

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-03-15/7

г. Мурманск

Резолютивная часть решения оглашена «17» августа 2015г.

В полном объеме решение изготовлено «21» августа 2015г.

Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии – заместителя руководителя Мурманского УФАС России Поповой И.Н.,

Членов комиссии: главного специалиста-эксперта отдела контроля товарных и финансовых рынков Басавиной О.А., главного специалиста-эксперта отдела контроля товарных и финансовых рынков Рединой Е.Н.,

при участии:

<...> – представителя ООО «Мурманская управляющая компания» по доверенности от 01.07.2014;

<...>- представителя ООО «Мурманская управляющая компания» по доверенности от 01.01.2015;

<...> – представителя ООО «Мурманские мультисервисные сети» по доверенности от 08.08.2014,

рассмотрев дело №05-03-15/7 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Мурманская управляющая компания» (ИНН 5190912058; ОГРН 1095190013742; юридический адрес: 183032, г. Мурманск, пр. Кирова д.62а, оф. 1) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании для ООО «Мурманские мультисервисные сети» препятствий в осуществлении деятельности на рынке услуг связи путем непредставления доступа к чердачным помещениям многоквартирного дома 12 по улице Самойловой в городе Мурманске,

УСТАНОВИЛА:

В Управление поступило заявление ООО «Мурманские мультисервисные сети» о создании ООО «Мурманская управляющая компания» препятствий к доступу в чердачное помещение многоквартирного дома 12 по улице Самойловой в городе Мурманске для осуществления работ по подключению абонента.

По признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту — Закон о защите конкуренции) в отношении Обществом с ограниченной ответственностью «Мурманская управляющая компания» (ИНН 5190912058; ОГРН 1095190013742; юридический

адрес: 183032, г. Мурманск, пр. Кирова д.62а, оф. 1) было возбуждено дело №05-03-15/7 о нарушении антимонопольного законодательства, в рамках рассмотрения которого установлено следующее.

ООО «Мурманские мультисервисные сети» (далее по тексту - ООО «М2С») является оператором связи, оказывающим телематические услуги связи и услуги связи для целей кабельного вещания на основании соответствующих лицензий Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций №103132 и №103129.

ООО «М2С» предоставляет услуги связи на территории города Мурманска, в том числе в границах многоквартирного дома 12 по улице Самойловой: Обществом в период с 18.03.2009 по 19.01.2015 с жильцами указанного многоквартирного дома (МКД) заключено 11 договоров на предоставление телекоммуникационных услуг.

Оборудование, используемое для предоставления услуг связи, является собственностью заявителя на основании свидетельства о праве собственности от 29.06.2012 №51-51-01/031/2010-295.

Производство работ по строительству общегородской сети кабельного телевидения в Октябрьском округе города Мурманска, в том числе в доме 12 по улице Самойловой, было согласовано предыдущей управляющей организацией ООО «Жилцентр» письмом от 11.05.2006 №169.

Управление Роскомнадзора по Мурманской области в ответ на запрос Мурманского УФАС России письмом от 20.04.2015 №1380-03/51 пояснило, что сеть кабельного телевидения в городе Мурманске была введена в эксплуатацию ОАО «Мурманские мультисервисные сети» в 2006 году. Разрешение на эксплуатацию сооружения связи №51-06-1073 выдано Управлением Роскомнадзора по Мурманской области 29.11.2006. Указанные сети используются оператором связи для оказания услуг связи.

В соответствии с протоколом общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме 12 по улице Самойловой от 27.05.2012 и договором управления домом от 01.07.2012 функции управляющей организации в указанном МКД осуществляет ООО «Мурманская управляющая компания» (далее по тексту - ООО «МУК»).

В связи с необходимостью осуществления работ по подключению абонента к сетям связи для оказания услуг связи, ООО «М2С» направило в адрес ООО «МУК» письмо от 25.02.2015 №365/ТС о согласовании предоставления доступа в чердачное помещение представителям оператора связи, приложив типовую схему установки домовой распределительной сети для домов с шатровой кровлей с техническим этажом.

ООО «МУК» доступ к техническим помещениям МКД не представило, направило письмо от 03.03.2015 №275, которым истребовало проектную согласительную документацию, а также решение общего собрания собственников помещений МКД об использовании общего имущества МКД.

ООО «М2С» считает, что действия управляющей организации по отказу в допуске оператора связи для производства работ по обслуживанию абонентов в рамках

договоров являются необоснованными и незаконными, что и явилось поводом к обращению в антимонопольный орган.

ООО «МУК» в ответ на запрос Управления письмом от 30.03.2015 №388 пояснило, что не препятствует осуществлению деятельности оператора связи, но в целях безопасности проживания граждан МКД управляющая организация должна иметь гарантии безопасности установленного оборудования. В 2014 году на кровле МКД был выполнен капитальный ремонт и кровля находится на гарантийном обслуживании. Также ООО «МУК» считает, что для доставки сигнала потребителю от оператора связи имеются и другие пути, нежели кровля МКД.

При этом, ООО «МУК» не указало конкретный перечень документов, запрашиваемый у ООО «М2С», не пояснило, как выполненный ремонт влияет на возможность допустить работников оператора связи в чердачные помещения, также не уточнило пути доставки сигнала потребителю, минуя использование кровли дома.

ООО «М2С» письмом от 08.06.2015 №90-ЮС попросило ООО «МУК» повторно рассмотреть письмо от 25.02.2015 №365/ТС о согласовании предоставления доступа в чердачное помещение представителям оператора связи, дать на него мотивированный ответ и конкретизировать требования управляющей организации.

ООО «М2С» письмом от 09.06.2015 №91-ЮС уведомило ООО «МУК» о проведении 18 июня 2015 в 10.55 часов комиссионного осмотра домовых распределительных сетей ООО «М2С», размещенных в доме 12 по улице Самойловой, попросило управляющую компанию направить своего представителя, а также предоставить доступ на чердачное помещение. ООО «МУК» получило указанное письмо 16.06.2015 (вх.№963).

ООО «МУК» письмом от 10.06.2015 №771 попросило ООО «М2С» направить своего представителя для предоставления схемы расположения сетей в чердачном помещении многоквартирного дома 12 по улице Самойловой, дату предложило согласовать по телефону.

18 июня 2015 года при участии представителей ООО «М2С», ООО «СтройСвязь» и ООО «МУК» состоялось обследование домовой распределительной сети ООО «М2С», размещенной в доме 12 по улице Самойловой. По результатам обследования комиссия установила, что линии связи проходят от оптического приемника и коммутатора через чердачное помещение и распределяются по квартирам абонентов. При этом, как указано в акте №3 обследования сетей связи ООО «М2С» от 18.06.2015, обследование чердачного помещения не проводилось, акт представлен без учета обследования чердачного помещения, требуется дополнительное обследование после нанесения сетей на схему дома.

ООО «М2С» письмом от 22.06.2015 №96-ЮС выразило готовность провести встречу по осмотру своих сетей, также сообщило, что по состоянию на 22.06.2015 ООО «МУК» не представило исчерпывающий перечень обоснованных требований (технических условий) для проведения работ по обслуживанию и подключению абонентов.

25.06.2015 ООО «М2С» письмом №390/тс направило в адрес ООО «МУК» проектно-

сметную документацию с нанесенной домовой распределительной сетью ООО «М2С» в подъездах дома 12 по улице Самойловой поэтажно, также вновь попросило представить доступ на чердачное помещение.

ООО «МУК» письмом от 01.07.2015 №895 назначило обследование чердачного помещения на 06 июля 2015 года в 12.00 часов.

В ответ на указанное письмо ООО «М2С» сообщило, что в установленные дату и время не может направить своего представителя (письмо от 03.07.2015 №397/ТС).

ООО «М2С» письмом от 09.07.2015 №398/ТС попросило ООО «МУК» направить своего представителя для повторного осмотра и выполнения маркировки кабелей связи на чердачном помещении дома 12 по улице Самойловой. Также оператор связи сообщил, что в случае, если для управляющей организации предоставление технических условий для обслуживания переустроенных коммуникаций затруднительно, ООО «М2С» готово предложить альтернативный вариант, связанный с частичным переносом домовой распределительной сети и выводом коммуникаций на фасад здания.

ООО «МУК» сообщило о том, что представитель управляющей компании будет присутствовать на осмотре 16 июля 2015 года и согласовало прокладку сетей ООО «М2С» по фасаду здания (письмо от 10.07.2015 №947).

16 июля 2015 года представитель ООО «МУК» при осмотре сетей не присутствовал, доступ на чердачное помещение не был обеспечен (письмо ООО «М2С» от 16.07.2015 №400/ТС).

Далее стороны согласовали проведение сетей по фасаду здания. ООО «М2С» сообщило, что приступило к выполнению работ по переносу домовой распределительной сети (письмо от 21.07.2015 №404/ТС).

На рассмотрении дела представители ООО «МУК» пояснили, что намерение ООО «М2С» проложить кабельные сети по фасаду здания исключило необходимость доступа представителей оператора связи на чердачное помещение.

Представитель ООО «М2С» с указанным доводом не согласился, пояснил, что проведение кабельных сетей по фасаду здания не исключает необходимость доступа на чердачное помещение к уже проложенным сетям для их обслуживания.

Изучив обстоятельства дела и пояснения участвующих лиц, Комиссия приходит к следующим выводам.

На основании пункта 2 статьи 162 Жилищного кодекса РФ по договору управления многоквартирным домом одна сторона (управляющая организация) по заданию другой стороны (собственников помещений в многоквартирном доме, органов управления товарищества собственников жилья либо органов управления жилищного кооператива или органов управления иного специализированного потребительского кооператива) в течение согласованного срока за плату обязуется оказывать услуги и выполнять работы по надлежащему содержанию и ремонту общего имущества в таком доме, предоставлять коммунальные услуги собственникам помещений в таком доме и пользующимся помещениями в этом доме лицам, осуществлять иную направленную на достижение целей управления многоквартирным домом деятельность.

Пунктом 9 статьи 161 Жилищного кодекса Российской Федерации установлено, что многоквартирный дом может управляться только одной управляющей организацией.

Требования и порядок обслуживания и ремонта жилищного фонда установлены Правилами и нормами технической эксплуатации жилищного фонда, утвержденными Постановлением Госстроя Российской Федерации от 27.09.2003 N 170 (далее - Правила №170).

В силу положений пункта 5.6.24 Правил №170, управляющие компании обязаны обеспечивать допуск работников предприятий связи на крыши и чердачные помещения.

Исполнение данной обязанности связано с необходимостью обеспечить доступ уполномоченных и квалифицированных специалистов для проведения ремонтных и иных работ, что подтверждается положениями пункта 3.3.5 Правил №170 (вход в чердачное помещение и на крышу следует разрешать только работникам организаций по обслуживанию жилищного фонда, непосредственно занятым техническим надзором и выполняющим ремонтные работы, а также работникам эксплуатационных организаций, оборудование которых расположено на крыше и в чердачном помещении).

Таким образом, обязанность обеспечивать допуск работников предприятий связи на крыши и чердачные помещения возложена на управляющие организации в связи с их особым правовым статусом, который опосредован самим фактом обслуживания имущества многоквартирного дома.

В подпункте 12 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 N 126-ФЗ "О связи" закреплено, что оператор связи - юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, оказывающие услуги связи на основании соответствующей лицензии.

Договор об оказании услуг связи, заключаемый с гражданами, является публичным договором, то есть заключаемым коммерческой организацией и устанавливающим ее обязанности по оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится, а отказ от его заключения при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие услуги не допускается (пункт 1 статьи 45 Закона о связи, пункт 1 статьи 426 Гражданского кодекса РФ).

Постановлением Правительства РФ от 10.09.2007 N 575 утверждены Правила оказания телематических услуг связи, согласно пункту 2 которого под технической возможностью предоставления доступа к сети передачи данных понимается одновременное наличие незадействованной монтированной емкости узла связи, в зоне действия которого запрашивается подключение пользовательского (оконечного) оборудования к сети передачи данных, и незадействованных линий связи, позволяющих сформировать абонентскую линию связи между узлом связи и пользовательским (оконечным) оборудованием;

под предоставлением доступа к сети передачи данных - совокупность действий оператора связи по формированию абонентской линии, подключению с ее помощью пользовательского (оконечного) оборудования к узлу связи сети

передачи данных либо по обеспечению возможности подключения к сети передачи данных пользовательского (оконечного) оборудования с использованием телефонного соединения или соединения по иной сети передачи данных в целях обеспечения возможности оказания абоненту и (или) пользователю телематических услуг связи;

под абонентской линией - линия связи, соединяющая пользовательское (оконечное) оборудование с узлом связи сети передачи данных.

Адрес установки пользовательского (оконечного) оборудования и описание абонентской линии согласно подпункту "е" пункту 22 названных Правил должны быть указаны в договоре об оказании телематических услуг связи.

В соответствии с пунктом 4 статьи 36 Жилищного кодекса Российской Федерации, условия пользования общим имуществом, должны быть установлены на общем собрании собственников жилых помещений в многоквартирном доме.

Как указано в подпункте 3 пункта 2 статьи 44 Жилищного кодекса Российской Федерации, принятие решений о пользовании общим имуществом собственников помещений в многоквартирном доме иными лицами, в том числе о заключении договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, если для их установки и эксплуатации предполагается использовать общее имущество собственников помещений в многоквартирном доме, относится к компетенции общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме.

В материалах заявления отсутствуют доказательства принятия общим собранием собственников помещений в многоквартирном жилом доме в соответствии со статьей 44 Жилищного кодекса Российской Федерации решения об определении порядка пользования ООО «М2С» общим имуществом дома, либо о запрете третьему лицу размещать принадлежащее ему оборудование в доме, пользоваться таким имуществом при оказании услуг связи.

Таким образом, достаточным основанием для размещения оператором связи средств и линий связи на общем имуществе в многоквартирном доме является договор об оказании услуг связи, заключаемый с абонентом, несогласие со стороны иных участников долевой собственности с заключением и (или) порядком исполнения подлежат разрешению исключительно в судебном порядке.

Установлено, что оборудование связи размещено с использованием общего имущества жилого дома на основании договоров о возмездном оказании услуг, заключенных между жильцами этого дома (собственниками квартир) с ООО «М2С», сдано в эксплуатацию в установленном порядке и используется непосредственно для предоставления услуг связи данным лицам.

Управляющая организация не может препятствовать операторам связи в доступе к общему имуществу многоквартирного дома. При этом такая обязанность управляющей компании не поставлена в зависимость от дачи согласия жильцами такого дома. Данный вывод согласуется с позицией судов Российской Федерации (Определение ВАС РФ от 19.04.2013 N ВАС-4540/13 по делу N А60-7361/2012, Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 27.11.2013 по делу N А75-409/2013 и др.), а также мнением Экспертного совета ФАС России по вопросам связи, отраженном в пункте II части 6 Протокола заседания от 26.05.2014, и письмом

ФАС России от 27.05.2015 №ИА/26126/15 «Об оценке обстоятельств, связанных с доступом операторов связи в многоквартирные дома».

Вышеизложенное позволяет прийти к выводу, что ООО «МУК» при отсутствии достаточных правовых оснований создало препятствия для осуществления ООО «М2С» своих договорных и публично-правовых обязательств.

Частью 1 статьи 10 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.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 Закона о защите конкуренции необходимо доказать, что на соответствующем товарном рынке он занимает доминирующее положение, совершил действие (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению интересов других лиц.

Согласно статье 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (групп лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (группы 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.

ООО «МУК» как управляющая организация является единственным хозяйствующим субъектом, имеющим основания предоставлять доступ в технические помещения (чердаки, кровля, подвалы) многоквартирного дома 12 по улице Самойловой в городе Мурманске, поэтому занимает доминирующее положение на рынке предоставления доступа к этим помещениям для обслуживания линий связи. Данный вывод согласуется с позицией судов при рассмотрении дел со схожими обстоятельствами (Определение ВАС РФ от 17.08.2012 N ВАС-10772/12 по делу N А75-5016/2011, Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 28.04.2014 по делу N А75-8211/2013 вместе с Определением ВАС РФ от 28.07.2014 N ВАС-9670/14, Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 12.02.2015 N Ф01-6258/2014 по делу N А11-3705/2014 и др.)

Учитывая вышеизложенное, Комиссия пришла к выводу, что ООО «МУК», занимая доминирующее положение на рынке услуг доступа к техническим помещениям многоквартирного дома 12 по улице Самойловой в городе Мурманске, неправоммерно уклонялось от предоставления ООО «Мурманские мультисервисные сети» доступа к чердачным помещениям указанного дома, чем создало для оператора связи препятствия в осуществлении деятельности на рынке услуг связи и может привести к ущемлению интересов граждан – абонентов оператора связи.

В силу пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в Законе о защите конкуренции, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания.

В целях прекращения нарушения антимонопольного законодательства, Комиссия считает необходимым выдать ОАО «МРСК Северо-Запада» предписание, предусмотренное подпунктом «б» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, о прекращении злоупотребления доминирующим положением.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 48, статьёй 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Общества с ограниченной ответственностью «Мурманская управляющая компания» (ИНН 5190912058; ОГРН 1095190013742; юридический адрес: 183032, г.Мурманск, пр.Кирова д.62а, оф. 1) нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в создании для ООО «Мурманские мультисервисные сети» препятствий в осуществлении деятельности на рынке услуг связи путем непредставления доступа к чердачным помещениям многоквартирного дома 12 по улице Самойловой в городе Мурманске.

2. Выдать предписание по делу о прекращении злоупотребления своим доминирующим положением.

3. Передать материалы дела должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

И.Н. Попова

Члены комиссии

О.А. Басавина

Е.Н. Редина

ПРЕДПИСАНИЕ № 05-03-15/7

21 августа 2015 г.

г. Мурманск

Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя комиссии – заместителя руководителя Мурманского УФАС России Поповой И.Н.,

членов комиссии: главного специалиста-эксперта отдела контроля товарных и финансовых рынков Басавиной О.А., главного специалиста-эксперта отдела контроля товарных и финансовых рынков Рединой Е.Н.,

рассмотрев дело №05-03-15/7 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Мурманская управляющая компания» (ИНН 5190912058; ОГРН 1095190013742; юридический адрес: 183032, г. Мурманск, пр. Кирова д.62а, оф. 1) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании для ООО «Мурманские мультисервисные сети» препятствий в осуществлении деятельности на рынке услуг связи путем непредставления доступа к чердачным помещениям многоквартирного дома 12 по улице Самойловой в городе Мурманске,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Мурманская управляющая компания» прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно:

при обращении оператора связи ООО «М2С» в ООО «МУК» обеспечивать беспрепятственный доступ к техническим (в том числе чердачным) помещениям многоквартирного дома 12 по улице Самойловой в городе Мурманске не позднее трех дней со дня обращения.

2. Известить Мурманское УФАС России об исполнении предписания не позднее 5 (пяти) дней со дня его исполнения.

3. Отказ ООО «МУК» в допуске ООО «М2С» к техническим помещениям указанного дома в дальнейшем будет являться неисполнением предписания.

Председатель комиссии

И.Н. Попова

Члены комиссии

О.А. Басавина

Е.Н. Редина

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение

антимонопольного органа.