

<...>

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении дела № 06-05/02-18

об административном правонарушении

20 февраля 2018 года г. Ярославль

Ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Ярославского УФАС России Шаганц Алина Альбертовна, рассмотрев материалы дела № 06-03/01-17 и решение по делу № 06-03/01-17 от 03 июля 2017 года (изготовлено в полном объеме 17 июля 2017 г.) о нарушении администрации г. Переславль-Залесский Ярославской области, АО «ЯрЭСК», ОАО «Редакция телеканала «Переславль», антимонопольного законодательства, признал их достаточными для возбуждения дела по части 4 статьи 14.32 КоАП РФ в отношении генерального директора АО «ЯрЭСК» <...>, руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП РФ, в присутствии представителя генерального директора АО «Ярославская электросетевая компания» <...> по доверенности от 19.02.2018 — <...>

### у с т а н о в и л:

28.10.2016 в управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области поступило заявление ООО «НэтЛайн» (вх. № 18434), содержащее информацию о соглашении и согласованных действиях администрации г. Переславля-Залесского Ярославской области (далее — Администрация), АО «ЯрЭСК» и ОАО «Редакция телеканала «Переславль».

В марте 2014 года Администрация посредством направления письма № исх. 0301-0882/14 уведомила операторов связи (ООО «Ботик-технологии», ООО «НэтЛайн», ООО «Фотон») о необходимости демонтажа и переноса линий связи по причине проведения силами ОАО «ЯрЭСК» реконструкции инженерных сетей и сооружений вдоль автомобильной дороги М-8 «Холмогоры».

АО «ЯрЭСК» является коммерческой организацией, основной вид деятельности которой в соответствии с Уставом общества - передача электроэнергии. АО «ЯрЭСК» - это сетевая организация, эксплуатирующая и обслуживающая электросетевое имущество г. Переславля-Залесского Ярославской области, как собственное, так и находящееся в аренде.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

АО «ЯрЭСК» - коммерческая организация, следовательно, является хозяйствующим субъектом по смыслу статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Согласно письменным пояснениям представителя АО «ЯрЭСК» в Администрации неоднократно проходили совместные совещания, с участием представителей Администрации, операторов связи г. Переславля-Залесского и АО «ЯрЭСК», на которых обсуждались вопросы, связанные с предстоящим демонтажем, в том числе, касающиеся установления владельцев ВОЛС в г. Переславле-Залесском по улицам Советская, Кардовского, Московская. Соглашений между АО «ЯрЭСК» и Администрацией о возмещении операторам связи расходов, связанных с демонтажом их линии связи, не заключалось.

Рабочий проект строительства магистральной сети связи в г. Переславле-Залесском был разработан ООО «Фотон» на основании договора № 00-2/156-14 от 22.04.2014 и согласован 12.05.2014 с ОАО «ЯрЭСК». По существу он являлся технической документацией для строительства и не мог определять право пользования волоконно-оптическим кабелем, уже введенным в эксплуатацию. При этом, с точки зрения Администрации, все операторы должны использовать линии связи, распределенные на основании Схемы распределения волокон кабеля в оптическом магистральном кроссе, являющейся частью рабочего проекта строительства магистральной сети связи в г. Переславле-Залесском по улицам Советская, Кардовского, Московская.

Представителем АО «ЯрЭСК» на заседании Комиссии были представлены письменные пояснения к заключению об обстоятельствах дела № 06-03/01-17 (письмо за исх. № б/н от 03.07.2017), согласно которым строительство волоконно-оптической линии связи на вновь построенной линии электропередач было произведено за счет собственных средств АО «ЯрЭСК», что подтверждается справкой от 16.03.2017 «О балансовой принадлежности объекта».

Кроме того, деловой перепиской подтверждается согласованность подключения ООО «НэтЛайн» к магистральной сети связи взамен демонтированных линий связи в июле 2014 года. ООО «НэтЛайн», как и другие операторы связи г. Переславля-Залесского, получило возможность подключения к общей магистральной сети связи, расположенной на участке от дома № 1 по ул. Советской до дома № 113-б по ул. Московской г. Переславля-Залесского (далее — магистральная сеть связи).

Согласно письменным возражениям представителя АО «ЯрЭСК» волоконно-оптическая линия связи не является общей магистральной линией связи и в соответствии со статьей 209 Гражданского кодекса РФ обществу принадлежит право по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и

не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Вместе с тем, принципы и порядок предоставления владельцами инфраструктуры доступа к инфраструктуре операторам электросвязи для размещения сетей электросвязи определены постановлением Правительства Российской Федерации от 29.11.2014 № 1284 «Об утверждении Правил недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи» (далее – Правила).

Согласно пункту 18 Правил владелец инфраструктуры при наличии технологической и экономической возможности не вправе отказать в предоставлении доступа к ней обратившемуся пользователю инфраструктуры.

В судебном порядке было установлено, что право собственности на оставшиеся совместно построенные по договору от 01.04.2009 участки волоконно-оптической линии связи и оборудование ОАО «Редакция телеканала «Переславль» передано ООО «НэтЛайн» в счет задолженности согласно смете и соглашению от 01.07.2015 о расторжении указанного договора. Постановлением арбитражного суда кассационной инстанции от 16.01.2017 решение Арбитражного суда Ярославской области от 04.07.2016 и постановление Второго арбитражного апелляционного суда от 07.10.2016 по делу № А82-17199/2015 оставлены без изменения, кассационная жалоба ОАО «Редакция телеканала «Переславль» – без удовлетворения.

11.09.2016 ОАО «Редакция телеканала «Переславль», ознакомившись с решением Арбитражного суда Ярославской области, приняло решение о строительстве собственных волоконно-оптических линий связи. В октябре 2016 года было завершено строительство части волоконно-оптических линий связи, которые позволили обеспечить сигналом 79 % абонентов ОАО «Редакция телеканала «Переславль».

10.10.2016 ОАО «Редакция телеканала «Переславль» получило письмо за исх. № 84 от ООО «НэтЛайн» с предложением рассмотреть договор аренды волокон в линии связи, которая по решению суда была признана собственностью ООО «НэтЛайн», в связи с чем ОАО «Редакция телеканала «Переславль» не имела собственных волоконно-оптических линий связи для передачи телевизионного сигнала. Финансовая возможность заключить такой договор аренды у ОАО «Редакция телеканала «Переславль» отсутствовала.

15.08.2016 Администрация заключила соглашение о сотрудничестве с АО «ЯрЭСК» (далее — Соглашение), в соответствии с пунктом 1.1 которого его предмет — это взаимодействие в целях регулирования взаимоотношений между АО «ЯрЭСК» и телекоммуникационными компаниями г. Переславля-Залесского по предоставлению оптических волокон, находящихся в магистральной сети связи, расположенной на участке от дома № 1 по ул. Советской до дома № 113-б по ул. Московской г. Переславля-Залесского (далее — магистральная сеть связи).

Согласно пункту 1.3 Соглашения Администрация распределяет между операторами связи оптические волокна в магистральной сети связи и следит за их

использованием.

Действуя незаконно, но согласно пункту 1.3 Соглашения, Администрация распределила оптические волокна в магистральной сети связи ОАО «Редакция телеканала «Переславль», что подтверждается актом замера от 01.11.2016 и актом осмотра коммутационного оборудования магистральной сети связи от 18.11.2016. Таким образом, общество с помощью администрации г. Переславля-Залесского Ярославской области получило преимущества в части, касающейся затрат на возведение объектов инфраструктуры, а именно: недостающей части волоконно-оптических линий связи в целях обеспечения сигналом всех своих абонентов.

Изменения в схеме распределения волокон кабеля в магистральной сети связи г. Переславля-Залесского в 2016 году производились с целью устранения конфликтной ситуации, возникшей в связи с принятием Арбитражным судом Ярославской области и Вторым арбитражным апелляционным судом в г. Кирове решения по делу № А82-17199/2015.

Так, установленные фактические обстоятельства подтверждаются письмом от 17.10.2016 за исх. № 228, которое было направлено ОАО «Редакцией телеканала «Переславль» в администрацию г. Переславля-Залесского.

Комиссией Ярославского УФАС России установлено, что направление Администрацией письма от 25.10.2016 № их.03.01-2869/16 в адрес ООО «НэтЛайн» с требованием отключить его волоконно-оптические линии связи от магистральной сети связи в точках присоединения с ней осуществлено на основании обращения ОАО «Редакция телеканала «Переславль», поддержанного администрацией г. Переславля-Залесского. Отключение волоконно-оптических линий связи ООО «НэтЛайн» влечет прекращение его хозяйственной деятельности по оказанию услуг связи, поскольку отключению подлежали линии связи, образующие опорную и магистральную сети, которые являются ядром сети связи и без которых невозможно оказание услуг связи абонентам ООО «НэтЛайн».

Согласно пояснениям представителя Администрации, правовых оснований для опубликования сведений о порядке обращений операторов связи для определения пользователей оптическими волокнами в магистральной сети связи в г. Переславле-Залесском не имелось, но тем не менее 25.10.2016 Администрация в письменной форме обратилась к ООО «НэтЛайн» с требованием отключить их линии от магистральной сети связи и сообщила, что в противном случае данное отключение будет осуществлено в принудительном порядке (письмо № их.03.01-2869/16), сославшись на использование оператором связи в собственных интересах части оптических волокон, которые Администрация выделила ОАО «Редакция телеканала «Переславль».

В действиях Администрации по направлению 25.10.2016 письма № их.03.01-2869/16 в адрес ООО «НэтЛайн» с требованием отключить его волоконно-оптические линии связи от магистральной сети связи в точках присоединения с ней выявлены признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции. Поскольку такие действия могли привести к негативным последствиям для конкуренции на рынке услуг связи в границах г. Переславля-Залесского Ярославской области.

07.04.2017 Ярославским УФАС России было выдано предупреждение № 06-08/13-17

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства. 23.05.2017 в Ярославское УФАС России поступила информация об исполнении Администрацией указанного предупреждения.

Письменные пояснения ОАО «Редакция телеканала «Переславль», представленные в Ярославское УФАС России в рамках рассмотрения дела, содержат сведения о том, что общество, как хозяйствующий субъект, который осуществляет свою деятельность на рынке услуг связи, обращалось в администрацию г. Переславля-Залесского, как органу уполномоченному распределять и контролировать использование выделенных оптических волокон в магистральном волоконно-оптическом кабеле АО «ЯрЭСК».

Согласно пункту 3 статьи 6 Федерального закона от 07.07.2013 № 126 «О связи» (далее - Закон о связи) организации связи по договору с собственником или иным владельцем опор линий электропередачи, контактных сетей мостов, автомобильных дорог и других инженерных объектов и технологических площадок могут осуществлять на них строительство, эксплуатацию средств связи и сооружений связи. Кроме того, указанной нормой установлено право собственника требовать от организации связи соразмерной платы за пользование своим имуществом. В случае, если недвижимое имущество в результате осуществления строительства, эксплуатации средств связи и сооружений связи не может использоваться в соответствии с его назначением, собственник или иной владелец в судебном порядке вправе требовать расторжения договора с организацией связи об использовании этого имущества.

Вместе с тем, из положений законодательства о связи не следует, что органы местного самоуправления уполномочены принимать акты, осуществлять действия, направленные на прекращение заключения договоров, расторжение действующих договоров об использовании контактной сети и размещении волоконно-оптических линий связи.

Основанием для отключения линий связи ООО «НэтЛайн» от оптических волокон магистральной сети связи в точках присоединения с ней может служить установленный в судебном порядке факт незаконности ее использования.

При этом согласно пункту «и» статьи 71 Конституции Российской Федерации связь как отрасль отнесена к исключительному ведению Российской Федерации.

На органы местного самоуправления в сфере связи возлагаются обязанности по созданию условий для обеспечения жителей поселения услугами связи.

Так, согласно пункту 15 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения городского округа относится создание условий для обеспечения жителей городского округа услугами связи.

Иные полномочия в сфере связи на органы местного самоуправления не распространяются.

В ходе проверки установлено, что на основании соглашения о сотрудничестве от 15.08.2016 Администрация представляет АО «ЯрЭСК» сведения об операторах

связи и как следствие, в 2017 году со стороны АО «ЯрЭСК» в адрес операторов связи, использующих волоконно-оптические линии связи, а именно: ОАО «Редакция телеканала Переславль», ООО «Ботик-технологии», ООО «Фотон», ООО «НэтЛайн», было направлено четыре оферты договоров аренды сроком до 31.12.2017 с автоматической пролонгацией.

Согласно пояснениям представителя АО «ЯрЭСК» для законной реализации прав владения, пользования и распоряжения своим имуществом общество, как собственник волоконно-оптической линии связи вправе заключать любые соглашения.

В соответствии с пунктом 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) запрещаются соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями 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, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

В качестве исходной информации для анализа состояния конкуренции на рынке услуг связи (далее - Анализ) использовались сведения, размещенные на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru).

Данный Анализ носит ретроспективный характер. Временным интервалом исследования рынка услуг связи является 2016 год.

Географические границы исследуемого товарного рынка определяют территорию на которой хозяйствующие субъекты имеют экономическую и технологическую возможность предоставить услугу. Принимались во внимание границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты, на деятельность которых оказала влияние сложившаяся ситуация при заключении 15.08.2016 соглашения между Администрацией и АО «ЯрЭСК». В данном исследовании географические границы рынка услуг связи определены административными границами г. Переславля-Залесского Ярославской области.

При исследовании информации Комиссией Ярославского УФАС России было установлено, что на рынке услуг связи в г. Переславле-Залесском Ярославской области действуют следующие хозяйствующие субъекты: ООО «Ботик-технологии», ООО «НэтЛайн», ООО «Фотон», ОАО «Редакция телеканала Переславль» и др.

Итак, рынок услуг связи в г. Переславле-Залесском Ярославской области является конкурентным.

Заключение соглашения и осуществление согласованных действий администрацией г. Переславля-Залесского, ОАО «Редакция телеканала «Переславль», АО «ЯрЭСК» могут привести к ограничению конкуренции на рынке услуг связи в границах г. Переславля-Залесского, устранению с него ООО «НэтЛайн», поскольку они исключают равные возможности хозяйствующих субъектов в использовании волоконно-оптической линии в магистральной сети связи. Так, хозяйствующие субъекты до заключения 15 августа 2016 г. соглашения

между администрацией г. Переславля-Залесского Ярославской области и АО «ЯрЭСК» использовали волоконно-оптические линии связи в магистральной сети связи без каких-либо ограничений на безвозмездной основе. При этом ОАО «Редакция телеканала «Переславль» никогда не была лишена возможности самостоятельно (без задействования административного ресурса) выйти на рынок услуг связи и осуществлять соответствующую деятельность. Однако впоследствии данное Общество с помощью администрации г. Переславля-Залесского Ярославской области получило преимущества в части, касающейся затрат на возведение объектов инфраструктуры, а именно: недостающей части волоконно-оптических линий связи.

Исходя из конкретных обстоятельств заключения соглашения и осуществления согласованных действий, Комиссия Ярославского УФАС России учла их синхронность, а также то, что администрация г. Переславля-Залесского, которая заведомо знала подтвержденном в судебном порядке праве собственности ООО «НэтЛайн» на совместно построенные с ОАО «Редакция телеканала «Переславль» по договору от 01.04.2009 участки волоконно-оптической линии связи и оборудование ОАО «Редакция телеканала «Переславль», тем не менее при отсутствии на то объективных причин заключила соглашение от 15.08.2016 с АО «ЯрЭСК», ограничивающее конкуренцию на рынке услуг связи в границах г. Переславля-Залесского Ярославской области, для устранения с него ООО «НэтЛайн».

Комиссия Ярославского УФАС России по рассмотрению дела № 06-03/01-17 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, считает, что доводы ответчиков об отсутствии в их действиях нарушения антимонопольного законодательства являются несостоятельными, и приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия администрации г. Переславля-Залесского, ОАО «Редакция телеканала «Переславль», АО «ЯрЭСК» по пункту 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившиеся со стороны администрации г. Переславля-Залесского и АО «ЯрЭСК» в заключении соглашения о сотрудничестве от 15.08.2016, в результате чего были исключены равные возможности хозяйствующих субъектов в использовании волоконно-оптической линии в магистральной сети связи. Со стороны ОАО «Редакция телеканала «Переславль» признаки нарушения установлены в совершении согласованных действий с администрацией г. Переславля-Залесского направленных на получение преимуществ в части, касающейся затрат на возведение объектов инфраструктуры (части волоконно-оптических линий связи) для осуществления своей деятельности на рынке услуг связи.

В соответствии с частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ Заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 3 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей; на юридических лиц - от одной сотой до пяти сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста

тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - от двух тысячных до двух сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее пятидесяти тысяч рублей.

Таким образом, в действиях АО «ЯрЭСК» по заключению с Администрацией города Переславль-Залесский соглашения о сотрудничестве от 15.08.2016 присутствуют признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

В соответствии с выпиской единого государственного реестра юридических лиц генеральным директором АО «ЯрЭСК» является <...>.

В ходе проведения административного расследования было установлено, что на момент заключения соглашения о сотрудничестве между АО «Ярославская электросетевая компания» и Администрацией города Переславля-Залесского Ярославской области от 15.08.2016, генеральный директор АО «Ярославская электросетевая компания» в соответствии с приказом № 138-отп от 08.08.2016 находился в ежегодном основном оплачиваемом отпуске в период с 15.08.2016 по 28.08.2017. В материалы дела представлен приказ от 08.08.2016 № 82-к о поручении с 15.08.2016 по 28.08.2016 заместителю генерального директора — главному инженеру АО «ЯрЭСК» Максимову В.А. наряду с основной работой дополнительную работу по должности генерального директора в порядке совмещения должностей. В соответствии с доверенностью от 08.08.2016 № юр-31/16 АО «ЯрЭСК» уполномочил Максимова Владимира Валентиновича на право заключать гражданско-правовые договоры любого рода. Соответственно, Максимов В.В. было уполномоченное лицо на подписание соглашения о сотрудничестве, заключенное между АО «ЯрЭСК» и Администрацией города Переславля-Залесского Ярославской области, от 15.08.2016.

Таким образом действия генерального директора АО «ЯрЭСК» <...> не образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

Принимая во внимание изложенное выше, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 24.5, частью 6 статьи 28.7, частью 1 статьи 28.9 КоАП РФ,

п о с т а н о в и л:

прекратить в отношении генерального директора <...>, дело об административном



правонарушении, предусмотренном частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ, в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

Ведущий специалист-эксперт отдела

контроля органов власти и рекламы Шаганц А.А.