

РЕШЕНИЕ

г. Белгород

Резолютивная часть решения объявлена 10 апреля 2014 года.

Решение в полном объеме изготовлено 23 апреля 2014 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Белгородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:

заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Белгородской области (далее – Белгородское УФАС России);

члены Комиссии:

начальник отдела рынков и естественных монополий;

главный специалист-эксперт отдела рынков и естественных монополий,

при участии представителей:

от заявителя – <...>,

от ответчика по делу – представитель ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (далее –

ОАО «МТС») по доверенности № 0147/13 от 13.06.2013 г. <...>, рассмотрев дело № 005-14-АЗ по признакам нарушения ОАО «МТС» (109147, г.Москва, ул.Марксистская, 4) требований, установленных частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Белгородской области (далее – Белгородское УФАС России) поступило заявление гражданина <...> (вх. № 2980 от 16.10.2013) на действия ОАО «МТС».

По мнению заявителя, ОАО «МТС» злоупотребляет своим доминирующим положением, как оператор связи, оказывающий услуги связи для целей телевизионного вещания на основании договора, отказывая абоненту в трансляции обязательных общедоступных телеканалов.

В соответствии с частью 4 статьи 46 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» оператор связи, который оказывает услуги связи для целей телевизионного вещания и (или) радиовещания (за исключением услуг связи для целей проводного радиовещания) на основании договора с абонентом, в соответствии с условиями полученной лицензии обязан осуществлять в эксплуатируемых им сетях связи трансляцию обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов в неизменном виде за свой счет (без заключения договоров с вещателями обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов и без взимания платы за прием и трансляцию таких каналов с абонентов и вещателей обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов).

Белгородским УФАС России был направлен запрос ОАО «МТС» с целью выяснения причин отсутствия трансляции общеобязательных общедоступных телеканалов у абонента Белова Н.Б.

На запрос Белгородского УФАС России ОАО «МТС» представлены копии документов и сведения (вх.№ 3292), из которых следует, что между ОАО «МТС» (ранее - ЗАО «КОМСТАР-Регионы») и <...> 17.12.2012 г. был заключен договор на оказание услуг связи для целей телерадиовещания по тарифному плану (пакету) услуги Домашнего Цифрового ТВ «Базовый» с абонентской платой <...> рублей в месяц, условия которого в том числе определяют следующее:

1. В данный пакет входят общероссийские обязательные общедоступные телеканалы.

2. Размер абонентской платы включает в себя плату за услугу «Поддержка абонентской линии» в размере 110 рублей. Данная услуга является услугой по предоставлению абоненту в постоянное пользование абонентской линии и поддержание ее Оператором в надлежащем состоянии.

В соответствии с пунктом 15 Правил оказания услуг связи для целей телевизионного вещания и (или) радиовещания, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 22.12.2006 № 785 «Об утверждении Правил оказания услуг связи для целей телевизионного вещания и (или) радиовещания» в договоре с абонентом предусматривается:

- предоставление абоненту доступа к сети связи телерадиовещания оператора связи;

- предоставление в постоянное пользование абонентской линии;

- доставка сигнала телерадиопрограммы до пользовательского (оконечного) оборудования абонента.

В соответствии с пунктом 2 данных Правил, «абонентская линия» - линия связи, соединяющая средства связи сети связи для распространения программ телерадиовещания через абонентскую распределительную систему.

Под предоставлением абоненту доступа к сети связи телерадиовещания в соответствии с пунктом 2 данных Правил понимается совокупность действий оператора связи, оказывающего услуги связи для целей телерадиовещания по формированию абонентской линии и подключению с ее помощью пользовательского (оконечного) оборудования к средствам связи сети связи телерадиовещания.

Как указывает ОАО «МТС», предоставление абонентской линии в постоянное пользование абоненту, в перечень услуг, определенных ч. 4 ст. 46 ФЗ «О связи» к безвозмездному оказанию Операторами связи, не относится.

Абоненты, желающие осуществлять просмотр только общеобязательных общедоступных телеканалов вносят плату только за предоставление абонентской линии в постоянное пользование, что является составной частью абонентской платы, но, по мнению ОАО «МТС», не является составляющей частью услуги по приему и трансляции данных телеканалов.

Белгородским УФАС России в рамках рассмотрения дела № 005-14-АЗ был направлен запрос (исх.№ 578/3 от 03.03.2014) в Министерство связи и массовых коммуникаций Российской Федерации с целью дачи разъяснений по следующим вопросам:

1. Что включает в себя технологический процесс по приему и трансляции обязательных общедоступных телеканалов, может ли он происходить без предоставления в постоянное пользование абонентской линии?
2. В случае задолженности у абонента вправе ли оператор связи, который оказывает услуги связи для целей телевизионного вещания и (или) радиовещания прекращать трансляцию обязательных общедоступных телеканалов абоненту? В соответствии с пунктом 6.6 Положения о Министерстве связи и массовых коммуникаций, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 02.06.2008 № 418 «О Министерстве связи и массовых коммуникаций Российской Федерации» Министерство связи и массовых коммуникаций Российской Федерации в целях реализации полномочий в установленной сфере деятельности имеет право давать государственным органам, органам местного самоуправления, юридическим и физическим лицам разъяснения по вопросам, отнесенным к сфере ведения Министерства.

На запрос Белгородского УФАС России Министерством связи и массовых коммуникаций представлен ответ следующего содержания.

Указом Президента Российской Федерации Д.А. Медведева от 24 июня 2009 г. № 715 «Об общероссийских обязательных общедоступных телеканалах и радиоканалах» (далее - Указ) утвержден Перечень общероссийских обязательных общедоступных телеканалов: «Первый канал», «Телеканал «Россия» (Россия-1), «Телеканал «Россия-2» (Россия-2), «Телеканал «Россия - Культура» (Россия-К), «Российский информационный канал «Россия-24» (Россия-24), «Карусель», «Петербург - 5 канал», «Телекомпания НТВ», «Общественное телевидение России» и радиоканалов: «Вести ФМ», «Маяк», «Радио России».

Обязанности операторов связи определены статьей 46 Федерального закона от 7 июля 2003 г. № 126-ФЗ «О связи» (далее - Федеральный закон № 126-ФЗ). Согласно части 4 статьи 46 Федерального закона № 126-ФЗ оператор связи, который оказывает услуги связи для целей телевизионного вещания и (или) радиовещания (за исключением услуг связи для целей проводного радиовещания) на основании договора с абонентом, в соответствии с условиями полученной лицензии обязан осуществлять в эксплуатируемых им сетях связи трансляцию общероссийских обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов в неизменном виде за свой счет (без заключения договоров с вещателями общероссийских

обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов и без взимания платы за прием и трансляцию таких каналов с абонентов и вещателей обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов).

В соответствии с частью 1 статьи 45 Федерального закона № 126-ФЗ договор об оказании услуг связи, заключаемый с гражданами (абонентами), является публичным договором. Условия такого договора должны соответствовать правилам оказания услуг связи.

Услуги связи для целей телевизионного вещания и (или) радиовещания оказываются в соответствии с Правилами оказания услуг связи для целей телевизионного вещания и (или) радиовещания, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22 декабря 2006 г. № 785 (далее - Правила). Требования к формированию пакетов трансляции телеканалов и (или) радиоканалов, в том числе относительно выделения общероссийских обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов в отдельный пакет трансляции, в Правилах не установлены.

Таким образом, оператор связи вправе самостоятельно формировать пакеты трансляции телеканалов и (или) радиоканалов.

В соответствии с частью 4 статьи 46 Федерального закона № 126-ФЗ оператор связи, который оказывает услуги связи для целей телевизионного вещания и (или) радиовещания (за исключением услуг связи для целей проводного радиовещания) на основании договора с абонентом, не имеет права взимать плату с абонентов за трансляцию обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов.

Согласно пункту 4 XVII Перечня лицензионных условий осуществления деятельности в области оказания услуг связи для целей кабельного вещания, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 18 февраля 2005 г. № 87, лицензиат обязан обеспечить:

предоставление абоненту доступа к сети связи лицензиата;

распространение (доставку) сигналов программ телевизионного вещания и (или) радиовещания по кабельной сети связи до пользовательского (оконечного) оборудования;

предоставление абонентской линии в постоянное пользование.

Кроме того, в пункте 15 Правил установлено, что в договоре с абонентом предусматривается предоставление абоненту доступа к сети связи телерадиовещания оператора связи, предоставление в постоянное пользование абонентской линии и доставка сигнала телерадиопрограммы до пользовательского (оконечного) оборудования абонента.

Вместе с тем трансляция телеканалов и (или) радиоканалов - это прием и доставка до пользовательского оборудования (оконечного оборудования) сигнала, посредством которого осуществляется распространение телеканалов и (или) радиоканалов, или прием и передача в эфир данного сигнала (пункт 28.2 статьи 2 Федерального закона № 126-ФЗ). При этом понятие «трансляция» не включает предоставление абоненту доступа к сети связи телерадиовещания оператора связи и предоставление в постоянное пользование абонентской линии.

Учитывая изложенное, взимание операторами связи с абонента платы за предоставление доступа к сети связи телерадиовещания оператора связи и за предоставление в постоянное пользование абонентской линии является правомочным, в том числе в случае трансляции абоненту только общероссийских обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов.

Согласно части 3 статьи 44 Федерального закона № 126-ФЗ в случае нарушения

пользователем услугами связи требований, установленных Федеральным законом № 126-ФЗ, правилами оказания услуг связи или договором об оказании услуг связи, в том числе нарушения сроков оплаты оказанных ему услуг связи, определенных условиями договора об оказании услуг связи, оператор связи имеет право приостановить оказание услуг связи до устранения нарушения. Заслушав объяснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, проанализировав материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Открытому акционерному обществу «Мобильные ТелеСистемы» (ОГРН 1027700149124; ИНН 7740000076; адрес местонахождения 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 4) (далее – ОАО «МТС») Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций 25.11.2009 года выдана лицензия № 95837 на оказание услуг связи для целей кабельного вещания. В соответствии с приложением к данной лицензии № 95837 лицензионными требованиями являются в том числе:

лицензиат обязан оказывать услуги в соответствии с данной лицензией на территории Российской Федерации;

лицензиат в соответствии с данной лицензией обязан обеспечить предоставление абоненту:

а) доступа к сети связи лицензиата;

б) распространения (доставки) сигналов программ телевизионного вещания и (или) радиовещания до пользовательского (оконечного) оборудования, в том числе подключенного к подвижной сети лицензиата;

в) бесплатного осуществления трансляции обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов, перечень которых определяется законодательством Российской Федерации о средствах массовой информации;

г) лицензиат обязан осуществлять в эксплуатируемых им сетях связи трансляцию обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов, Федерации о средствах массовой информации, в неизменном виде за свой счет (без заключения договоров с вещателями обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов и взимания платы за прием и трансляцию таких каналов с абонентов и вещателей обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов.

В преамбуле Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - Закон о связи) указано, что настоящий Федеральный закон устанавливает правовые основы деятельности в области связи на территории Российской Федерации и на находящихся под юрисдикцией Российской Федерации территориях, определяет полномочия органов государственной власти в области связи, а также права и обязанности лиц, участвующих в указанной деятельности или пользующихся услугами связи.

Согласно пунктам 12, 13.1 статьи 2 Закона о связи оператор связи это юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, оказывающие услуги связи на основании соответствующей лицензии; оператор обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов - оператор связи, который на основании договора с абонентом оказывает услуги связи для целей телевизионного вещания и (или) радиовещания (за исключением услуг связи для целей проводного радиовещания) и в соответствии с настоящим Федеральным законом обязан осуществлять трансляцию обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов, перечень которых определяется законодательством Российской Федерации о средствах массовой информации. Исходя из положений статьи 34 Закона о связи одним из оснований для отказа в выдаче лицензии является отсутствие у соискателя лицензии технической

возможности реализации заявленной услуги связи (пункт 7 части 1 статьи 34 Закона о связи).

Из вышеприведенных норм следует, что оператор связи, оказывающий услуги связи для целей телевизионного вещания и радиовещания обязан оказывать услуги на основании выданной лицензии и заключенными с абонентами договорами. Лицензия выдается оператору связи, имеющему техническую возможность оказывать указанную в лицензии услугу в соответствии с лицензионными условиями.

Согласно положениям пункта 4 статьи 46 Закона о связи оператор связи, который оказывает услуги связи для целей телевизионного вещания и (или) радиовещания (за исключением услуг связи для целей проводного радиовещания) на основании договора с абонентом, в соответствии с условиями полученной лицензии обязан осуществлять в эксплуатируемых им сетях связи трансляцию обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов в неизменном виде за свой счет (без заключения договоров с вещателями обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов и без взимания платы за прием и трансляцию таких каналов с абонентов и вещателей обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов).

Указом Президента Российской Федерации от 24.06.2009 № 715 «Об общероссийских обязательных общедоступных телеканалах и радиоканалах» (далее - Указ № 715) установлено, что общероссийские обязательные общедоступные телеканалы и радиоканалы являются обязательными для распространения на всей территории Российской Федерации и бесплатными для потребителей (подпункт «а» пункта 2), а также утвержден Перечень общероссийских обязательных общедоступных телеканалов и радиоканалов. В соответствии с Указом № 715, данный перечень составляют:

1. Первый канал (открытое акционерное общество «Первый канал»).
2. Телеканал «Россия» (Россия-1) (федеральное государственное унитарное предприятие «Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания»).
3. Телеканал «Россия-2» (Россия-2) (федеральное государственное унитарное предприятие «Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания»).
4. Телекомпания НТВ (открытое акционерное общество «Телекомпания НТВ»).
5. Петербург - 5 канал (открытое акционерное общество «Телерадиокомпания «Петербург»).
6. Телеканал «Россия – Культура» (Россия-К) (федеральное государственное унитарное предприятие «Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания»).
7. Российский информационный канал «Россия-24» (Россия-24) (федеральное государственное унитарное предприятие «Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания»).
8. Детско-юношеский телеканал «Карусель» (закрытое акционерное общество «Карусель»).
9. Телеканал «Общественное телевидение России» (автономная некоммерческая организация «Общественное телевидение России»).
10. ТВ ЦЕНТР - Москва (открытое акционерное общество «ТВ Центр»).

Согласно части 1 статьи 425 Гражданского кодекса Российской Федерации договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения.

В соответствии с частью 1 статьи 45 Закона о связи, договор об оказании услуг связи, заключаемый с гражданами, является публичным договором. Условия такого договора должны соответствовать правилам оказания услуг связи. Исходя из представленных копий документов, между ОАО «МТС» (ранее - ЗАО «КОМСТАР-Регионы» и <...> 17.12.2012 г. был заключен договор на оказание услуг связи для целей телерадиовещания. В соответствии с п.1 данного Договора, при подписании абонент выражает согласие с Условиями оказания услуг связи ЗАО «КОМСТАР-регионы» для целей телерадиовещания.

В соответствии с условиями оказания услуг связи ОАО «МТС» для целей телерадиовещания, которые обязуется соблюдать «Абонент» по заключенному договору, понятие «услуги» включает в себя: услуги связи для целей телевизионного вещания и (или) радиовещания, оказываемые Оператором (предоставление Абоненту доступа к ССТ (сеть связи телерадиовещания Оператора), предоставление в постоянное пользование абонентской линии, доставка сигналов телеканалов (радиоканалов), предусмотренных выбранных Абонентом тарифным планом до Абонентского оборудования).

Исходя из вышеизложенного ОАО «МТС», как оператор связи, который оказывает услуги связи для целей телевизионного вещания и (или) радиовещания на основании договора с абонентом, в соответствии с условиями полученной лицензии, обязанный в силу действующего законодательства осуществлять в эксплуатируемых им сетях связи трансляцию обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов в неизменном виде за свой счет, бесплатно для абонента.

В соответствии с частью 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.

ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (ОАО «МТС») в силу положений статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке услуг связи для целей кабельного вещания в границах жилого дома № 23, расположенного по ул. Железнякова в г. Белгороде,

В силу части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона 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 соответствии с понятием «трансляции», данным в пункте 28.2 статьи 2 Закона о связи, трансляция телеканалов и (или) радиоканалов – это прием и доставка до пользовательского оборудования (оконечного оборудования) сигнала, посредством которого осуществляется распространение телеканалов и (или) радиоканалов, или прием и передача в эфир данного сигнала.

Кроме того, как следует из материалов, представленных ОАО «МТС», у абонента Белова Н.Б. трансляция обязательных общедоступных телеканалов прекращена, в связи с невнесением платы за услугу «Поддержка абонентской линии» в размере 110 рублей. Данная услуга является услугой по предоставлению абоненту в

постоянное пользование абонентской линии и поддержание ее Оператором в надлежащем состоянии.

Согласно п.12.4 договора, заключенного между ЗАО «КОМСТАР-Регионы» и гр-м <...> от 17.12.2012 года, метод расчета за услуги принят сторонами как авансовый. В соответствии с Условиями оказания услуг ОАО «МТС» для целей телерадиовещания оператор вправе ограничить объем предоставляемых услуг или полностью прекратить абоненту предоставление услуг в случае неоплаты абонентом услуг. Факт возникновения задолженности у абонента Белова Н.Б. оператором подтвержден и не оспаривается заявителем.

Учитывая разъяснения, представленные Министерством связи и массовых коммуникаций, поскольку понятие «трансляция» не включает в себя предоставление абоненту в постоянное пользование абонентской линии, то ОАО «МТС» правомерно прекратило трансляцию обязательных общедоступных телеканалов у заявителя.

Таким образом, в соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в действиях ОАО «МТС» не усматривается нарушения антимонопольного законодательства, в части злоупотребления доминирующим положением на рынке услуг связи для целей кабельного вещания в границах жилого дома № 23, расположенного по ул.Железнякова в г.Белгороде.

Руководствуясь статьей 4, статьей 10, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 2 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

Р Е Ш И Л А :

1. Прекратить производство по делу № 005-14-АЗ, возбужденное в отношении ОАО «МТС» в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в Арбитражный суд Белгородской области в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель Комиссии

Члены комиссии