

РЕШЕНИЕ

по делу № К 16/58-11

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Тюмень

Резолютивная часть решения объявлена 21.12.2016 года

Решение в полном объёме изготовлено 11.01.2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии

Полухин Д.А.

- заместитель руководителя - начальник отдела контроля за монополистической деятельностью

Члены Комиссии:

Иванова Л.В.

- заместитель начальника отдела контроля за монополистической деятельностью;

Долинина А.В.

- ведущий специалист - эксперт отдела контроля за монополистической деятельностью,

в присутствии представителей Ответчиков: ООО «Управляющая компания «Русь» - (доверенность б/н от 15.09.2016) и ОАО «Тюменская домостроительная компания» - (доверенность №48 от 11.01.2016); представителя заинтересованного лица: АО «Эр-Телеком Холдинг» - (доверенность №75 от 25.07.2016); в отсутствии заинтересованных лиц: ПАО «Ростелеком», ПАО «Мобильные ТелеСистемы», ООО «Сибитекс», ЗАО «Русская компания», ООО «Позитив Телеком» (извещены надлежащим образом), рассмотрев дело № К16/58-11, возбуждённое по признакам нарушения ОАО «Тюменская домостроительная компания» и ООО УК «Русь» части 5 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», установила:

УСТАНОВИЛА:

Дело № К16/58-11 возбуждено приказом Тюменского УФАС России №158 от 01.09.2016 по признакам нарушения части 5 статьи 11 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» ОАО «Тюменская домостроительная компания» (далее - ОАО «ТДСК», Тюменская домостроительная компания, ответчик) и ООО

«Управляющая компания «Русь» (далее – УК «Русь», Управляющая компания, Ответчик).

Основанием для возбуждения дела № К16/58-11 явилось определение от 18.07.2014 о выделении дела по признакам нарушения п.5 ст.11 Федерального закона «О защите конкуренции» в отношении ООО Управляющая компания «РУСЬ» в отдельное производство и наличие материалов, указывающих на координацию экономической деятельности операторов связи, осуществляемую ОАО «ТДСК», которая приводит к последствиям, указанным в пунктах 1, 4, 5, части 1 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции».

Из материалов дела №К15/61-10 следует, что ООО УК «Русь», осуществляя управление многоквартирными домами, устанавливает для операторов связи условия доступа в общие помещения многоквартирных домов для размещения в них оборудования с целью оказания услуг связи собственникам помещений. Обязательным условием доступа оператора связи в многоквартирные дома является выполнение оператором связи технических условий, определяющих, в том числе способ прокладки сетей связи (ВОЛС) в дом, а также заключение возмездного договора, условия которого определены Управляющей компанией.

Обуславливая возможность доступа операторов связи в многоквартирные дома выполнением требований и условий, установленными застройщиком домов (ОАО «ТДСК»), полностью совпадающих с условиями доступа операторов связи, зафиксированными протоколами общих собраний собственников многоквартирных домов, Управляющая компания устанавливает операторам связи ограничения входа на рынок связи и определяет условия деятельности операторов связи на рынке оказания услуг связи, т.е. оказывает непосредственное влияние на деятельность хозяйствующих субъектов на товарном рынке.

Совершаемые ОАО «ТДСК» и ООО «УК «Русь» действия, выражающиеся в согласовании деятельности операторов связи, путём понуждения выполнения устанавливаемых технических и экономических требований при получении возможности оказывать услуги связи собственникам многоквартирных домов, имеют признаки координации экономической деятельности операторов связи.

Операторы связи: ПАО «Ростелеком», ПАО «МТС», ООО «Сибитекс», ЗАО «Русская компания», ООО «Позитив Телеком» и АО «Эр-Телеком Холдинг» привлечены к рассмотрению дела в качестве заинтересованных лиц.

Дело рассмотрено Комиссией в трёх заседаниях.

Заслушав пояснения Заявителя и Ответчика, изучив представленные документы, Комиссия установила следующие обстоятельства дела.

Возможность предоставления услуг связи собственникам помещений в многоквартирном жилом доме, обусловлена необходимостью оборудования здания соответствующими устройствами и телекоммуникационными сетями, а также наличием права доступа к общему имуществу данного дома с целью получения возможности оборудования здания телекоммуникационным оборудованием и (или) его технического обслуживания. Таким образом,

хозяйствующему субъекту, действующему в качестве поставщика на рынке оказания услуг связи, для реализации своей деятельности в рамках заключённых договоров, а так же оказания услуг связи потенциальным абонентам, необходимо разместить в доме, где находятся (живут) потребители услуг, оборудование (средства) связи, а также иметь доступ к нему для его обслуживания.

ООО УК «Русь» осуществляет деятельность по управлению многоквартирными домами, застройщиком которых является ОАО «ТДСК» (основной застройщик города Тюмени).

Управляющая компания является дочерней компанией ОАО «ТДСК», соответственно хозяйствующие субъекты составляют группу лиц по основанию, установленному п.1. ч 1 ст.9 Федерального закона «О защите конкуренции».

Практически во всех управляемых ООО УК «Русь» многоквартирных домах расположены телекоммуникационные сети ПАО «Ростелеком». Конкуренцию ПАО «Ростелеком» до 2015 года составляло, в зависимости от конкретного дома, ООО «Сибитекс» и/или ПАО «МТС. Как установлено в ходе рассмотрения дела Управляющая компания в 2015 году заключила договор с ЗАО «Русская компания», в 2016 году - с ООО «Позитив телеком». АО «Эр-Телеком» в лице Тюменского филиала также обратилось к Управляющей компании с намерением получить доступ в многоквартирные дома для оказания услуг связи.

Данные обстоятельства послужили основанием для привлечения указанных операторов к рассмотрению дела в качестве заинтересованных лиц.

В качестве условия доступа операторов связи в многоквартирные дома Управляющая компания устанавливает требование о выполнении технических условий, определяющих способ ввода сетей связи (ВОЛС) операторов в многоквартирный дом (кроме «Ростелеком», имеющее в домах собственную ЛКС, проложенную на этапе строительства домов).

Все заключённые Управляющей компанией с операторами связи договоры, в рамках которых операторам связи предоставляется доступ в многоквартирный дом, имеют возмездный характер: содержат условия о внесении операторами связи ежемесячной платы, размер которой установлен из расчёта 10,09 руб. за квартиру.

Вынуждая операторов связи выполнять указанные требования для получения права доступа в многоквартирные дома (перечень домов определён по материалам дела), ООО УК «Русь» ссылается на *решения собственников помещений в многоквартирных домах*. Управляющей компанией представлены протоколы общих собраний собственников и протоколы решений ОАО «Тюменская домостроительная компания», которыми она руководствуется, определяя для операторов связи условия доступа к общедомовому имуществу.

Решения, принятые ОАО «ТДСК» в качестве собственника помещений в многоквартирных домах (в период с 2009 по 2015 год), содержат условия предоставления операторам связи в пользование части общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме для размещения и эксплуатации сетей и оборудования, необходимого для предоставления услуг связи, доступа в Интернет, кабельного телевидения. ОАО «ТДСК» установлены

следующие требования:

- ввод ВОЛС выполнить через кабельную канализацию или подземным способом (проколом);
- установить запрет для операторов связи производить монтаж и эксплуатацию оборудования и ВОЛС необходимого для предоставления услуг связи, доступа в Интернет, кабельного телевидения на крыше и фасаде многоквартирного дома за исключением размещения на крыше станций сотовой связи;
- пользование общим имуществом многоквартирного дома компаниям, предоставляющим телекоммуникационные услуги, в том числе услуги связи и Интернет-услуги при размещении оборудования и ВОЛС предоставить на возмездной основе путём заключения договора с ООО «УК «Русь» на условиях предусмотренных действующим законодательством и настоящим решением;
- утвердить в качестве условия возмездного договора плату за пользование общим имуществом собственников помещений в многоквартирном доме для компаний, предоставляющих телекоммуникационные услуги, в т.ч. услуги связи и Интернет-услуги при размещении и эксплуатации оборудования и ВОЛС в размере 10,09 за одну квартиру в месяц, в т.ч. НДС в соответствии с требованиями действующего законодательства РФ;
- утвердить проект договора с операторами связи. Поручить Управляющей компании заключать договоры с операторами связи на условиях, предусмотренных законодательством РФ и настоящим решением;
- предоставить Управляющей компании распоряжаться денежными средствами, поступающими от передачи в пользование объектов общего имущества в многоквартирном доме, расходовать данные денежные средства на содержание дома, исходя их текущей необходимости, на благоустройство двора.

Часть решений, принятых ОАО «ТДСК» в период с 2013 по 2014 год, в части определения условия монтажа оборудования и прокладки трасс в помещениях, относящихся к общедомовой собственности, содержат отличие, которое заключается в том, что оператор должен производить монтаж оборудования и кабельных трасс в соответствии с выдаваемыми Управляющей компанией техническими условиями. При этом выдаваемые операторам связи технические условия по содержанию аналогичны условиям, которые установлены ОАО «ТДСК» в своих решениях (указанные выше).

Таким образом, в тех домах, в которых собственниками помещений многоквартирных домов (на общем собрании) не приняты решения относительно порядка допуска операторов связи в общие помещения дома, Управляющая компания, исполняет решения застройщика домов, который, являясь после завершения строительства дома, собственником всех помещений, единолично определил условия доступа операторов связи в многоквартирный дом.

Из протоколов общих собраний собственников многоквартирных домов следует, что в период с 2008 по 2015 год собственниками помещений 27 многоквартирных домов были приняты одинаковые решения. Согласно протоколам общих собраний, собственники приняли решения о разрешении компаниям, предоставляющим телекоммуникационные услуги размещать телекоммуникационное оборудование и

волоконно-оптические линии связи в местах общего пользования многоквартирного дома на условиях аналогичных, установленным ОАО «ТДСК».

Содержание решений, принятых общими собраниями собственников помещений в 40 многоквартирных домах, в части, касающиеся операторов связи, полностью совпадают с решениями, принятыми ОАО «ТДСК» по 48 домам. Единообразия принятых общими собраниями собственников решений в отношении операторов связи, дублирующих решения ОАО «ТДСК», может указывать на влияние, оказываемое ОАО «ТДСК» на решения принятые собраниями собственников, устанавливающие условия деятельности операторов связи. Таким образом, ОАО «ТДСК» посредством принятия решений, исполняемых Управляющей компанией, оказывает непосредственное влияние на деятельность операторов связи на рынке.

В ходе рассмотрения дела операторы связи указали в своих пояснениях, что установление платы за возможность размещения обслуживания телекоммуникационного оборудования и сетей операторов связи, способствует росту расходов поставщиков услуг связи, отрицательно влияет на конкурентоспособность хозяйствующих субъектов, приводит к ущемлению интересов операторов связи, а также потребителей услуг связи, так как, в конечном итоге, приводит к росту тарифов на связь.

Действия ОАО «ТДСК» и Управляющей компании приводят или могут привести к отказу операторов от заключения публичного договора на оказание услуг связи с собственниками помещений в многоквартирных домах, к снижению конкурентоспособности операторов связи в результате уменьшения количества абонентов, к сокращению объёма оказываемых оператором услуг связи, а также, вследствие роста себестоимости оказываемых услуг, к повышению размера платы за услуги связи.

В ходе рассмотрения дела участники сообщили Комиссии свою позицию по существу дела, представили подтверждающие документы, привели свои доводы, возражения, дали необходимые пояснения, которые состоят в следующем.

Представители Ответчиков (ООО «УК «Русь» и ОАО «ТДСК») не согласны с выводами, указанными в определении о возбуждении дела, о наличии в действиях хозяйствующих субъектов признаков нарушения антимонопольного законодательства, выражающихся в координации экономической деятельности операторов связи. Представители Ответчиков считают, что возбуждённое дело в связи с отсутствием состава нарушения подлежит прекращению. Доводы, приведённые ОАО «ТДСК» в свою защиту, заключаются в следующем.

На обслуживании Управляющей компании находится 109 многоквартирных домов, все они построены ОАО «ТДСК». Условия доступа в общие помещения многоквартирных домов для операторов связи определены собственниками. Управляющая компания действует не как самостоятельный хозяйствующий субъект, а как лицо, представляющее интересы и выражающее волеизъявление собственников общего имущества многоквартирного дома. По каждому построенному ОАО «ТДСК» дому, хозяйствующим субъектом принимается решение, в котором определяются условия доступа операторов связи в многоквартирный дом.

Представитель ОАО «ТДСК» сообщила, что хозяйствующий субъект осуществляет выбор управляющей компании, определяет технические условия доступа операторов связи в многоквартирные дома и устанавливает плату для операторов, действуя в статусе собственника жилых и нежилых помещений в многоквартирных домах, которые после завершения их строительства оформляются хозяйствующим субъектом в собственность.

Строительство домов осуществлялось Тюменской домостроительной компанией для собственных нужд и исключительно за счёт собственных денежных средств, в связи с чем, на основании п.1 ст.218 ГК РФ с момента их ввода в эксплуатацию ОАО «ТДСК» стало единственным собственником данных объектов недвижимого имущества.

Наличие у ОАО «ТДСК» права принятия решения в отношении общедомового имущества построенных многоквартирных домов подтверждены представленными в ходе рассмотрения дела документами (реестр свидетельств о государственной регистрации права на помещения в многоквартирном доме).

В силу ст.8 ГК РФ с момента приобретения имущества, в данном случае с момента его создания (ввода в эксплуатацию) ОАО «ТДСК» как участник гражданского оборота стало обладателем всех установленных законом сопутствующих данным правам обязанностей в отношении имущества.

Решение единоличного собственника может быть обжаловано собственником, интересы которого нарушаются этим решением, только в порядке п.6 ст.46 ЖК РФ.

Целью установления ОАО «ТДСК» условий доступа операторов в многоквартирные дома является надлежащее содержание общего имущества построенных многоквартирных домов и получение денежных средств от операторов связи (за возможность размещения средств связи в многоквартирном доме и его обслуживание), расходуемых управляющей компанией на нужды дома.

Лица, которые приобретают у ОАО «ТДСК» помещения в построенных хозяйствующим субъектом многоквартирных домах, вправе изменить условия доступа операторов в многоквартирные дома.

Часть управляемых ООО УК «Русь» многоквартирных домов имеют решения по операторам связи, которые приняты общими собраниями собственников помещений. Представители Ответчиков сообщили, что не могут дать пояснения относительно принятых собраниями собственников решений, которые имеют аналогичное с решениями ОАО «ТДСК» содержание, так как участие в собраниях не принимают.

Ответчиком (ТДСК) представлены доводы в обоснование запрета прокладки сетей связи на крыше зданий и принятия решения о прокладке кабеля с использованием канализации связи. Запрет связан с необходимостью сохранности кровли жилых домов.

ОАО «ТДСК», заботясь о будущих собственниках многоквартирных домов, определило условия пользования общим имуществом операторами связи, предусматривающие условия доступа к общему имуществу дома и взимание

небольшой платы за пользование общим имуществом операторами связи, не нарушая при этом каких-либо прав. Для эффективной эксплуатации общего имущества, как собственник, решил вопросы пользования общедомовым имуществом, предоставляемым во временное пользование операторам. Управление этим вопросом в интересах будущих собственников ОАО «ТДСК» доверило управляющей организации - ООО «УК «Русь».

На основании ст.6 Федерального закона «О связи», а также на основании норм Жилищного кодекса РФ (глава 6) ОАО «ТДСК» считает, что как собственник, вправе требовать от операторов связи плату, размер которой определяется им самостоятельно. Правомерность своих действий Ответчик подтверждает судебной практикой по данному вопросу.

В обоснование размера установленной платы (10,09 руб. за одну квартиру в месяц), как условия возмездного договора с операторами связи, Ответчик сообщил, что плата установлена согласно нормам гражданского законодательства сторонами, участвующими в гражданско-правовом правоотношении, а получаемые от операторов связи денежные средства направляются управляющей компанией на содержание общего имущества многоквартирного дома. Управляющая компания подтвердила, что получаемые средства используются на нужды многоквартирных домов.

ОАО «ТДСК» считает, что действия по установлению собственником дома требований по эксплуатации общего имущества операторами связи и делегирование управляющей компании своих полномочий по управлению имуществом нельзя рассматривать как координацию экономической деятельности операторов связи.

ООО УК «Русь» представило Комиссии копии договоров, заключённых с операторами связи, согласно которым Управляющей компанией предоставляется доступ в многоквартирные дома ПАО «Ростелеком (договор №176/09-51 от 18.06.2009), ООО «Сибитекс» (№150/11 от 01.07.2011), ПАО «МТС» (№456/13 от 26.08.2013, №162/15 от 01.04.2015, №180/16 от 04.05.2016), ЗАО «Русская компания» (№06/16 от 01.05.2016), ООО «Позитив телеком» (№219/15 от 01.2.2015). Оператор связи АО «Эр-Телеком Холдинг», согласно имеющейся переписки, имеет намерение заключить договор с управляющей компанией.

Все договоры с операторами связи заключены на единообразных условиях, т.е. содержат условие оплаты в размере 10,09 рублей за квартиру в месяц. Все операторы, с которыми заключены договоры, выполнили требования Управляющей компании (технические условия) и осуществляют оплату по установленному тарифу.

Позиция Ответчика, заключается в том, что определяя технические условия размещения оборудования связи и прокладку ВОЛС в многоквартирные дома, содержащие требования прокладки кабеля по существующей канализации или подземным способом (проколом), и условия возмездного договора на предоставление оператору права на производство работ, размещение и обслуживания оборудования, управляющая компания исполняет решения собственников.

Оба Ответчика считают, что право установления собственникам требований по

доступу в общие помещения многоквартирных домов, подтверждается позицией ФАС России и имеющейся судебной практикой по вопросам, касающимся доступа операторов связи в многоквартирные дома.

Заинтересованные лица: АО «Ростелеком», ПАО «МТС» и ООО «Сибитекс», ЗАО «Русская компания» и АО «Эр-Телеком» изложили свою позицию, представив информацию (кроме ООО «Позитив Телеком») по существу рассматриваемого дела.

Операторы подтвердили, что возможность получения права доступа в общие помещения многоквартирных домов обусловлена наличием возмездного договора, заключённого с Управляющей компанией. Взаимоотношения операторов связи и Управляющей компании оформлены договорами, в рамках которых, Управляющая компания за плату предоставляет операторам право на доступ в общие помещения многоквартирных домов для размещения и (или) обслуживания оборудования, используемого для оказания услуг связи собственникам (владельцам) помещений.

Заинтересованные лица считают, что если собственниками принято легитимное решение об установлении платного порядка пользования организацией связи общим имуществом дома управляющая компания вправе устанавливать плату за размещение и содержание средств и линий связи, необходимых для обеспечения доступа абонента к сети связи оператора.

Заинтересованные лица сообщили Комиссии, что затраты на доступ оператора в многоквартирный дом приводит к удорожанию оказываемых услуг связи. Расходы на получение права доступа в многоквартирный дом и предоставление услуг связи негативно влияют на период окупаемости вложений, ведут к росту себестоимости оказываемых услуг, что снижает конкурентоспособность операторов на рынке, к снижению уровня доходности и к удлинению срока подключения абонентов и к другим негативным последствиям.

Операторы связи считают, что установление платы в зависимости от количества квартир в доме не обоснованной и завышенной. При этом операторы связи признают право собственников помещений в многоквартирном доме на установление оплаты за доступ в дом для размещения сетей связи с целью оказания услуг связи.

Установив обстоятельства дела, изучив представленные документы, Комиссия пришла к выводу об отсутствии в действиях ООО «УК «Русь» и ОАО «ТДСК» нарушения пункта 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, исходя из следующего.

Согласно части 1 статьи 36 Жилищного кодекса Российской Федерации собственникам помещений в многоквартирном доме принадлежит на праве общей долевой собственности общее имущество в многоквартирном доме (межквартирные лестничные площадки, лифтовые и иные шахты, коридоры, технические этажи, чердаки, подвалы (технические подвалы), крыши,

ограждающие несущие и ненесущие конструкции данного дома, механическое, электрическое, санитарно-техническое и иное оборудование, находящееся в данном доме за пределами или внутри помещений и обслуживающее более одного помещения и др).

В соответствии с частью 2 указанной статьи собственники помещений в многоквартирном доме владеют, пользуются и в установленных Жилищным кодексом Российской Федерации и гражданским законодательством пределах распоряжаются общим имуществом в многоквартирном доме.

Частью 4 рассматриваемой статьи установлено, что по решению собственников помещений в многоквартирном доме, принятому на общем собрании таких собственников, объекты общего имущества в многоквартирном доме могут быть переданы в пользование иным лицам в случае, если это не нарушает права и законные интересы граждан и юридических лиц.

Согласно части 1 статьи 44 Жилищного кодекса Российской Федерации общее собрание собственников помещений в многоквартирном доме является органом управления многоквартирным домом. Общее собрание собственников помещений в многоквартирном доме проводится в целях управления многоквартирным домом путём обсуждения вопросов повестки дня и принятия решений по вопросам, поставленным на голосование.

Частью 2 указанной статьи определена компетенция общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме, к которой относится принятие решений о пользовании общим имуществом собственников помещений в многоквартирном доме иными лицами; принятие решений об определении лиц, которые от имени собственников помещений в многоквартирном доме уполномочены на заключение договоров об использовании общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме на условиях, определённых решением общего собрания.

Решение общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме, принятое в установленном Жилищным кодексом Российской Федерации порядке, по вопросам, отнесённым к компетенции такого собрания, является обязательным для всех собственников помещений в многоквартирном доме, в том числе для тех собственников, которые не участвовали в голосовании (часть 5 статьи 46 Жилищного кодекса Российской Федерации)

В силу перечисленных правовых норм организации связи могут использовать общее имущество многоквартирного дома с целью строительства, эксплуатации средств связи и линий связи, а организация по обслуживанию жилищного фонда в свою очередь обязана обеспечивать беспрепятственный допуск работников предприятий связи на крыши и чердачные помещения, учитывая, что собственники жилых помещений не принимали как решений о запрете на пользование общедомовым имуществом при оказании услуг связи, так и решений о взимании платы за доступ к линиям связи.

Анализ приведённых положений закона позволяет прийти к выводу о том, что вопрос относительно использования третьими лицами общего имущества собственников помещений в доме относится к исключительной компетенции общего собрания таких собственников. Собственники жилых помещений

многоквартирных домов не ограничены законом в принятии решений в отношении использования общего имущества дома путём заключения соответствующих договоров с третьими лицами, а также в выборе этих лиц.

Согласно позиции Верховного суда РФ (определение от 22.11.2016 по делу №305-КГ16-3100 (А40-18305/015)), управляющая компания, выступая в качестве самостоятельного хозяйствующего субъекта в отношениях с третьими лицами, тем не менее, ограничена законом в пределах реализации прав по пользованию и распоряжению имуществом многоквартирного дома, и не вправе самостоятельно принимать решения о возможности доступа, в том числе и организаций связи, к общему имуществу многоквартирного дома.

Материалами дела установлено, что определяя технические условия размещения оператором связи телекоммуникационного оборудования и сетей в многоквартирном доме и при установлении требования о заключении возмездного договора, условием которого, в т.ч. является установление ежемесячной плата в размере 10,09 руб. за одну квартиру, ООО УК «Русь», руководствуется решениями общих собраний, собственников помещений в многоквартирных домах, которыми управляет в соответствии с установленным Жилищным кодексом порядком.

В домах, где собственниками помещений многоквартирных домов (на общем собрании) решения относительно порядка допуска операторов связи в общие помещения дома не приняты, Управляющая компания, исполняет решения ОАО «ТДСК», которое, в установленном порядке оформив право собственности на каждое помещение в многоквартирном доме, т.е. являясь, на момент принятия решений, собственником многоквартирного дома, реализовало данное право, единолично определив условия доступа операторов связи в многоквартирный дом.

Принятые собственниками решения, определяющие технические ограничения размещения телекоммуникационного оборудования операторов связи в многоквартирном доме и условие возмездного характера соглашения (договора), на основании которого управляющей компанией предоставляется доступ в общие помещения дома операторам связи зафиксированы протоколам общих собраний собственников и решений единственного собственника многоквартирных жилых домов, находящихся в управлении УК «Русь» (представлены Ответчиками в материалы дела).

Основываясь на материалах дела Комиссией не установлено фактов наступления перечисленных в ч.1 ст.11 Федерального закона «О защите конкуренции» последствий в форме установления или поддержания цен (тарифов), прекращения и сокращения производства товара, отказа от заключения договоров с определёнными покупателями, наступивших в результате согласования действий операторов связи, осуществляемого ОАО «ТДСК» и ООО УК «Русь».

Учитывая, что нормативной основой квалификации запрета на координацию экономической деятельности являются п. 14 ст. 4 и ч. 5 ст. 11 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия, делая вывод об отсутствии координации экономической деятельности операторов связи в действиях Ответчиков, руководствовалась следующей позицией.

Координация экономической деятельности представляет собой согласование

действий хозяйствующих субъектов третьим лицом, не входящим в одну группу лиц ни с одним из таких хозяйствующих субъектов и не осуществляющим деятельности на товарном рынке, на котором осуществляется согласование действий хозяйствующих субъектов (пункт 14 статьи 4 Федерального закона "О защите конкуренции").

В силу части 1 статьи 11 признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок; повышению, снижению или поддержанию цен на торгах; разделу товарного рынка по территориальному принципу, объёму продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков); сокращению или прекращению производства товаров; отказу от заключения договоров с определёнными продавцами или покупателями (заказчиками).

Согласно части 5 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» физическим лицам, коммерческим организациям и некоммерческим организациям запрещается осуществлять координацию экономической деятельности хозяйствующих субъектов, если такая координация приводит к любому из последствий, которые указаны в частях 1 - 3 настоящей статьи, которые не могут быть признаны допустимыми в соответствии со статьями 12 и 13 настоящего Федерального закона или которые не предусмотрены федеральными законами.

Координация экономической деятельности представляет собой коллективно осуществляемое нарушение антимонопольного законодательства, при котором указания одного субъекта – координатора – исполняются или действительно могут быть исполнены другими хозяйствующими субъектами. Кроме того, необходимым условием для квалификации координации экономической деятельности в качестве антимонопольного нарушения является обнаружение факта наступления неблагоприятных последствий для конкуренции в виде её ограничения, недопущения или устранения, выразившихся в наступлении последствий, указанных в частях 1 - 3 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции».

Оценивая действия Ответчиков с позиции нарушения ч.5 ст.11 Федерального закона «О защите конкуренции» Комиссией не установлен факт информирования координируемых лиц (операторов связи) о принятых действиях и наделения их обязанностью следовать тем или иным инструкциям и факт осведомлённости координируемых лиц о незаконной координации своей деятельности, что согласно позиции ФАС России, является обязательным условием квалификации действий хозяйствующих субъектов как координация экономической деятельности.

Как установлено материалами дела, ООО «УК «Русь» определено лицом, которое от имени собственников помещений уполномочено на заключение договоров об использовании общего имущества с операторами связи на условиях, установленных данными решениями собственников. Таким образом, условия деятельности операторов связи являются следствием исполнения Управляющей компанией решений, принятых в законодательно установленном порядке собственниками помещений в многоквартирных домах, в том числе Тюменской домостроительной компанией.

Из чего следует, что Тюменской домостроительной компанией, устанавливая порядок доступа операторов связи к общедомовому имуществу, реализовано право единственного собственника помещений в многоквартирном доме, а управляющая компания, определяя условия доступа операторов связи в многоквартирные дома в соответствии с решениями собственников, исполняет волю собственников, соответственно в действиях ОАО «ТДСК» и ООО «УК «Русь» отсутствует нарушение части 5 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции».

Таким образом, установленные операторам связи технические и экономические ограничения доступа к общим помещениям многоквартирных домов, находящихся в управлении ООО УК «Русь», являются следствием исполнения Управляющей компанией решений, принятых в законодательно установленном порядке собственниками помещений в многоквартирных домах, в том числе Тюменской домостроительной компанией.

Комиссия по результатам оценки всех обстоятельств данного дела пришла к выводу об отсутствии правовых оснований для признания в рассматриваемых действиях ООО «УК «Русь» и ОАО «ТДСК» нарушения ч.5 ст.11 ФЗ «О защите конкуренции».

Основываясь на изложенном выше, руководствуясь статьёй 23, частями 1-2 статьи 39, частями 1-3.4 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела прекратить на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с отсутствием в действиях ООО «Управляющая компания «Русь» и ОАО «Тюменская домостроительная компания» нарушения части 5 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Члены комиссии