

Заявитель:

ООО «Телескан-Интерком»
ул. Вячеслава Шишкова, д. 32/15,
Пушкин, Санкт-Петербург, 196605
e-mail: 9430788@Gmail.com

Ответчики:

ФГБОУ ВО «Санкт-Петербургский
государственный аграрный
университет»
Петербургское шоссе, д.2, лит.А,
г.Пушкин, Санкт-Петербург, 196601
e-mail: agro@spbgau.ru

ООО «Невалинк»
пр Луначарского, д.64,
Санкт-Петербург, 194295

РЕШЕНИЕ

по делу № 078/01/16-588/2019

26.08.2019

Санкт-Петербург

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Комиссия СПб УФАС России) по рассмотрению дела № 078/01/16-588/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, созданная приказом от

28.06.2019 № 292/19 в составе:

Председатель Комиссии:

<...>. - заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

<...> - начальник отдела контроля органов власти;

<...>. – начальник отдела контроля естественных монополий;

рассмотрев дело № 078/01/16-588/2019, возбужденное по признакам нарушения:

- ч.1 ч. 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в действиях ФГБОУ ВО «Санкт-Петербургский государственный аграрный университет» (далее – Университет) при распоряжении государственным имуществом, находящемся в оперативном управлении Университета для размещения сетей связи путем заключения с ООО «Невалинк» договора от 12.11.2018 б/№ о намерениях (предварительный договор) на осуществление проектирования и монтажа системы видеонаблюдения (СВ) в общежитиях, находящихся в оперативном управлении Университета, и договора от 12.11.2018 б/№ о намерениях (предварительный договор) на осуществление проектирования и монтажа информационно-телекоммуникационной системы в виде структурированной кабельной системы (СКС) в зданиях, находящихся в оперативном управлении Университета, в целях предоставления обучающимся и работникам Университета высокоскоростного доступа в Интернет, цифрового телевидения и связи, не соответствующих требованиям ст.17.1 Закона о защите конкуренции;

- статьи 16 Закона о защите конкуренции ФГБОУ ВО «Санкт-Петербургский государственный аграрный университет» и ООО «Невалинк», выразившимся в заключении ограничивающего конкуренцию соглашения / совершении ограничивающих конкуренцию согласованных действий с целью создания и эксплуатации в зданиях, находящихся в оперативном управлении Университета, структурированной кабельной сети для предоставления обучающимся и работникам Университета доступа в Интернет, цифрового телевидения и связи,

что привело или может привести к недопущению, ограничению,

устранению конкуренции, в частности к устранению с товарного рынка иных хозяйствующих субъектов - ООО «Телескан-Интерком», оказывавшего услуги, аналогичные ООО «Невалинк», в зданиях, находящихся в оперативном управлении Университета,

УСТАНОВИЛА:

В Санкт-Петербургское УФАС России поступило заявление ООО «Телескан-Интерком» (далее — Заявитель, ООО «ТИНКО») от 10.01.2018 № 01/ТИ/18 (вх. № 168/19 от 09.01.2019), в котором указано на антиконкурентные действия ФГБОУ ВО «Санкт-Петербургский государственный аграрный университет» при предоставлении помещений Университета для размещения сетей связи ООО «Невалинк» с целью оказания услуг связи (доступа в интернет) и отказе в предоставлении указанных помещений заявителю для осуществления аналогичной деятельности.

В связи с выявлением признаков нарушения антимонопольного законодательства приказом Санкт-Петербургского УФАС России от 08.04.2019 № 113/19 возбуждено дело № 078/01/17.1-111/2019 по признакам нарушения ч. 1 ч. 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции в отношении ФГБОУ ВО «Санкт-Петербургский государственный аграрный университет».

Комиссия СПб УФАС России, рассматривая дело № 078/01/17.1-111/2019, выявила в совместных действиях Университета и ООО «Невалинк» признаки нарушения п.4 ст.16 Закона о защите конкуренции, результатом которых явилось устранение иных хозяйствующих субъектов, оказывающих услуги доступа в Интернет в помещениях Университета, в частности ООО «ТИНКО».

Приказом Санкт-Петербургского УФАС России от 26.06.2019 № 290 возбуждено дело № 078/01/16-588/2019 по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции Университетом и ООО «Невалинк».

На основании ст. 47.1 Закона о защите конкуренции, п.3.122, п.3.123, п.3.125 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации,

утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339, определением от 28.06.2019 № 78/21809/19 дело № 078/01/17.1-111/2019 и дело № 078/01/16-588/2019 о нарушениях антимонопольного законодательства объединены в одно производство с присвоением объединенному делу № 078/01/16-588/2019.

В соответствии с ч.3 ст. 47.1 Закона о защите конкуренции приказом от 28.06.2019 № 292/19 создана Комиссия по рассмотрению объединенного дела № 078/01/16-588/2019 о нарушении антимонопольного законодательства.

В связи с установлением в ходе рассмотрения объединенного дела в действиях ответчиков по делу № 078/01/16-588/2019 нарушения ч.1 ч. 3 статьи 17.1, статьи 16 Закона о защите конкуренции, на основании ст. 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссия СПб УФАС России приняла заключение об обстоятельствах дела от 29.07.2019 № 78/24930/19.

В соответствии с ч. 5 ст. 48.1 Закона о защите конкуренции» лица, участвующие в деле, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему представили Комиссии СПб УФАС России пояснения, доказательства и доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, которые приобщены к делу.

Рассмотрев материалы дела № 078/01/16-588/2019, заслушав доводы и пояснения лиц, участвующих в деле, в том числе в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, а также мнения и пояснения относительно доказательств, представленных лицами, участвующими в деле, исследовав доказательства, Комиссия СПб УФАС России выявила следующее.

На основании постановления Правительства Российской Федерации от 12.06.2008 № 450 «О Министерстве сельского хозяйства Российской Федерации» и распоряжения Правительства Российской Федерации от 22.07.2006 № 1041-р «Об утверждении перечней федеральных государственных учреждений, находящихся в ведении

Минсельхоза России», Университет находится в ведении Минсельхоза России. Университет является государственным бюджетным учреждением.

Объекты недвижимости, в том числе здания общежитий, закреплены за Университетом на праве оперативного управления, земельные участки – на праве постоянного (бессрочного) пользования.

В соответствии с ч.1, ч.3 ст.17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного имущества, в том числе имущества, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным бюджетным учреждениям, может быть осуществлено только по результатам проведения торгов за исключением установленных в ч.ч.1, 3.1, 3.2 и 9 ст.17.1_Закона о защите конкуренции случаев.

Норма ст.17.1 Закона о защите конкуренции направлена на обеспечение равного (конкурентного) доступа к указанному имуществу всем заинтересованным лицам. Конкурсные процедуры в данном случае необходимы для устранения преимуществ отдельным участникам товарного рынка.

В соответствии с п.7 ч.1 ст.17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров для размещения сетей связи может быть осуществлено без проведения торгов.

Вместе с тем, ФАС России в письме от 24.04.2014 № ЦА/16309/14 «О направлении разъяснений применения статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» разъяснила, что «при наличии двух и более претендентов на заключение договора в отношении одних и тех же объектов государственного или муниципального имущества без проведения торгов на основании исключений, предусмотренных ч.1 ст.17.1 Закона о защите конкуренции, отказ таким заявителям в заключении договоров без конкурентных процедур и последующая передача указанного имущества на торгах не будет являться нарушением законных прав и интересов таких заявителей».

Между Университетом (балансодержатель) и ООО «ТИНКО» (пользователь) 13.09.2010 заключен договор № 227/2010 о

предоставлении права на производство работ и размещение оборудования (далее – Договор), предметом которого, согласно п.1 Договора, является:

п.1.1. предоставление пользователю за плату права на производство строительно-ремонтных и монтажных работ по размещению специального оборудования и прокладку кабельных линий, принадлежащих пользователю, в студенческих общежитиях, находящихся в хозяйственном ведении балансодержателя по адресам (приложение 1 к договору), право протягивать воздушные кабельные линии с крыш общежитий, а также по осуществлению обслуживания доступа к глобальной сети «Интернет», телематических служб, сети передачи данных, являющихся собственностью пользователя. Пользователь обязуется оказывать студентам и жильцам, проживающим в общежитии и заключившим с ним соответствующие договоры, услуги пользователя.

п.1.2. пользователь осуществляет производство строительно-ремонтных и монтажных работ, в также работ по обслуживанию своего оборудования на крышах, чердачных и подвальных помещениях, лестничных маршах, технических этажах общежитий своими силами или уполномоченной пользователем подрядной организацией.

п.1.3. пользователь за предоставление этих прав выплачивает балансодержателю суммы предусмотренных настоящим договором.

Договор заключен в отношении 9 общежитий Университета: №№ 6,7,8,9,10,11,12,13,14.

Дополнительным соглашением № 1 от 17.04.2015 к Договору расширен перечень объектов Университета, на которые распространяется действие Договора до 13 – общежития №№1,3, материально-техническая база, учебный корпус № 1. При этом ООО «ТИНКО» за свой счет, своими силами и средствами подключило на безвозмездной основе внутреннюю локальную сеть учебного корпуса №1 и материально-техническую базу Университета к сети интернет.

В материалы дела ООО «ТИНКО» представлены документы, свидетельствующие о приемке и вводе сооружения связи в эксплуатацию, в том числе разрешение на эксплуатацию сооружений связи, выданное Управлением Федеральной службы по надзору в сфере массовых коммуникаций по Санкт-Петербургу и Ленинградской области, в соответствии с которым разрешена

эксплуатация сооружения «Сеть связи для предоставления телематических услуг», принадлежащего ООО «Теескан-Интерком».

Согласно Договору ООО «ТИНКО» оказывало проживающим в общежитиях услуги доступа в Интернет на основании заключенных договоров на возмездной основе по тарифам организации. Для обеспечения учебного, научного и производственного процессов указанные услуги оказывались на безвозмездной основе в главный корпус Университета, в отделение Университета в п.Шушары, в материально-техническую базу Университета.

Плата за представленные пользователю (ООО «ТИНКО») права в соответствии с п.3.1. Договора установлена 6000 руб. (с НДС 18%).

Срок действия договора до 31.12.2011 года (п.6.1 Договора).

В п. 6.2 Договора установлено, что «если «Пользователь» продолжает реализовывать свое право после истечения срока действия Договора при условии отсутствия возражений со стороны «Балансодержателя», Договор считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок. При этом каждая из Сторон вправе в любое время отказаться от Договора, уведомив об этом другую Сторону не позднее чем за 30 дней до окончания срока действия Договора, указанного в Уведомлении».

Университетом в адрес ООО «ТИНКО» направлено письмо от 20.11.2018 № 2215 об истечении срока действия Договора с 31.12.2018 и о предложении подписать дополнительное соглашение № 2 от 20.11.2018 к Договору о прекращении производства работ по договору с 31.12.2018 по 2 объектам (общежития №№ 12,13) и с 01.03.2019 по 7 объектам (общежития №№ 6,7,8,9,10,11,14). При этом, согласно п.4 дополнительного соглашения № 2 от 20.11.2018 к Договору, все прочие положения Договора, не измененные указанным дополнительным соглашением, действуют в редакции договора от 13.09.2010 и обязательны для исполнения сторонами на период действия Договора.

Письмом от 11.12.2018 № Р151 ООО «ТИНКО» обратилось в Университет по вопросу подписания дополнительного соглашения к Договору, указав, что оказывает и может продолжить оказывать услуги связи:

-студентам и нанимателям, проживающим в общежитиях Университета на основании договоров на возмездной основе по

тарифам ООО «ТИНКО»;

-на безвозмездной основе персоналу студенческого городка, в главный корпус Университета, в отделение Университета в п.Шушары, в материально-техническую базу Университета.

Предложение ООО «ТИНКО» Университетом не приняты.

В обоснование расторжения Договора Университет в своих письменных пояснениях указал (вх.№ 6199/19 от 04.03.2019, от 14.05.2019 исх.№ 800), что причиной расторжения Договора и демонтажа оборудования, принадлежащего ООО «ТИНКО», явилось размещение указанного оборудования в зданиях Университета без проведения конкурсных процедур и без разрешения собственника имущества.

Также Университет указал на задолженность Заявителя перед Университетом по оплате по Договору, по возмещению затрат на эксплуатационные, коммунальные и другие услуги, а также на неправомерное установление в зданиях Университета рекламных конструкций с рекламой услуг ООО «ТИНКО» и несоответствие установленного ООО «ТИНКО» телекоммуникационного оборудования требованиям пожарной безопасности.

Вместе с тем, претензионная работа, направленная на урегулирование вопроса по оплате по Договору, а также о применении штрафных санкций за задолженность, что предусмотрено п.п. 4.3-4.6, 7.1 Договора, Университетом до направления письма от 20.11.2018 № 2215 о прекращении действия Договора не велась.

В материалы дела представлено письмо Университета от 11.01.2019 № 9 в адрес ООО «ТИНКО» с расчетом размера пени/неустойки по Договору за период с 11.01.2017 по 11.10.2018, в котором также указано на отключение оборудования ООО «ТИНКО» от электроснабжения на основании акта обследования от 29.12.2018. В заседании Комиссии СПб УФАС России 27.07.2019 представитель Университета представил претензию от 09.07.2019 № 1166 в адрес ООО «ТИНКО» о числящейся на сегодняшний день по Договору за ООО «ТИНКО» задолженности в сумме 6000,0 руб. по оплате за март 2019г., а также переходящей задолженности по оплате коммунальных услуг за период с декабря 2018 по март 2019 в сумме 1918 руб. В этой связи Комиссия СПб УФАС России отмечает, что претензии направлены Университетом после уведомления о прекращении

действия Договора.

ООО «ТИНКО» представило в материалы дела заявления абонентов в адрес Университета о причинах прекращения доступа в интернет, а также в адрес ООО «ТИНКО» об отказе от заключенных договоров по причине прекращения деятельности ООО «ТИНКО» и заключении договоров с ООО «Невалинк» и о возврате денежных средств, что свидетельствует о прекращении деятельности ООО «ТИНКО» на объектах Университета.

Комиссия СПб УФАС России отмечает, что условиями п.4 дополнительного соглашения № 2 от 20.11.2018 к Договору, согласно которому положения Договора в части общежитий №№1,3, материально-технической базы, учебного корпуса № 1 остаются обязательными для исполнения сторонами, приведенные Университетом обоснования расторжения договора неубедительны и свидетельствуют об избирательном подходе к объектам в отношении которых Договор расторгнут.

По сообщению Университета, им было инициировано расторжение Договора с ООО «ТИНКО» (по вышеизложенным причинам) и начат монтаж собственных сетей.

Комиссия СПб УФАС России отмечает, что Университет публично не объявлял о своей потребности в монтаже собственных сетей связи, закупку данных работ в соответствии с законодательством о контрактной системе не проводил, монтаж собственных сетей не осуществлял.

Вместе с тем, действия по прекращению Университетом Договора с ООО «ТИНКО» по времени совпало с направлением ООО «Невалинк» в адрес Университета предложения от 21.09.2018 № 233 о сотрудничестве в рамках предоставления услуг связи, цифрового и кабельного телевидения, подключения к сети интернет, а также возможности монтажа и установки видеонаблюдения в общежитиях с последующей безвозмездной передачей на баланс Университета смонтированного оборудования.

ООО «Невалинк» предложило Университету:

- ежемесячно выплачивать абонентскую плату в размере не менее 20% от получаемых на объектах Университета денежных средств;

- в течение 10 рабочих дней за счет ООО «Невалинк» разработать проект структурированной кабельной сети для организации доступа в сеть интернет для любого из зданий;
- в течение 20 календарных дней за счет ООО «Невалинк» произвести все строительно-монтажные работы по монтажу структурированной кабельной сети на любом из общежитий с доведением кабеля до каждой комнаты. По завершению работ передать Университету весь комплект исполнительной документации.
- содействовать в решении любых вопросов, связанных с обслуживанием слаботочных сетей на данных объектах;
- организовать бесплатные WI-FI зоны в учебных комнатах и местах общего пользования в каждом общежитии согласно проекта.
- все расходы, связанные с организацией сети, достройки до объектов и подключение компания ООО «Невалинк» берет на себя.

В результате реализации предложения ООО «Невалинк» гарантировало Университету:

- комплексное обеспечение зданий телекоммуникационной системой на основе современных технологий в соответствии с международными стандартами;
- постоянный высокоскоростной доступ к сети Интернет по оптоволоконным линиям;
- бесперебойную работу, гарантированную двойным резервированием каналов связи и оборудования оператора;
- круглосуточное техническое и сервисное обслуживание установленного оборудования, устранение неисправностей не позднее, чем за 1 день;
- гибкие тарифные планы на услуги доступа в сеть Интернет;
- возможность подключения более 120 каналов цифрового телевидения;
- возможность подключения телефонной связи с низкими ценами на междугородние и международные звонки;
- бесплатное подключение услуг в течение 24 часов с момента подачи заявок;

- удобство оплаты в любых городских терминалах или в центрах обслуживания абонентов.

На основании данного предложения ООО «Невалинк» между Университетом и ООО «Невалинк» 12.11.2018 заключены два договора:

- договор б/№ о намерениях (предварительный Договор) (далее – договор 1), предметом которого, согласно п.1 договора, является осуществление проектирования и монтажа информационно-телекоммуникационной системы в виде структурированной кабельной системы (СКС) в зданиях, находящихся в оперативном управлении Университета, в целях предоставления обучающимся и работникам Университета высокоскоростного доступа в Интернет, цифрового телевидения и связи (список помещений: общежития №№ 6,7,8,9,10,11,12,13,14, материально-техническая база, общежитие и учебный корпус в пос.Шушары, учебный корпус № 1).

- договор б/№ о намерениях (предварительный Договор) (далее – договор 2), предметом которого, согласно п.1 договора, является осуществление проектирования и монтажа системы видеонаблюдения (СВ) в общежитиях, находящихся в оперативном управлении Университета, с целью обеспечения безопасности обучающихся и работников Университета, а также обнаружения нештатных ситуаций, требующих принятия оперативных мер для их разрешения. Проектирование и монтаж СВ осуществляется в соответствии с графиком, смонтированное оборудование передается на баланс Университета (список помещений: общежития №№ 6,7,8,9,10,11,12,13,14, материально-техническая база, общежитие и учебный корпус в пос.Шушары, учебный корпус № 1).

В письме от 04.03.2019 вх.№ 6231/19 ООО «Невалинк» сообщило, что при заключении указанных договоров ООО «Невалинк» преследовало цель оказания Университету помощи в достижении его основных задач в части информационного обеспечения Университета, обучающихся и работников Университета, создания, развития и применения информационных сетей, баз данных, программ, а также электронного обучения и обучения с использованием дистанционных образовательных технологий (п.1.6. Устава Университета).

Таким образом, после получения предложения ООО «Невалинк» о сотрудничестве (от 21.09.2018 № 233) и заключения договоров от 12.11.2018, Университет 20.11.2018 уведомил ООО «ТИНКО», сети связи которого были размещены на объектах Университета и которое

ранее оказывало аналогичные ООО «Невалинк» услуги на объектах Университета, о прекращении действия Договора и об отказе от услуг ООО «ТИНКО».

Распоряжением Университета от 29.12.2018 № 103 «О создании временной комиссии по демонтажу пожароопасных кабельных сетей в помещениях ФГБОУ ВО СПбГАУ» для демонтажа существующих структурированных кабельных сетей в зданиях университета, не отвечающих требованиям соответствующих нормативных документов (на основании акта обследования от 29.12.2018) создана временная комиссия, к работе которой был привлечен специалист от организации ООО «Невалинк», осуществляющей проектирование и монтаж структурированной кабельной системы и системы видеонаблюдения в рамках договоров о намерениях от 12.11.2018 (п.2 распоряжения). Временной комиссии было поручено осуществить демонтаж непригодных к использованию кабельных сетей и оформить результаты демонтажа в виде актов демонтажа по каждому зданию (учебному корпусу/общежитию), указанному в акте обследования от 29.12.2018 (п.3 распоряжения). Акты демонтажа подписаны членами комиссии и представителем ООО «Невалинк».

Комиссия СПб УФАС России отмечает отсутствие в составе временной комиссии представителя органа пожарного надзора, а также актов проверок и предписаний органов пожарного надзора при осуществлении обесточивания и демонтажа кабельных сетей ООО «ТИНКО».

Письмом от 29.12.2018 № 2455 Университет попросило ООО «Невалинк» приступить к монтажу информационно-телекоммуникационной системы СКС на объектах: общежития №№ 12,13,14.

Письмом от 14.02.2019 № 256 Университет попросило ООО «Невалинк» приступить к монтажу информационно-телекоммуникационной системы СКС на объектах: общежития №№ 6,7,8,9,10,11.

Таким образом, Университет установил дополнительным соглашением № 2 от 20.11.2018 к Договору с ООО «ТИНКО» сроки его расторжения - с 31.12.2018 и с 01.03.2019 (письмо от 20.11.2018 № 2215) с учетом сроков выполнения ООО «Невалинк» работ по монтажу частей СКС.

Анализ заключенного между Университетом и ООО «Невалинк»

договора 1, а также представленных документов, свидетельствующих о ходе его исполнения, показал следующее:

По окончании монтажа СКС ООО «Невалинк» оформляет договор безвозмездной передачи СКС с неотделимыми элементами на баланс Университета. Безвозмездная передача СКС оформляется сторонами с первого дня начала эксплуатации СКС отдельным договором с приложением необходимых документов (п.2.1.3 договора 1).

Все расходы и затраты, понесенные ООО «Невалинк» в ходе исполнения договора, компенсируются за счет ООО «Невалинк» (п.2.1.6 договора 1).

В первый день начала эксплуатации СКС Университет обязуется принять от ООО «Невалинк» безвозмездно передаваемое имущество для постановки на баланс Университета (п.2.2.2 договора 1).

В соответствии с договором Университет предоставляет ООО «Невалинк» услуги в информационно-телекоммуникационной области в виде обеспечения функционирования структурированной кабельной системы СКС, а именно: предоставление высокоскоростного доступа в Интернет, цифрового телевидения и связи. Право на получение указанной услуги возникает у ООО «Невалинк» с даты постановки на баланс Университетом оборудования СКС (п.2.2.3 договора 1).

Университет обязуется предоставить ООО «Невалинк» необходимое электропитание для подключения оборудования, входящего в состав СКС (п.2.2.4 договора 1).

Университет обязан обеспечить работникам ООО «Невалинк» доступ в здания общежитий и помещения материально-технической базы для проведения работ по монтажу и эксплуатации СКС (п.2.2.5 договора 1).

ООО «Невалинк» обязуется устранять за свой счет все неисправности СКС. (п.2.3.3 договора 1).

Срок действия договора до 01.03.2019 (п.4.1 договора 1).
Предусмотрены условия продления договора (п.4.2 договора 1).

Дополнительным соглашением № 1 от 22.05.2019 к договору 1 сроки проведения работ по монтажу СКС по разным объектам продлены до 31.05.2019, 31.08.2019, 10.09.2019, а также внесены изменения в

договор 1 в части п.2.1.3, 2.2.2, 2.2.3. В частности п.2.2.3 изложен в редакции: на период проведения монтажных работ на объектах ООО «Невалинк» предоставляет студентам и работникам Университета услуги высокоскоростного доступа в Интернет, цифрового телевидения и связи по тарифам ООО «Невалинк».

В соответствии с договором 1 и актами приема-передачи оборудования от 24.01.2019, 31.01.2019, 01.04.2019, 24.05.2019, 15.07.2019 ООО «Невалинк» передало Университету части информационно-телекоммуникационной системы СКС на объектах: общежития №№ 14,13,12,10,11,9,8,7,6, в здании учебного корпуса № 1, в здании материально-технической базы, в здании учебного корпуса.

На основании договора пожертвования от 15.07.2019 и акта № 00000014 о приеме-передаче объектов нефинансовых активов от 22.07.2019 ООО «Невалинк» передало Университету в собственные цели комплекс СКС состоящий из информационно-телекоммуникационной системы в виде структурированных кабельных систем, смонтированных в 12 зданиях, находящихся в оперативном управлении Университета, на сумму 1581957,25 рублей.

Сведения о вводе СКС в эксплуатацию в порядке, утвержденном приказом Минкомсвязи России от 26.08.2014 № 258, в т.ч. акт о вводе сети электросвязи в эксплуатацию, ООО «Невалинк» и Университетом не представлены. Ввод в эксплуатацию фрагментов сети электросвязи ООО «Невалинк» не проводился.

Вместе с тем, установлено, что оборудование работает и ООО «Невалинк» оказываются услуги связи, что подтверждается следующим.

Письмами от 26.02.2019 № 315, от 29.05.2019 № 907 Университет обратился в адрес ООО «Невалинк» с просьбой оказать услуги по обслуживанию СКС на безвозмездной основе до окончания монтажных работ, а также с просьбой на период монтажа оказать услуги по предоставлению доступа в интернет проживающим в общежитиях.

В письме от 04.03.2019 вх.№ 6231/19 ООО «Невалинк» сообщило, что в настоящее время оказывает телематические услуги связи на территории Университета абонентам по их заявлениям на основании заключенных договоров до момента проведения Университетом конкурса, что свидетельствует об использовании ООО «Невалинк» частей создаваемой им СКС в своей коммерческой деятельности.

Анализ заключенного между Университетом и ООО «Невалинк» договора 2, а также представленных документов, свидетельствующих о ходе его исполнения, показал следующее:

По окончании монтажа СВ ООО «Невалинк» оформляет договор безвозмездной передачи СВ с неотделимыми элементами/оборудованием на баланс Университета с приложением документов (п.2.1.3 договора 2).

Все расходы и затраты, понесенные ООО «Невалинк» в ходе исполнения договора, компенсируются за счет ООО «Невалинк» (п.2.1.6 договора 2).

В первый день начала эксплуатации СВ Университет обязуется принять от ООО «Невалинк» безвозмездно передаваемое имущество для постановки на баланс Университета (п.2.2.2 договора 2).

ООО «Невалинк» обязуется устранять за свой счет все неисправности СВ. (п.2.3.3 договора 2)

Срок действия договора до 31.12.2019 (п.4.1 договора 2).
Предусмотрены условия продления договора (п.4.2 договора 2).

ООО «Невалинк» в адрес Университета направило письмо от 26.06.2019 № 01/114, в котором сообщало об отсутствии финансовой возможности выполнить обязательства по договору 2 и просило считать договор расторгнутым в одностороннем порядке. Дополнительным соглашением № 1 от 22.07.2019 к договору 2, с 22.07.2019 договор 2 расторгнут.

Комиссия СПб УФАС России отмечает, что создание системы видеонаблюдения не предполагает её коммерческое использование, в отличие от информационно-телекоммуникационной системы в виде СКС. Получив право доступа в помещения Университета для размещения систем связи, ООО «Невалинк» практически сразу приступило к оказанию непосредственно услуг связи, в связи с чем утратило интерес в создании СВ ввиду отсутствия её коммерческого использования.

В соответствии со ст. 92, 94 Жилищного кодекса РФ (далее - ЖК РФ) общежития Университета относятся к помещениям специализированного жилищного фонда и предназначены для

временного проживания студентов на время их учебы. В соответствии со ст. 100, 105 ЖК РФ собственник (уполномоченное им лицо) специализированного жилого помещения по договору найма передает гражданину (нанимателю) данное жилое помещение за плату во владение и пользование для временного проживания в нем. В договоре найма жилого помещения в общежитии конкретизируются основные права и обязанности сторон.

Таким образом, условия проживания в специализированном жилом фонде, в том числе возможность пользоваться услугами связи, включая доступа в Интернет, определяются его собственником на основании договоров с третьими лицами (операторами связи и их пользователями).

Правовые основы деятельности в области связи на территории Российской Федерации, а также права и обязанности лиц, участвующих в указанной деятельности или пользующихся услугами связи, установлены Федеральным законом от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Закон о связи).

Закон о связи определяет сеть связи как технологическую систему, включающую в себя средства и линии связи, и предназначенную для электросвязи или почтовой связи.

Согласно п.28 ст.2 Закона о связи под средствами связи понимаются технические и программные средства, используемые для формирования, приема, обработки, хранения, передачи, доставки сообщений электросвязи или почтовых отправок, а также иные технические и программные средства, используемые при оказании услуг связи или обеспечении функционирования сетей связи, включая технические системы и устройства с измерительными функциями. К средствам связи относятся базовые станции сотовой связи и ретрансляторы (ст.2 Закона о связи).

Под линиями связи понимаются линии передачи, физические цепи и линейно-кабельные сооружения связи (п.7 ст.2 Закона о связи), к которым могут быть отнесены отдельные линии передачи, в том числе волоконно-оптические линии связи, используемые при оказании услуг связи.

Пунктом 28.4 статьи 2 Закона о связи определено, что точка доступа - средство коллективного доступа, предназначенное для предоставления неограниченному кругу лиц возможности пользования услугами связи по передаче данных и предоставлению

доступа к информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» с использованием пользовательского оборудования абонента.

Следовательно, по смыслу Закона о связи, предоставление доступа к информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и используемого ими оконечного оборудования относится к услугам связи.

Системы видеонаблюдения (СВ) к сетям связи не относятся.

В разъяснениях № 3 Президиума ФАС России «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах», утв. протоколом Президиума ФАС России от 17.02.2016 № 3, указано, что факт заключения антиконкурентного соглашения может быть установлен как на основании прямых доказательств, так и совокупности косвенных доказательств. Судебными актами по делу № А42-2564/2014 сделан вывод о том, что для констатации антиконкурентного соглашения необходимо проанализировать ряд косвенных доказательств, сопоставив каждое из них с другими и не обременяя процесс доказывания обязательным поиском хотя бы одного прямого доказательства. По итогам доказывания совокупность косвенных признаков соглашения и (или) согласованных действий (при отсутствии доказательств обратного) может сыграть решающую роль.

Анализ состояния конкуренции на товарном рынке является одним из этапов доказывания нарушения антимонопольного законодательства. Результаты проведенного анализа также являются доказательствами по делу.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, а также приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» Санкт-Петербургским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке телекоммуникационных услуг связи в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или отсутствии нарушения антимонопольного законодательства по делу № 078/01/16-588/2019, которым установлено, что рынок услуг связи является конкурентным. Деятельность на товарном рынке услуг связи осуществляют хозяйствующие субъекты, имеющие лицензию на предоставление телематических услуг связи, выданную

Роскомнадзора РФ.

ООО «ТИНКО» и ООО «Невалинк» имеют лицензии на предоставление телематических услуг связи на территории Российской Федерации, являются операторами связи, осуществляют деятельность на территории Санкт-Петербурга, в т.ч. на территории Пушкинского района Санкт-Петербурга. Таким образом, ООО «ТИНКО» и ООО «Невалинк» являются конкурентами.

Согласно представленным сведениям, количество договоров, заключенных ООО «ТИНКО», на предоставление услуг связи снизилось с 896 в 2017г. до 0 в марте 2019г. ООО «Невалинк» в период с января по апрель 2019г. заключило 282 договора на предоставление услуг связи и заключение договоров продолжается.

На основании п. 3 ст. 6 Закона о связи оператор связи, в том числе ООО «ТИНКО» и ООО «Невалинк», могут осуществлять размещение оборудования и средств связи на объекте недвижимости по договору с его собственником.

Между Университетом и ООО «Невалинк» 12.11.2018 заключены договоры 1 и 2 оказания услуг: ООО «Невалинк» обязуется совершить определенные действия и осуществить определенную деятельность, а Университет принять эти услуги и результат деятельности.

Вместе с тем, фактически предметом договоров 1 и 2 является предоставление заинтересованному лицу – ООО «Невалинк» возможности использовать имущество, находящееся в государственной собственности и закрепленное на праве оперативного управления за Университетом для размещения оборудования средств связи и видеонаблюдения, которое к сетям связи не относится. Предоставление прав владения и (или) пользования в отношении такого имущества должно осуществляться в порядке, установленном ст.17.1 Закона о защите конкуренции с соблюдением конкурентных принципов доступа к такому имуществу.

Законодательством, в том числе Законом о связи, не ограничено количество хозяйствующих субъектов, которым может быть предоставлено право размещения сетей связи на одном объекте путем заключения соответствующего договора. Количество хозяйствующих субъектов может быть ограничено только технической возможностью.

В данном случае заключение договоров 1 и 2 между Университетом и

ООО «Невалинк» осуществлено с нарушением ст.17.1 Закона о защите конкуренции, не допустило конкуренции за право пользования/владения имуществом Университета, направлено на устранение ООО «ТИНКО», которое наряду с ООО «Невалинк» могло пользоваться имуществом Университета с аналогичной целью, и создало преимущественные условия деятельности ООО «Невалинк».

В связи с получением Университетом от ООО «Невалинк» в качестве пожертвования комплекса СКС, между Университетом (Арендодатель) и ООО «Невалинк» (Арендатор) заключен договор от 22.07.2019 № 51ДУ/2019 о предоставлении в пользование (аренду) часть комплекса СКС (в общежитиях №№ 6,7,8,9,10,11,12,13,14) для подключения абонентов к сети Арендатора через сеть Арендодателя в целях предоставления телекоммуникационных услуг сроком до проведения конкурсных процедур по выбору интернет-провайдера, но не позднее 31.12.2019. Договором согласована стоимость услуг:

п.3.2. арендная плата за пользование Объектом установлена в размере 25000 руб./мес.

п.3.3. арендная плата за пользование помещением, в котором расположен Объект, установлена в размере 44627,52 руб./мес.

п.3.4. вознаграждение арендодателю в виде отчислений за каждого абонента установлено в сумме 175 руб./1 абонент.

Таким образом, в соответствии с договором от 22.07.2019 ООО «Невалинк» предоставлено право пользования недвижимым и движимым имуществом Университета без проведения торгов в нарушении порядка, установленного ч.5 ст.17.1 Закона о защите конкуренции. Имущество Университета используется ООО «Невалинк» для целей оказания услуг связи (предоставление высокоскоростного доступа в интернет, цифрового телевидения и связи).

Комиссия СПб УФАС России отмечает, что часть СКС в здании материально-технической базы, в главном корпусе Университета, в отделениях Университета в п.Шушары ООО «Невалинк» не передавалась, поскольку на указанных объектах безвозмездно по Договору на своем оборудовании оказывает услуги ООО «ТИНКО», т.е. коммерческий интерес ООО «Невалинк» отсутствует, а Университет заинтересован в получении безвозмездных услуг.

После принятия Заключения об обстоятельствах дела, Университет и ООО «Невалинк» заключили дополнительное соглашение № 1 к договору от 22.07.2019 № 51ДУ/2019 использования комплекса СКС, которым изменен срок действия договора до 20.08.2019, согласовано расторжение договора с 20.08.2019. По сообщению Университета, указанным соглашением договор от 22.07.2019 № 51ДУ/2019 приведен в соответствие с п.11 ч.1 ст.17.1 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, доказательств фактического прекращения ООО «Невалинк» использования имущества и оказания услуг связи не представлено.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Совокупность собранных в материале дела № 078/01/16-588/2019 доказательств указывают на заключение Университетом и ООО «Невалинк» антиконкурентного соглашения, приведшего к устранению, недопущению конкуренции:

-Университетом не была опубликована потребность в создании комплекса СКС и СВ, и условия их создания, в связи с чем заинтересованные хозяйствующие субъекты не имели возможности представить свои коммерческие предложения;

-предложение ООО «Невалинк» от 21.09.2019 носило адресный характер, информация, содержащаяся в нем, была адресована только Университету;

-аналогичное предложение (письмо от 11.12.2018 № Р151) ООО «ТИНКО» Университетом рассмотрено не было;

-к обследованию сетей связи ООО «ТИНКО», размещенных в зданиях Университета, посредством которых ООО «ТИНКО» оказывало услуги связи, Университетом было привлечено ООО «Невалинк», осуществляющее проектирование и монтаж СКС в тех же зданиях Университета с целью оказания услуг связи, заинтересованное в устранении конкурента;

-ООО «Невалинк в результате достигнутого соглашения получило

доступ к помещениям Университета для размещения сетей связи, а затем доступ к сетям связи и помещениям Университета для оказания услуг связи;

-Университет безвозмездно получил от ООО «Невалинк» в собственность сети связи, часть из которых предоставил в пользование ООО «Невалинк» за арендную плату и вознаграждение с целью оказания последним возмездных услуг связи;

-части СКС на объектах, на которых ООО «ТИНКО» оказываются безвозмездные услуги связи на своем оборудовании, ООО «Невалинк» не передавались ввиду отсутствия коммерческого интереса со стороны ООО «Невалинк» и заинтересованности Университета в получении безвозмездных услуг;

-расторжение договора использования комплекса СКС не свидетельствует о фактическом прекращении его использования ООО «Невалинк», а также о фактическом прекращении ООО «Невалинк» оказания услуг связи Университету (работникам и студентам).

-в результате согласованных действий с товарного рынка оказания возмездных услуг связи Университету устранено /не допущено ООО «ТИНКО», конкурент ООО «Невалинк» что соответствовало интересам ООО «Невалинк», поскольку последнее заинтересовано в максимальном количестве абонентов и отсутствии конкурентов;

-ООО «Невалинк» отказалось от реализации предложения по созданию СВ ввиду отсутствия его коммерческого использования.

Таким образом, результат соглашения соответствует интересам каждого из участников соглашения.

В действиях Университета при распоряжении государственным имуществом содержится нарушение ч.1, ч.3 ст.17.1 Закона о защите конкуренции.

В описанных совместных действиях Университета и ООО «Невалинк» содержится нарушение ст.16 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которой запрещаются соглашения либо осуществление согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в

частности к ограничению доступа на товарный рынок или устранению с него хозяйствующих субъектов (п.4 ст.16).

Руководствуясь статьей 21, 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия СПб УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать нарушение ч.1 ч. 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ФГБОУ ВО «Санкт-Петербургский государственный аграрный университет» (далее – Университет) при распоряжении государственным имуществом, находящемся в оперативном управлении Университета для размещения сетей связи путем заключения с ООО «Невалинк» договора от 12.11.2018 б/№ о намерениях (предварительный договор) на осуществление проектирования и монтажа информационно-телекоммуникационной системы в виде структурированной кабельной системы (СКС) в зданиях, находящихся в оперативном управлении Университета, в целях предоставления обучающимся и работникам Университета высокоскоростного доступа в Интернет, цифрового телевидения и связи, а также заключении договора от 22.07.2019 № 51ДУ/2019 о предоставлении в пользование (аренду) ООО «Невалинк» государственного имущества - части комплекса СКС для подключения абонентов к сети ООО «Невалинк» в целях предоставления им телекоммуникационных услуг, не соответствующих требованиям ст.17.1 Закона о защите конкуренции, что привело или может привести к недопущению конкуренции за право размещения сетей связи и оказания телекоммуникационных услуг в зданиях, находящихся в оперативном управлении Университета.

2. Признать нарушение статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» ФГБОУ ВО «Санкт-Петербургский государственный аграрный университет» и ООО «Невалинк», выразившееся в заключении ограничивающего конкуренцию соглашения / совершении ограничивающих конкуренцию согласованных действий с целью создания и эксплуатации в зданиях, находящихся в оперативном управлении Университета,

структурированной кабельной сети для предоставления обучающимся и работникам Университета доступа в Интернет, цифрового телевидения и связи, что привело или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к устранению с товарного рынка иных хозяйствующих субъектов - ООО «Телескан-Интерком», оказывавшего услуги, аналогичные ООО «Невалинк, в зданиях, находящихся в оперативном управлении Университета.

3. Выдать ФГБОУ ВО «Санкт-Петербургский государственный аграрный университет» и ООО «Невалинк» предписания о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений / согласованных действий, о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства и о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения, а также в коллегиальный орган ФАС России