе указал на то, что взимание платы за отключение осуществляется ФГУП «МГРС» выборочно и является обязательным только для абонентов, осуществляющих оплату услуги проводного радиовещания посредством единого платежного документа.

Так, оплата выключения радиоточки не потребовалось при отказе от услуг связи проводного радиовещания жильцам многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: г. Москва, ул. Ефремова, д.12. В указанном доме ЖСК «Каучук-2», осуществляющий оказание жилищных и коммунальных услуг, самостоятельно формирует платежные документы.

Заявитель и другие жильцы для отключения радиоточки в квартире, расположенной в указанном доме, подали 10.02.2010 от имени ЖСК «Каучук-2» заявления в ФГУП «МГРС» о расторжении договора на оказание услуг связи проводного радиовещания с ФГУП «МГРС», и с 01.03.2010 указанные заявления были удовлетворены без требования об оплате отключения радиоточек, что подтверждается извещениями об отключении радиоточек.

Оплаты отключения радиоточки и явки в окно приема населения ФГУП «МГРС», расположенное по адресу: г. Москва, ул. Усиевича, д.18а, не потребовалось.

Для отключения радиоточки в квартире, расположенной в доме по адресу г. Москва, ул. Фрунзенская, д.3, кв. 7, Заявитель обратился 08.10.2009 в ГУ «ИС района Хамовники» с заявлением об исключении услуги «радио и оповещение» из ЕПД в связи с отказом от данной услуги с 01.11.2009. В ответ ГУ «ИС района Хамовники» уведомило о необходимости обращения к поставщику услуги (ФГУП «МГРС»). На заявление гражданина от 10.02.2010, направленное в адрес ФГУП «МГРС», о том, что он в одностороннем порядке расторгает договор на оказание услуг связи

проводного радиовещания ответчик письмом сообщил, что в соответствии с принятым порядком выключения и прекращения оплаты услуг связи проводного радиовещания, гражданину необходимо предъявить в окно приема населения ФГУП «МГРС» по адресу: г. Москва, ул. Усиевича, д.18а следующие документы:

- заполненное по установленной форме заявление на выключение радиоточки;
- паспорт заявителя;
- справку об отсутствии задолженности (из ЕИРЦ или ЖСК);
- квитанция об оплате выключения радиоточки.

ФГУП «МГРС» указало, что установленная процедура по отключению радиоточек одинакова как для физических лиц, осуществляющих оплату услуг связи проводного радиовещания по ЕПД, сформированному ГУ ИС районов, так и для жителей, производящих оплату по другим платежным документам, формируемым самостоятельно ЖСК, ТСЖ.

В пояснениях от 26.04.2011 № 01-1-27/2460 ответчик сообщил, что между ЖСК «Каучук-2» и ФГУП «МГРС» заключен договор на эксплуатационно-техническое обслуживание абонентских радиоточек, сбор и перечисление абонентской платы за пользование ими от 27.03.2007 №3613. Данный договор был заключен до установления платы за отключение радиоточки и в соответствии с его условиями отключение радиоточки производится ФГУП «МГРС» бесплатно.

Как отметило ФГУП «МГРС», в условиях действующего договора с ЖСК, ЖСК «Каучук-2» достаточно написать письмо или заявление об уменьшении количества радиоточек, с указанием отсутствия задолженности у лиц, желающих отключиться.

Таким образом, по данным ФГУП «МГРС», в многоквартирном жилом доме, расположенном по адресу: г. Москва, ул. Ефремова, д.12, от услуги связи проводного радиовещания без оплаты тарифа за отключение радиоточки было отключено 10 граждан.

Таким образом, установлено, ФГУП «МГРС» условие пункта 7.4 Публичного договора о взимании платы за отключение радиоточки одновременно:

- не применялось по отношению к гражданам, отключающим радиоточку в многоквартирном жилом доме, расположенном по адресу: г. Москва, ул. Ефремова, д.12;
- применялось по отношению к гражданам, отключающим радиоточку в многоквартирном жилом доме, расположенном по адресу: г. Москва, ул. Фрунзенская, д.3.

Вместе с тем, в соответствии с частью 1 статьи 45 Федерального закона от 07.07.2003 №126 «О связи» договор об оказании услуг связи, заключаемый с гражданами, является публичным договором. Условия такого договора должны соответствовать правилам оказания услуг связи.

Согласно части 2 статьи 426 Гражданского кодекса Российской Федерации, цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

Усложненный порядок отключения радиоточек и требование об оплате отключения радиоточек для одних граждан поставило их в дискриминационные условия в сравнении с гражданами, проживающими по адресу: г. Москва, ул. Ефремова, д.12, привело к ущемлению их интересов.

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом

которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе создание дискриминационных условий.

2. В обоснование взимания платы за отключение радиоточек ФГУП «МГРС» сообщило, что несет фактические расходы по их отключению, которые необходимо компенсировать.

ФГУП «МГРС» представило расчеты-обоснования установленных тарифов. Согласно письменным пояснениям ФГУП «МГРС» от 19.04.2011 № 01-1-27/2222 при установлении тарифов используется плановая себестоимость, определяемая в начале планируемого периода исходя из плановых норм расходов и иных плановых показателей на период.

Среди статей доходов, представленных в расчетах-обоснованиях, отключение радиоточки – единственная услуга, оказание которой не создает потребительскую ценность.

Рост тарифа на отключение радиоточки для населения с 01.01.2009 на 20 % обоснован соразмерным увеличением окладов сотрудников. При этом тарифы для юридических лиц в это же время выросли на 100 %. Таким образом, тариф для юридических лиц стал в 4 раза выше, чем для населения.

Отличие величины тарифа на отключение радиоточки для юридических лиц от тарифа для населения до 01.09.2009 было объяснено необходимостью несения дополнительных затрат по оформлению нарядов, которые составляли 50 % себестоимости услуги. В результате рост указанного тарифа с 01.01.2009 в структуре плановой себестоимости, обосновывающей тариф для юридических лиц, появились дополнительные статьи затрат.

Вместе с тем, как установлено, при отключении радиоточки состав действий одинаков как для населения, так и для юридических лиц. Наряды оформляются также и для отключения радиоточек населению. В материалах дела имеются наряды на отключение радиоточек гражданам, представленные ФГУП «МГРС» от 01.09.2010 № 125875, от 01.09.2010 № 125883, от 03.09.2010 № 126561 и др.

С 01.07.2010 в утвержденных ФГУП «МГРС» тарифах стоимость услуг связи проводного радиовещания для юридических лиц стала выше, чем для населения. Ранее указанные тарифы были равны. Экономического либо технологического обоснования дифференциации платы не установлено.

В соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», запрещаются действия (бездействие) 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.

3. В материалах дела имеется письмо Управления Роскомнадзора по Москве и Московской области, которым ФАС России уведомляется о том, что в ФГУП «МГРС» был направлен запрос информации для установления обоснованности действий оператора проводного радиовещания по демонтажу оборудования с выездом сотрудника к абоненту с целью прекращения оказания услуг связи. В представленных ФГУП «МГРС» пояснениях, направленных в адрес Управления

Роскомнадзора по Москве и Московской области указано, что в состав расходов, которые несет ФГУП «МГРС» при отключении радиоточки, входят работы по демонтажу проводки и розетки, установленных в квартире абонента.

Представленный в адрес Управления Роскомнадзора по Москве и Московской области расчет-обоснование сумм, взимаемых за выключение радиоточек, не содержит работ по демонтажу линий и оборудования по месту расположения абонента.

На основании изложенного, Управление Роскомнадзора по Москве и Московской области делает вывод о необоснованности взимания денежных средств за отключение радиоточки.

В письменных пояснениях ФГУП «МГРС» указывает, что работы по отключению радиоточки не являются отдельной услугой, и осуществляются в рамках оказания услуги связи проводного радиовещания. ФГУП «МГРС», в обоснование возмездности работ по отключению радиоточек, ссылается на Правила технической эксплуатации сетей проводного вещания, утвержденных приказом Министерства связи Российской Федерации от 23.03.1997 № 44. Согласно пункту 3.2.3 указанных правил, установка, перестановка, демонтаж и выключение радиоточек выполняется предприятиями связи после оплаты соответствующих услуг по действующим тарифам или на договорной основе.

В пояснениях ФГУП «МГРС» указывает на то, что пунктом 28 Правил оказания услуг связи проводного вещания, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.06.2005 №353, установлено, что абонент вправе расторгнуть договор в одностороннем порядке при условии оплаты фактически понесенных оператором связи расходов по оказанию этому абоненту услуг связи проводного радиовещания. Поскольку работы по отключению радиоточки не являются отдельной услугой, и осуществляются в рамках оказания услуги связи проводного радиовещания, то требование оплаты таких работ законно и такие работы должны быть оплачены.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 32 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» услуга связи представляет собой деятельность по приему, обработке, хранению, передаче, доставке сообщений электросвязи или почтовых отправлений.

Отключение радиоточки не является деятельностью по приему, обработке, хранению, передаче, доставке сообщений электросвязи или почтовых отправлений, следовательно, не является услугой связи.

Аналогичный вывод, о том, что работы по отключению радиоточки услугой связи не являются, содержится в письме Роскомнадзора от 01.02.2011 № КА 01571. Роскомнадзор сообщает, что работы по отключению радиоточки являются предметом отношений, регулируемых гражданским законодательством и не входят в компетенцию Роскомнадзора.

С учетом того, в соответствии с пунктом 5.1.1.1. Положения о Федеральной службе по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 16.03.2009 № 228, к полномочиям Роскомнадзора относится государственный контроль и надзор за соблюдением законодательства Российской Федерации в сфере средств массовой информации и массовых коммуникаций, телевизионного вещания и радиовещания, работы по отключению радиоточки никак не связаны с оказанием услуг связи.

Деятельность по отключению радиоточки также не включена в состав услуги связи проводного радиовещания, определенного пунктом 4 Перечня лицензионных условий осуществления деятельности в области оказания услуг связи для целей

проводного радиовещания (раздел XIX), утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 18.02.2005 № 87, в соответствии с которым лицензионным требованием для оказания услуг связи проводного радиовещания является обеспечение предоставления абоненту:

а) доступа к сети связи лицензиата;

б) распространения (доставки) сигналов звуковой программы (программ) по сети проводного вещания до пользовательского (оконечного) оборудования.

В примечании к данному перечню указано, оказание услуг, предусмотренных настоящим перечнем, может сопровождаться предоставлением иных услуг, технологически неразрывно связанных с указанными услугами и направленных на повышение их потребительской ценности, если для этого не требуется отдельной лицензии.

Пункт 8 Правил оказания услуг связи проводного радиовещания, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.06.2005 № 353, также предусматривает возможность предоставления иных услуг, технологически неразрывно связанных с услугами связи проводного радиовещания и направленных на повышение их потребительской ценности. При этом в соответствии с пунктом 25 указанных Правил оператор связи не вправе навязывать абоненту оказание иных услуг за отдельную плату и обуславливать оказание одних услуг связи проводного радиовещания обязательным оказанием других услуг.

Таким образом, требование о компенсации затрат на отключение радиоточки, закрепленное в пункте 7.4 Публичного договора, необоснованно и не относится к предмету договора проводного радиовещания, противоречит положению пункта 25 Правил оказания услуг связи проводного радиовещания, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.06.2005 № 353.

Как установлено материалами дела № 07-01/10-249/10, ФГУП «МГРС» в нарушение требований части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», устанавливающей запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением, необоснованно требовало с абонентов внесения платы за отключение радиоточки. Необходимость внесения указанной платы ущемляет интересы неограниченного круга лиц - абонентов ФГУП «МГРС», желающих расторгнуть договор на оказание услуг связи проводного радиовещания.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора. На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Установить в действиях ФГУП «МГРС» факт нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части злоупотребления доминирующим положением на рынке оказания услуг связи проводного радиовещания в границах присоединенной радиотрансляционной сети на территории города Москвы, выразившегося в ущемлении интересов

неограниченного круга лиц путем:

- - установления необоснованного требования об оплате отключения радиоточки для расторжения договора на предоставление услуг связи проводного радиовещания;
- создания дискриминационных условий оказания услуг связи проводного радиовещания.

2. Выдать ФГУП «МГРС» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Материалы дела № 07-01/10-249/10 о нарушении антимонопольного законодательства передать должностному лицу для проведения административного расследования и принятия мер в соответствии со статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

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

ПРЕДПИСАНИЕ №07-01/10-249/10

13 мая 2011 года г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 13 мая 2011 по делу № 07-01/10-249/10 о нарушении ФГУП «МГРС» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ФГУП «МГРС» в тридцатидневный срок с даты получения настоящего Предписания прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в том числе пунктов 3, 6, 8, в части злоупотребления доминирующим положением на рынке оказания услуг связи проводного радиовещания в границах присоединенной радиотрансляционной сети на территории города Москвы, выразившегося в ущемлении интересов неограниченного круга лиц путем:

- установления необоснованного требования об оплате отключения радиоточки для расторжения договора на предоставление услуг связи проводного радиовещания;

- навязывания невыгодных условий договора на предоставление услуг связи проводного радиовещания об оплате отключения радиоточки;
- создания дискриминационных условий оказания услуг связи проводного радиовещания.

2. ФГУП «МГРС» осуществить действия, направленные на невзимание платы за отключение радиоточки для расторжения договора на предоставление услуг связи проводного радиовещания, в том числе путем изменения публичного договора в части исключения из пункта 7.4 указанного договора положения о необходимости оплаты расходов «Оператора связи» по отключению радиоточек. ФГУП «МГРС» о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в течение пяти дней с даты окончания срока исполнения настоящего предписания.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

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

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.