

РЕШЕНИЕ

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Резолютивная часть объявлена 07.10.2011.

В полном объеме решение изготовлено 20.10.2011.

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе <...>:

в присутствии: от ОАО «Башинформсвязь» <...> – по доверенности от 06.10.2011 №181,

рассмотрев дело № А-254/10-11, возбужденное в отношении ОАО «Башинформсвязь» (450000, г. Уфа, ул. Ленина, 32/1) по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее – Управление) 13.09.2011 поступило обращение <...> на действия ОАО «Башинформсвязь», суть которого состоит в следующем. В первых числах сентября 2011 года <...>, получил квитанцию на оплату стационарного телефона с удвоенной суммой платежа. В квитанции, помимо обычного платежа за оказанные услуги в августе, в общую сумму включен авансовый платеж за сентябрь, то есть плата за фактически не оказанные услуги.

Как указано в обращении, по данному вопросу заявитель обращался в справочную службу компании, где сообщили, что аванс вносить необязательно.

Факт получения квитанций на оплату стационарного телефона с удвоенной суммой платежа другими жителями г. Уфы подтверждается опубликованной 09.09.2011 в газете Республика Башкортостан статье «Заплатите вдвое больше», а также в статье «Жителям Башкирии предложили платить за телефонную связь авансом», размещенной 15.09.2011 в сети Интернет на сайте www.gorobzor.ru.

19.09.2011 в адрес Управления также поступило обращение <...> по неправомерному, по мнению Заявителя, выставлению ОАО «Башинформсвязь» авансовых счетов за еще не оказанные услуги телефонной связи. Такие действия ОАО «Башинформсвязь» являются нарушением прав абонентов и ущемляют их интересы, в части возложения обязанности по уплате сумм в получаемых квитанциях за еще не оказанные телефонные услуги.

В соответствии с ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги общедоступной электросвязи и общедоступной почтовой связи относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим.

ОАО «Башинформсвязь» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35%, и по оказанию услуг общедоступной электрической связи, в том числе по оказанию услуг местной телефонной связи занимает доминирующее положение.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Приказом Управления от 23.09.2011 №437 в отношении ОАО «Башинформсвязь» возбуждено дело № А-254/10-11 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением и ущемлении интересов абонентов ОАО «Башинформсвязь» путем включения в сумму платежа за услуги телефонной связи авансового платежа за следующий месяц.

Согласно пояснениям ОАО «Башинформсвязь» от 04.10.2011 исх. №14-15/128, представленным на рассмотрение дела, сумма аванса, включенная в счета за август, является информационной. Внесение авансового платежа указано в качестве добровольного предложения, а не обязывающего действия, о чем указано в самом счете: «Абонент вправе произвести оплату с учетом аванса». Таким образом, абонент сам распоряжается своим волеизъявлением по поводу оплаты или неоплаты аванса.

Также в пояснениях было указано следующее: «Определением Комиссии не установлено конкретное правонарушение, вменяемое ОАО «Башинформсвязь» (часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции включает 10 самостоятельных составов правонарушений). Вышеуказанным Определением Комиссия Управления обязала ОАО «Башинформсвязь» представить документы и информацию согласно указанному в Определении перечню. В силу норм антимонопольного законодательства Определение о предоставлении документов и информации должно быть мотивировано. Мотивировка запроса должна быть описана отдельно, обязательно содержать сведения, обосновывающие необходимость направления запроса, а также необходимость предоставления запрашиваемой информации. Однако в Определении не указаны цели и задачи предоставления запрашиваемых сведений, сведения об относимости истребованной информации к конкретному рассматриваемому делу по конкретному составу правонарушения, обстоятельства, подлежащие доказыванию, для подтверждения которых требуются запрашиваемые сведения».

Представителем ОАО «Башинформсвязь» на заседании Комиссии было заявлено, что в рассматриваемом случае правонарушение со стороны ОАО «Башинформсвязь» отсутствует, т.к. законодательством не предусмотрен запрет на

представление абонентам права оплатить сумму с авансом. То есть абонент вправе не оплачивать аванс. Учитывая, что доступ к услугам связи не приостанавливался, права абонентов не нарушены.

Комиссия, рассмотрев доводы ОАО «Башинформсвязь», не может их принять по следующим основаниям.

Антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных [частью 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. Данная позиция подтверждена пунктом 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 года № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства».

В соответствии с частью 4 статьи 44 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения заявления или материалов в случае принятия решения о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган издает [приказ](#) о возбуждении дела и создании комиссии. Копия такого приказа в течение трех дней со дня его издания направляется заявителю и ответчику по делу.

Руководствуясь частями 4, 6 статьи 44 Закона о защите конкуренции [приказом](#) Управления от 23.09.2011 №437 возбуждено дело в отношении ОАО «Башинформсвязь» и создана Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства. В тот же день копии приказа и определения о назначении дела к рассмотрению были направлены в адрес ОАО «Башинформсвязь». При этом в преамбуле определения указано в чем конкретно выразилось нарушение антимонопольного законодательства, а именно: в злоупотреблении доминирующим положением и ущемлении интересов абонентов ОАО «Башинформсвязь» путем включения в сумму платежа за услуги телефонной связи авансового платежа за следующий месяц. Таким образом, ОАО «Башинформсвязь» знало, какие нормы антимонопольного законодательства, вменяются Обществу в нарушение.

Кроме того, в соответствии со статьей 43 Закона о защите конкуренции с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле. Однако своим правом по ознакомлению с материалами дела ОАО «Башинформсвязь» не воспользовалось. Каких-либо ходатайств об ознакомлении с материалами дела в адрес Управления также не поступало.

В ходе рассмотрения дела Комиссией было установлено следующее.

В начале сентября 2011 года жители г. Уфы – абоненты ОАО «Башинформсвязь» получили квитанции на оплату услуг местной телефонной связи. В квитанции крупным жирным шрифтом была указана сумма к оплате с учетом аванса на следующий месяц. Подобные счета-квитанции за оплату услуг местной телефонной связи были выставлены всем абонентам – физическим лицам ОАО «Башинформсвязь», что ни отрицается представителем Общества и подтверждается материалами дела. При этом внизу на квитанции дана сноска о том, что абонент вправе произвести оплату с учетом аванса.

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 44 Федерального закона от 07.07.2003 №126-ФЗ «О связи» (далее - Закон о связи) на территории Российской Федерации услуги связи оказываются операторами связи пользователям услугами связи на основании договора об оказании услуг связи, заключаемого в соответствии с гражданским законодательством и правилами оказания услуг связи. Правила оказания услуг связи утверждаются Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 18.05.2005 № 310 утверждены Правила оказания услуг местной, внутризоновой, междугородной и международной телефонной связи (далее – Правила).

Согласно пункту 24 названных Правил услуги связи оказываются на основании возмездных договоров.

В соответствии с пунктом 113 Правил, счет, выставляемый абоненту за услуги телефонной связи, является расчетным документом, в котором отражаются данные о денежных обязательствах абонента.

Тем самым, абонент, получая квитанцию на оплату услуг телефонной связи, обязан оплатить указанную в ней сумму - выполнить денежные обязательства перед оператором.

Как указано в пункте 61 Правил оказания услуг телефонной связи пользователь обязан вносить в полном объеме плату оператору связи за оказанные ему услуги телефонной связи. Пунктом 109 Правил предусмотрено, что абонент и (или) пользователь имеет право обратиться к оператору связи за возвратом денежных средств, внесенных им в качестве аванса. Оператор связи обязан вернуть неиспользованный остаток денежных средств. Расчетный период по услугам телефонной связи не должен превышать 1 месяц (пункт 110 Правил), т.е. абонент обязан производить оплату за оказанные услуги связи ежемесячно. Срок оплаты услуг телефонной связи не должен быть менее 20 дней с даты выставления счета (пункт 111 Правил).

Пунктом 2 статьи 54 Закона о связи установлено, что основанием для осуществления расчетов за услуги связи являются показания оборудования связи, учитывающего объем оказанных услуг оператором связи. При этом пункт 106 Правил определяет, что основанием для выставления счета абоненту и (или) пользователю за предоставленные местные, внутризоновые, междугородные телефонные соединения являются данные, полученные с помощью оборудования, используемого для учета объема оказанных услуг телефонной связи.

Исходя из пункта 114 Правил оказания услуг телефонной связи, счет, выставляемый абоненту за услуги местной телефонной связи, содержит: реквизиты оператора связи, реквизиты абонента, расчетный период, за который выставляется счет, номер лицевого счета абонента (при предварительном платеже), данные о суммарной продолжительности местных телефонных соединений за расчетный период (при повременном учете), сумму, предъявляемую к оплате, сумму остатка на лицевом счете (при предварительном платеже), дату выставления счета и срок оплаты счета.

По смыслу приведенных норм счет представляет собой документ, отражающий информацию об объеме оказанных оператором связи абоненту услуг телефонной связи на основании показаний соответствующего оборудования связи за расчетный период и их стоимость именно за этот период. Таким образом, предъявляемый оператором связи счет как

расчетный документ, служащий основанием для осуществления абонентом оплаты, должен содержать фактическую обязанность последнего по оплате за оказанные ему услуги телефонной связи за конкретный – расчетный период, каковым является 1 месяц. Вместе с тем, в выставляемом ОАО «Башинформсвязь» абонентам счете-квитанции в связи с включением аванса за текущий месяц расчетный период превышает 1 месяц. Выставление в таком счете платежей за иные расчетные периоды противоречит положениям Правил, а, следовательно, оператор связи, включающий в такой расчет оплату за иные периоды, совершает незаконные действия, тем самым нарушая свои публичные обязанности по обеспечению законности в осуществляемой им деятельности и соблюдению прав лиц, которым им оказываются услуги.

На заседании Комиссии представителем ОАО «Башинформсвязь» было пояснено, что в счет-квитанцию на оплату услуг местной телефонной связи, выставляемого абонентам (физическим лицам) внесены изменения. В частности, за сентябрь 2011 года в счете-квитанции абонентам предлагаются к оплате: «сумма с учетом аванса за следующий месяц» и «сумма без учета аванса». При этом сумма аванса к уплате устанавливается в размере абонентской платы. Срок оплаты установлен до 23.10.2011. Таким образом, в указанной квитанции ОАО «Башинформсвязь» ставит во главу понятие «аванс», а не плату за оказанные услуги телефонной связи за предыдущий месяц.

В подтверждение соответствия действий ОАО «Башинформсвязь» требованиям законодательства при установлении порядка оплаты услуг телефонной связи для абонентов-физических лиц представитель ОАО «Башинформсвязь» сослалась на то, что в пункте 4.2. типового договора об оказании услуг связи предоставляется право выбора формы оплаты услуг телефонной связи: отсроченный или предварительный платеж.

Однако по смыслу предварительный платеж предполагает разделение платы без увеличения расчетного периода. То есть предварительный платеж авансом за текущий месяц не является. Таким образом, выставление аванса за текущий месяц противоречит условиям договора на оказание услуг связи, Правилам оказания услуг местной, внутризоновой, междугородной и международной телефонной связи.

В соответствии с пунктом 1 статьи 54 Закона о связи оплата услуг связи производится посредством наличных или безналичных расчетов - непосредственно после оказания таких услуг, путем внесения аванса или с отсрочкой платежа. Порядок и форма оплаты услуг связи определяются договором об оказании услуг связи, если иное не установлено законодательством Российской Федерации. Таким образом, следует признать, что законодательством предусмотрена возможность применения авансовой формы расчетов за телефонные услуги. Однако такая форма расчетов является альтернативной. Внесение авансового платежа, как прямо следует из текста вышеназванного Закона, представляет собой не обязанность, а право абонента на такую форму расчетов, распоряжаясь которым он самостоятельно определяет размер, порядок и сроки внесения этого платежа.

Вместе с тем, ОАО «Башинформсвязь», выставляя абонентам счета-квитанции на оплату услуг местной телефонной связи с включением в оплату фиксированного авансового платежа за текущий месяц, лишает абонентов права самостоятельно определить размер, порядок и сроки внесения этого платежа. Кроме того, фактически своими действиями ОАО «Башинформсвязь» по включению аванса превысило расчетный период.

Таким образом, ОАО «Башинформсвязь» как субъект, занимающий доминирующее положение на рынке оказания услуг местной телефонной связи в Республике Башкортостан, вне предусмотренного законом порядка (договорные отношения) само в одностороннем порядке без учета интересов и прав абонентов определило порядок оплаты через содержание (условия) предъявляемого абоненту счета, тем самым нарушая как нормы действующего законодательства, так и условия заключенных договоров.

То есть имеет место факт нарушения ОАО «Башинформсвязь», оказывающим услуги неограниченному числу лиц, именно прав этих лиц в части выбора ими, не обществом, такой формы расчета как авансовые (предварительные) платежи, а также их право формировать сумму, определять срок и иные условия использования этой формы. Действительно, общество вправе предложить своим абонентам такой порядок расчетов, но только в предусмотренном законом порядке. Поскольку договор на оказание услуг телефонной связи заключается письменно, то все иные, не предусмотренные в нем условия, также подлежат включению в письменной форме с четким определением их исполнения сторонами.

Таким образом, форма счета-квитанции ОАО «Башинформсвязь», не соответствует нормам действующего законодательства, регулирующего отношения между оператором местной телефонной связи и абонентом-гражданином, не обеспечивает права выбора удобного для абонента порядка оплаты услуг телефонной связи, результатом чего является ущемление интересов других лиц – злоупотребление доминирующим положением.

Исходя из вышеизложенного, действия ОАО «Башинформсвязь» являются нарушением прав абонентов и ущемляют их интересы, в части возложения обязанности по уплате сумм в получаемых квитанциях за еще не оказанные телефонные услуги.

Как указано в пункте 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц. При этом в отношении действий (бездействия), прямо поименованных в [части 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Антимонопольный орган в ходе контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, установив факт злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением, принимает меры по прекращению соответствующего нарушения и обеспечению условий конкуренции, а также по привлечению нарушителей к административной ответственности.

Таким образом, Комиссия усматривает в действиях ОАО «Башинформсвязь» нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в ущемлении интересов абонентов ОАО «Башинформсвязь» путем включения в счет-квитанцию на оплату услуг телефонной связи авансового платежа за текущий месяц, т.е. дополнительную плату за фактически неоказанные услуги. Что повлекло увеличение расчетного периода (1 месяц) и тем самым, нарушение условий договора на оказания услуг телефонной связи и Правил оказания услуг местной, внутризоновой, междугородной и международной телефонной связи, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 18.05.2005 № 310 утверждены Правила оказания услуг. Такие действия ОАО «Башинформсвязь»

противоречат положениям Правил оказания услуг телефонной связи и являются злоупотреблением доминирующим положением на рынке оказания услуг местной телефонной связи в Республике Башкортостан и направлены ущемление интересов других лиц (абонентов).

В соответствии со статьей 10 Гражданского кодекса РФ установлены пределы осуществления гражданских прав - не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

На основании изложенного, руководствуясь ст.23, ч.1 ст.39, чч. 1 - 4 ст.41, ч.1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Башкортостанского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Башинформсвязь» (450000, г. Уфа, ул. Ленина, 32/1) нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением и ущемлении интересов абонентов ОАО «Башинформсвязь» путем включения в счет-квитанцию на оплату услуг телефонной связи авансового платежа за текущий месяц, т.е. дополнительную плату за фактически неоказанные услуги.
2. Выдать ОАО «Башинформсвязь» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

ПРЕДПИСАНИЕ № 168-А-254/10-11

20.10.2011

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе: <...> <...> <...> <...> руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 07.10.2011 (в полном объеме решение изготовлено 20.10.2011) по делу № А-254/10-11 о нарушении ОАО «Башинформсвязь» (450000, г. Уфа, ул. Ленина, 32/1) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Башинформсвязь» прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в части злоупотребления доминирующим положением и ущемлении интересов абонентов ОАО «Башинформсвязь», выразившееся во включении в счет-квитанцию на оплату услуг телефонной связи авансового платежа за текущий месяц.
2. ОАО «Башинформсвязь» не выставлять абонентам-физическим лицам счета-квитанции, в которых содержатся данные о денежных обязательствах абонента за расчетный период, превышающий один месяц, независимо от порядка оплаты – по факту оказанных услуг или в форме авансового платежа.

Настоящее предписание исполнить в срок до 25.12.2011.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения, представив письменно доказательства исполнения.