

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела

об административном правонарушении № 4-19.5-380/00-03-14

и проведении административного расследования

«27» августа 2014 г.

г. Москва

Я, начальник отдела рынков услуг связи Управления контроля транспорта и связи ФАС России Николаичева Ирина Витальевна, рассмотрев предписание ФАС России исх. от 30.05.2013 № АГ/21085/13 и другие материалы дела № 1-15-52/00-03-12 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Администрации города Тюмени (место нахождения: 625036, г. Тюмень, ул. Первомайская, 20),

УСТАНОВИЛ:

По результатам рассмотрения заявления Некоммерческого партнерства управленческого содействия «Ассоциация операторов связи Тюменской области» (далее – НПУС «АОСТО») об издании распоряжения главы Администрации города Тюмени от 13.12.2007 № 320-рг «О размещении волоконно-оптических линий связи» (далее – Распоряжение № 320-рг), запрещающего размещение волоконно-оптических линий связи (далее – ВОЛС) подвесным способом, Федеральная антимонопольная служба возбудила дело № 1-15-52/00-03-12 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Администрации города Тюмени по признакам нарушения пунктов 1, 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции).

Согласно пункту 1 Распоряжения № 320-рг в целях упорядочения размещения воздушных линий связи на объектах муниципальной собственности города Тюмени, учета максимально допустимых нагрузок сетей связи на опоры (мачты) освещения, опоры контактной сети, а также улучшения внешнего вида города с 01.01.2008 прекращено размещение ВОЛС на объектах муниципальной собственности города Тюмени.

Администрацией города Тюмени постановлением от 02.10.2008 № 129-пк был утвержден Порядок использования линейно-кабельных сооружений города Тюмени (далее - Порядок использования ЛКС города Тюмени).

Согласно пунктам 1.2, 1.4 Порядка использования ЛКС города Тюмени линейно-кабельные сооружения, к которым относятся сооружения электросвязи и иные объекты инженерной инфраструктуры, созданные или приспособленные для размещения кабелей связи, могут использоваться организациями связи при условии заключения договора с департаментом имущественных отношений Администрации города Тюмени. Договоры использования линейно-кабельных сооружений могут заключаться исключительно на объекты, которые указаны в Перечне объектов линейно-кабельных сооружений города Тюмени.

Представителями Администрации города Тюмени в ходе рассмотрения дела № 1-

15-52/00-03-12 было сообщено о наличии на территории города Тюмени опор наружного освещения, на которых возможно размещение ВОЛС. При этом опоры наружного освещения не будут включены в Перечень объектов линейно-кабельных сооружений города Тюмени, подготавливаемый в соответствии с Порядком использования ЛКС города Тюмени.

Администрация города Тюмени представила Перечень объектов линейно-кабельных сооружений города Тюмени, в отношении которых планируется заключение договоров использования линейно-кабельных сооружений в 2013 году, утвержденный приказом департамента имущественных отношений Администрации города Тюмени от 15.03.2013 № 381 (далее — Перечень объектов ЛКС города Тюмени). Представленный Перечень объектов ЛКС города Тюмени не фиксирует объекты муниципальной собственности, на которых возможно размещение ВОЛС воздушным способом, в том числе опоры наружного освещения.

Как уточнили представители Администрации города Тюмени, если в Перечне объектов ЛКС города Тюмени отсутствуют опоры наружного освещения (в том числе те опоры, на которых в настоящее время размещены ВОЛС), это означает запрет на размещение ВОЛС на опорах наружного освещения.

Статьей 6 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - Закон о связи) установлено, что организации связи по договору с собственником или иным владельцем опор линий электропередачи, столбовых опор и других инженерных объектов, могут осуществлять на них строительство, эксплуатацию средств связи и сооружения связи, а также установлена обязательность возмещения расходов, связанных с переносом или переустройством линий связи и сооружений связи.

Статьей 7 Закона о связи установлено, что сети связи и сооружения связи находятся под защитой государства.

Правила устройства электроустановок, утвержденные приказом Минэнерго России от 20.05.2003 № 187, и Правила проектирования, строительства и эксплуатации волоконно-оптических линий связи на воздушных линиях электропередачи напряжением 0,4-35 кВ (РД 153-34.0-48.51), утвержденные приказом Минэнерго России от 27.12.2002 и приказом Минсвязи России от 24.04.2003, устанавливают не только возможность размещения волоконно-оптических линий связи (далее - ВОЛС) на опорах наружного освещения, но и преимущества данного способа размещения ВОЛС по сравнению с размещением ВОЛС в грунт, кабельной канализации, коллекторах.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1-15-52/00-03-12 (далее - Комиссия ФАС России) установила, что Администрацией города Тюмени не представлены ссылки на иные нормативные правовые акты, которые предусматривали бы принятие акта о прекращении размещения ВОЛС открытым (воздушным) способом и других актов, устанавливающих подземный способ размещения ВОЛС как единственный.

Кроме того, Комиссией ФАС России установлено отсутствие взаимозаменяемости открытого (воздушного) способа размещения ВОЛС, используемого для оказания услуг связи, с подземным способом размещения ВОЛС (в кабельной канализации), в том числе по причине отсутствия возможности и целесообразности замены

одного способа другим.

Комиссия ФАС России 30.05.2013 приняла решение (исх. от 30.05.2013 № АГ/21081/13, далее - Решение по делу № 1-15-52/00-03-12) о признании Администрации города Тюмени нарушившей пункты 1, 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции путем:

- издания и реализации Распоряжения № 320-рг в части пункта 1;
- принятии и реализации Порядка использования ЛКС города Тюмени в совокупности с Перечнем объектов ЛКС города Тюмени.

В соответствии с Решением по делу № 1-15-52/00-03-12 Администрации города Тюмени выдано предписание об устранении совершенного нарушения антимонопольного законодательства (предписание ФАС России от 30.05.2013, исх. от 30.05.2013 № АГ/21085/13, далее - Предписание по делу № 1-15-52/00-03-12).

Согласно пунктам 1, 2, 3 Предписания по делу № 1-15-52/00-03-12 Администрации города Тюмени предписано:

1) в течение одного месяца со дня получения Предписания по делу № 1-15-52/00-03-12 прекратить нарушение пунктов 1, 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившееся в издании и реализации Порядка использования ЛКС города Тюмени в совокупности с Перечнем объектов ЛКС города Тюмени, предусматривающих размещение ВОЛС только подземным способом, без учета возможности размещения ВОЛС открытым (воздушным) способом, в частности на опорах наружного освещения.

2) установить возможность размещения кабелей связи (ВОЛС) на объектах муниципальной собственности города Тюмени подземным и открытым (воздушным) способом, путем:

- внесения изменений и дополнений в Порядок использования ЛКС города Тюмени и Перечень объектов ЛКС города Тюмени, или;
- разработки нового порядка предоставления объектов муниципальной собственности города Тюмени, а также перечня таких объектов, для размещения на них кабелей связи (ВОЛС).

Согласно пункту 3 Предписания по делу № 1-15-52/00-03-12 Администрация города Тюмени должна была сообщить в ФАС России об исполнении пунктов 1, 2 Предписания по делу № 1-15-52/00-03-12 в течение пяти рабочих дней с момента исполнения.

Согласно информации, размещенной на Интернет-сайте ФГУП «Почта России» (раздел «Отслеживание почтовых отправлений»), 26.06.2013 Предписание по делу № 1-15-52/00-03-12 вручено Администрации города Тюмени (по месту нахождения: 625036, г. Тюмень, ул. Первомайская, 20).

24 июля 2013 года Администрацией города Тюмени направлено исковое заявление (исх. от 24.07.2013 № 03-06-488/3-1) в Арбитражный суд г. Москвы о признании Решения и Предписания ФАС России по делу № 1-15-52/00-03-12 незаконными.

26 февраля 2014 года Девятый арбитражный апелляционный суд постановил оставить без изменения решение Арбитражного суда города Москвы от 15 ноября 2013 года по делу № А40-99829/13, апелляционную жалобу Администрации города Тюмени – без удовлетворения, тем самым, признав Решение и Предписание по делу № 1-15-52/00-03-12 законными.

25 марта 2014 года в ФАС России поступила информация от Администрации города Тюмени об исполнении предписания по делу № 1-15-52/00-03-12 (вх. 27520/14 от 25.03.2014, исх. № 03-08-167/4 от 17.03.2014).

Как сообщено Администрацией города Тюмени во исполнение Предписания по делу № 1-15-52/00-03-12 установлена возможность размещения кабелей связи (ВОЛС) на объектах муниципальной собственности города Тюмени открытым (воздушным) способом путем издания постановления Администрации города Тюмени от 17.02.2014 № 27-пк «Об утверждении Положения о порядке размещения оптического кабеля на опорах наружного освещения, находящихся в муниципальной собственности города Тюмени» (далее - Положение о порядке размещения оптического кабеля на опорах наружного освещения).

Перечень опор наружного освещения, а также перечень линейно-кабельных сооружений связи, созданных или приспособленных для размещения кабелей связи на 2014 год, утверждены распоряжением Администрации города Тюмени от 17.02.2014 № 91-рк «О внесении изменений в распоряжение Администрации города Тюмени от 30.12.2013 № 807-рк» (далее – Перечень опор наружного освещения).

Размещение кабелей связи (ВОЛС) на объектах муниципальной собственности города Тюмени подземным способом осуществляется в соответствии с постановлением Администрации города Тюмени от 28.04.2012 № 38-пк «Об утверждении административного регламента предоставления муниципальной услуги по предоставлению муниципального имущества в аренду, безвозмездное пользование без проведения торгов».

Постановлением Администрации города Тюмени от 12.08.2013 № 101-пк признано утратившим силу постановление Администрации города Тюмени от 02.10.2008 № 129-пк «Об утверждении Порядка использования линейно-кабельных сооружений города Тюмени».

НПУС «АОСТО» сообщило (письмо исх. № 019-ФАС(НП) от 11.06.2014, вх. № 57692/14 от 24.06.2014), что Положение о порядке размещения оптического кабеля на опорах наружного освещения и Перечень опор наружного освещения не обеспечивают фактического исполнения Предписания ФАС России по делу № 1-15-52/00-03-12, так как отражают только малозначительные участки для размещения линий связи на силовых опорах наружного освещения, которые составляют в среднем в процентном соотношении около 0,3% (68 силовых опор наружного освещения) от общего количества опор освещения, которые по заявлению Администрации г. Тюмени принадлежат муниципальному образованию на праве собственности и составляет 23.177 (двадцать три тысячи сто семьдесят семь) силовых опор наружного освещения.

НПУС «АОСТО» сообщило, что участки, отраженные в перечне силовых опор наружного освещения, утвержденном распоряжением Администрации города Тюмени от 17.02.2014 № 91-рк «О внесении изменений в распоряжение

Администрации города Тюмени от 30.12.2013 № 807-рк», не представляют коммерческого интереса для большинства участников данного рынка, т.к. даже отчасти не повторяют топологии сетей связи большинства операторов связи, предоставляющих телекоммуникационные услуги населению на территории г. Тюмени.

При анализе размещения опор наружного освещения, входящих в Перечень опор наружного освещения, установлено, что данные опоры размещены в частях 5 районов (а именно, в частях районов: Парфеново, Мыс, Червишевский тракт, Южного микрорайона, Стрела) из 60 районов г. Тюмени.

Указанные опоры наружного освещения размещены разрозненно, не образуют линейных сооружений, что не позволяет использовать их операторами связи для размещения ВОЛС.

При том, что при рассмотрении дела № 1-15-52/00-03-12 Администрацией города Тюмени письмом от 11.01.2013 (исх. № 03-06-4947/2) были представлены копии свидетельств о государственной регистрации права муниципальной собственности на электросетевые комплексы, включающие в себя воздушные линии электропередачи напряжением до 0,4 кВ, кабельные и воздушные линии наружного освещения (свидетельства о государственной регистрации права от 28.05.2007 №№ 413301, 413348, 413377, 413308, 413457, 413455) по адресам ул. Республики-эп1, ул. Республики-эп2, ул. 50 лет Октября, эп1, ул. Широтная-эп11, ул. Московский тракт – эп1, ул. Ямская-эп2, включая опоры в количестве 25.212 штук.

Распоряжение Администрации города Тюмени от 17.02.2014 № 91-рк «О внесении изменений в распоряжение Администрации города Тюмени от 30.12.2013 № 807-рк» и постановление Администрации города Тюмени от 17.02.2014 № 27-пк «Об утверждении Положения о порядке размещения оптического кабеля на опорах наружного освещения, находящихся в муниципальной собственности города Тюмени» подписаны Главой Администрации города Тюмени <...>.

Таким образом, Главой Администрации г. Тюмени <...> не совершены действия, направленные на прекращение нарушения антимонопольного законодательства, и не исполнено Предписание по делу № 1-15-52/00-03-12.

Ответственность за данные действия должностного лица предусмотрена частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса об административных правонарушениях (далее – КоАП), в соответствии с которой невыполнение в установленный срок законного предписания федерального антимонопольного органа о прекращении нарушения антимонопольного законодательства влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от восьми тысяч до двенадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет.

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить в отношении <...> дело об административном правонарушении по признакам невыполнения в установленный срок законного предписания ФАС России по делу № 1-15-52/00-03-12 от 30.05.2013 (исх. от 30.05.2013 № АГ/21085/13).

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 2.6 статьи 19.5 КоАП.

2. Провести административное расследование.

3. В соответствии со статьей 26.10 КоАП<...> надлежит в трехдневный срок со дня получения настоящего определения представить в ФАС России заверенные надлежащим образом копии документов и материалы (каждый представленный документ должен быть заверен самостоятельно):

3.1 паспортные данные <...> (серия <...> номер <...> дата выдачи и орган, выдавший паспорт <...> регистрация по месту жительства);

3.2 устав города Тюмени в редакции, действовавшей в период с 17.02.2014 по настоящее время (с изменениями и дополнениями);

3.3. копию приказа (иного документа) о назначении <...> Главой Администрации города Тюмени;

3.4 копию приказа, распоряжения, иного документа, свидетельствующего о полномочиях Главы Администрации города Тюмени <...> на подписание Распоряжения Администрации города Тюмени от 17.02.2014 № 91-рк «О внесении изменений в распоряжение Администрации города Тюмени от 30.12.2013 № 807-рк» и постановления Администрации города Тюмени от 17.02.2014 № 27-пк «Об утверждении Положения о порядке размещения оптического кабеля на опорах наружного освещения, находящихся в муниципальной собственности города Тюмени»;

3.5. обоснование не включения в Перечень опор наружного освещения, созданных или приспособленных для размещения кабелей связи на 2014 год, утвержденный распоряжением Администрации города Тюмени от 17.02.2014 № 91-рк «О внесении изменений в распоряжение Администрации города Тюмени от 30.12.2013 № 807-рк», всех опор, входящих в состав муниципальной собственности г. Тюмени на электросетевые комплексы, включающие в себя воздушные линии электропередачи напряжением до 0,4 кВ, кабельные и воздушные линии наружного освещения.

4.<...> явиться 25.09.2014 в 15-00 часов по адресу: г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д.11, комн. 336, для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении либо направить защитника с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном производстве по делу № 4-19.5-380/00-03-14, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП.

Неявка в указанный срок будет расценена как отказ от подписания протокола.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами и в соответствии с КоАП.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.