

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-06-08/19-10-11

3 августа 2011 года

г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 20 июля 2011 года.

В полном объеме решение изготовлено 3 августа 2011 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

Долгих О.М. - руководитель Тывинского УФАС России,

Члены комиссии:

Сорвачева В.А. – главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Хитаршвили А.Т. - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Ванькова Е.С. – старший специалист 2 разряда отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

в присутствии:

представителя по доверенности от 29.06.2011г. УФПС Республики Тыва – филиал ФГУП «Почта России» - "..."

в отсутствии:

надлежащим образом извещенного юридического лица ФГУП «Почта России» (уведомление от 05.07.2011г.)

надлежащим образом извещенного Отдела Федеральной миграционной службы по Республике Тыва (уведомление от 04.07.2011г.),

рассмотрев дело № 04-06-08/19-10-11 о нарушении пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), возбужденное в отношении Федерального государственного унитарного предприятия «Почта России»,

УСТАНОВИЛА:

28 апреля 2011 года в адрес Тывинского УФАС России поступила жалоба Отдела Федеральной миграционной службы по Республике Тыва (далее – ОФМС России по РТ) на действия Федерального государственного унитарного предприятия «Почта России» (далее ФГУП «Почта России») в лице УФПС Республики Тыва – филиала ФГУП «Почта России», выразившееся в навязывании невыгодных условий договора по факту включения в договора №373 и №374 от 14.03.2011г. на оказание почтовых услуг условия о внесении 100% предоплаты и отказе в заключении договоров.

Приказом Тывинского УФАС России №124 от 20.05.2011г. было возбуждено дело №04-06-08/19-10-11 в отношении ФГУП «Почта России» по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно представленным пояснениям от 31.05.2011г. УФПС Республики Тыва – филиал ФГУП «Почта России» обосновывает свои действия по факту навязывания невыгодных условий договора тем, что оказание услуг почтовой связи производится только после поступления на расчетный счет филиала денежных средств, согласно выписанного ранее счета в соответствии с п.5.4 «Инструкции о порядке заключения договоров на оказание услуг почтовой связи», утвержденной приказом предприятия №45 от 13.02.2006г. Данное условие является для филиала существенным.

Ввиду того, что между сторонами договора не достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора, со стороны УФПС Республики Тыва – филиала ФГУП «Почта России» последовал отказ от заключения договоров на оказание почтовых услуг.

ОФМС России по РТ указывает на нарушение п.12 Постановления Правительства РФ от 28.12.2010 N 1171 "О мерах по реализации Федерального закона "О федеральном бюджете на 2011 год и на плановый период 2012 и 2013 годов" в случае согласования условия по 100% предоплате.

Как установлено в ходе рассмотрения дела УФПС Республики Тыва – филиал ФГУП «Почта России» 09.03.2011г. письмом за исх. № 17/2.1-398 направило в адрес ОФМС России по РТ проекты договоров №373, 374 от 14.03.2011г. «на оказание почтовых услуг», в п.4.2 которых содержится условие об оплате услуг, указанных в п.1.1 путем внесения предварительной оплаты в размере 100%.

ОФМС России по РТ письмом от 30.03.2011г. №1/1293 направило протоколы разногласий в связи с несогласием с условием по 100% предоплате, которые были возвращены без согласования и без подписи руководителя.

УФПС Республики Тыва – филиал ФГУП «Почта России» письмом от 13.04.2011г. исх. №17/2-613 направило ответ о невозможности подписания договоров в редакции, изложенной ОФМС России по РТ, тем самым отказавшись от заключения договора.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к

следующим выводам.

Частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. Согласно реестру субъектов естественных монополий в области связи, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль, ФГУП «Почта России» зарегистрировано под номером 17-1-5 (дата включения в реестр 24.08.2005г. № 394-с). Таким образом ФГУП «Почта России» является организацией, занимающей доминирующее положение на рынке услуг общедоступной почтовой связи.

Согласно Положению об отделе Федеральной миграционной службы по Республике Тыва, утвержденного приказом ФМС России от 02.12.2005г. №206 отдел Федеральной миграционной службы по Республике Тыва является государственным органом, находящимся в подчинении ФМС России.

Согласно п.21 Положения об отделе Федеральной миграционной службы по Республике Тыва финансирование территориального органа осуществляется ФМС России за счет средств, выделяемых из федерального бюджета.

Таким образом, ОФМС России по РТ является получателем средств федерального бюджета.

Согласно п.12 Постановления Правительства РФ от 28.12.2010 N 1171 "О мерах по реализации Федерального закона "О федеральном бюджете на 2011 год и на плановый период 2012 и 2013 годов" получатели средств федерального бюджета при заключении договоров (государственных контрактов) о поставке товаров, выполнении работ и оказании услуг в пределах доведенных им в установленном порядке соответствующих лимитов бюджетных обязательств на 2011 год и на плановый период 2012 и 2013 годов и договоров, подлежащих исполнению за счет средств, полученных от оказания платных услуг и иной приносящей доход деятельности, вправе предусматривать авансовые платежи в размере до 100 процентов суммы договора (государственного контракта), но не более лимитов бюджетных обязательств, доведенных на соответствующий финансовый год, только по договорам (государственным контрактам) об оказании **услуг связи**, о подписке на печатные издания и об их приобретении, обучении на курсах повышения квалификации, участии в научных, методических, научно-практических и иных конференциях, о проведении государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий, проведении Всероссийской олимпиады школьников и приобретении авиа- и железнодорожных билетов, билетов для проезда городским и пригородным транспортом и путевок на санаторно-курортное лечение, по договорам обязательного страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств, а также по договорам о проведении лечения граждан Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации, заключаемым Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации с иностранными организациями, по договорам (государственным контрактам) об оказании транспортных услуг по перевозке гуманитарных грузов железнодорожным транспортом в ходе проведения гуманитарных операций, заключаемым Министерством Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий

или получателями средств федерального бюджета, находящимися в ведении этого Министерства, с российскими организациями-исполнителями, по договорам (государственным контрактам) в целях реализации соглашений об оказании финансовой помощи на восстановление (строительство, реконструкцию, капитальный ремонт) объектов и приобретение основных средств в Республике Южная Осетия и Республике Абхазия.

В остальных случаях заключения договоров получателями бюджетных средств 100% предоплата не предусматривается.

Отношения по оказанию услуг почтовой связи регулируются рядом специальных нормативных актов, среди которых: Федеральный [закон](#) от 7 июля 2003 г. "О связи", Федеральный [закон](#) от 17 июля 1999 г. "О почтовой связи" (в ред. от 22 августа 2004 г.), другие федеральные законы и иные нормативные правовые акты Российской Федерации, международные договоры Российской Федерации, а также законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации в пределах их полномочий. Среди этих нормативных актов следует выделить [Правила](#) оказания услуг почтовой связи, утвержденные Постановлением Правительства Российской Федерации от 15 апреля 2005 г. N 221.

В Федеральном законе от 07.07.2003 N 126-ФЗ "О связи" раскрывается понятие услуги связи – это деятельность по приему, обработке, хранению, передаче, доставке сообщений электросвязи или почтовых отправлений.

Согласно Федеральному закону от 17.07.1999 N 176-ФЗ "О почтовой связи" действия или деятельность по приему, обработке, перевозке, доставке (вручению) почтовых отправлений, а также по осуществлению почтовых переводов денежных средств являются услугами почтовой связи.

Согласно ст.16 Федерального закона от 17.07.1999 N 176-ФЗ "О почтовой связи" услуги почтовой связи оказываются операторами почтовой связи на договорной основе. По договору оказания услуг почтовой связи оператор почтовой связи обязуется по заданию отправителя переслать вверенное ему почтовое отправление или осуществить почтовый перевод денежных средств по указанному отправителем адресу и доставить (вручить) их адресату. Пользователь услуг почтовой связи обязан оплатить оказанные ему услуги.

Согласно статье 44 Федерального закона от 07.07.2003 N 126-ФЗ "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.

При заключении договоров о предоставлении услуг связи стороны должны руководствоваться нормами [главы 39](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ) «возмездное оказание услуг».

По договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Согласно п. 1.1 договора №373 от 14.03.2011 г. на оказание **почтовых услуг**,

направленного УФПС Республики Тыва – филиалом ФГУП «Почта России» в адрес ОФМС России по РТ предметом договора является оказание почтовых услуг **по продаже** маркированной продукции и марок.

Согласно п. 1.1 договора №374 от 14.03.2011г. на оказание **почтовых услуг**, направленного УФПС Республики Тыва – филиалом ФГУП «Почта России» в адрес ОФМС России по РТ предметом договора является оказание почтовых услуг **по продаже** немаркированной продукции.

Таким образом, оказание услуг по продаже маркированной, немаркированной продукции и марок не является оказанием непосредственно услуги связи в том смысле, который заложен Федеральным законом от 17.07.1999 N 176-ФЗ "О почтовой связи".

Кроме того, согласно п.4.1 Договоров № 373, 374 от 14.03.2011г. оплачивается номинальная стоимость маркированной, немаркированной продукции и марок, при покупке которых дальнейшее их использование не оговаривается, что также опровергает вывод УФПС Республики Тыва – филиала ФГУП «Почта России» об оказании услуг связи в соответствии с условиями договоров.

При таких обстоятельствах включение в договора условий по 100% предоплате услуг, не указанных в перечне пп.а п.12 Постановления Правительства РФ от 28.12.2010 N 1171 "О мерах по реализации Федерального закона "О федеральном бюджете на 2011 год и на плановый период 2012 и 2013 годов" нарушает бюджетное законодательство РФ, за что главой 28 Бюджетного кодекса Российской Федерации предусмотрена ответственность к лицу, допустившему такое нарушение. ОФМС России по РТ в случае принятия условий договоров УФПС Республики Тыва – филиала ФГУП «Почта России» несет риск наступления негативных последствий, в связи с чем, данные условия являются невыгодными для него.

Пп.е п.12 Постановления Правительства РФ от 28.12.2010 N 1171 "О мерах по реализации Федерального закона "О федеральном бюджете на 2011 год и на плановый период 2012 и 2013 годов" предусматривает в отношении остальных договоров авансовые платежи в размере до 30 процентов суммы договора (государственного контракта), но не более 30 процентов лимитов бюджетных обязательств, доведенных на соответствующий финансовый год, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон) запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта (далее - организация), результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе такие действия (бездействие), как **навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него** или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные **и (или) прямо не предусмотренные** федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными

актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Так "навязыванием невыгодных контрагенту условий договора" является направление занимающей доминирующее положение организацией договора с невыгодными для контрагента условиями, которые правомерно контрагентом оспариваются, однако данная организация **отказывается** или уклоняется **от согласования и принятия предложений контрагента**. Именно настаивание организацией, занимающей доминирующее положение, на предложенных ею условиях договора является злоупотреблением доминирующим положением в форме навязывания невыгодных или дискриминационных условий договора для абонента.

О навязывании невыгодных условий договора также может свидетельствовать, к примеру, уклонение хозяйствующего субъекта от согласования спорных положений проекта договора, **отклонение протокола разногласий** и, тем самым, продление действия договора в прежней редакции.

При рассмотрении действий на соответствие антимонопольному законодательству учитывается, что при наличии на рынке занимающей доминирующее положение организации она способна оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на рынке, на нее распространяются все запреты, установленные антимонопольным законодательством, в связи с чем, при рассмотрении навязывания нет необходимости проверять возможность контрагента заключить договор с иными организациями.

В материалах дела имеются доказательства, свидетельствующие о навязывании ОФМС России по РТ невыгодных условий договоров: письмо ОФМС России по РТ 30.03.2011г. №1/1293 о направлении протоколов разногласий и ответ УФПС Республики Тыва – филиала ФГУП «Почта России» от 13.04.2011г. исх.№17/2-613 об отказе в принятии условий договоров в редакции заявителя.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, **если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены** федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Отказ в заключении договоров на оказание почтовых услуг УФПС Республики Тыва – филиала ФГУП «Почта России» на основании того, что 100% предоплата предусмотрена Инструкцией о порядке заключения договоров на оказание услуг почтовой связи неправомерен, так как данная Инструкция определяет порядок заключения договоров на оказание услуг почтовой связи, которые в соответствии с текстом договоров не содержат условий по оказанию услуг почтовой связи.

Таким образом, отказ ФГУП «Почта России» в лице УФПС Республики Тыва – филиала ФГУП «Почта России» от подписания протоколов разногласий не правомерен и Комиссия приходит к выводу о нарушении пунктов 3 и 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в части включения условий о 100% предоплате за оказание почтовых услуг в договора №373, 374 от 14.03.2011г. и отказе в заключении договора с ОФМС России по РТ.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 2 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/19-10-11 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать ФГУП «Почта России» в лице УФПС Республики Тыва – филиала ФГУП «Почта России» нарушившим пункты 3 и 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части навязывания условий договоров на оказание почтовых услуг невыгодных для ОФМС России по РТ, выразившихся во включения условий о 100% предоплате и отказе в подписании договоров.

2. Выдать ФГУП «Почта России» в лице УФПС Республики Тыва – филиала ФГУП «Почта России» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства в части включения в условия договоров на оказание почтовых услуг предоплаты в размере 100% и необоснованного отказа от заключения договоров.

3. Передать материалы дела № 04-06-08/19-10-11 уполномоченному лицу Тывинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного дела по статье 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии _____

О.М. Долгих

Члены Комиссии _____

В.А. Сорвачева

А.Т. Хитаришвили

Е.С. Ванькова

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано

в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Республика Тыва.