

Заявители:

ООО «ТРИ-О Телеком»

350000, г. Краснодар,
ул. Гаражная, 132, оф. 2

Ответчик:

ООО «ИТ»

352905, г. Армавир,
ул. Р. Люксембург, 146

Ответчик:

АО «НЭСК-электросети»

350033, г. Краснодар,
пер. Переправный, 13, офис, 103А

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 15.02.2019 г.

г. Краснодар

Полный текст решения изготовлен 28.02.2019 г.

Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела № 205/2018 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель комиссии:

Войченко Е.Г. – врио заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля в ТЭК и связи;

члены комиссии:

Коробкина О.Р. – главный специалист-эксперт отдела контроля в ТЭК и связи;

Найденова С.А. – главный специалист – эксперт отдела контроля в ТЭК и связи;

рассмотрев дело № 205/2018 по признакам нарушения АО «НЭСК-электросети» (350033, г. Краснодар, пер. Переправный, 13) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а также части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии на заседании представителя АО «НЭСК-электросети» - «...» (доверенность от «...»), генерального директора ООО «ТРИ-О Телеком» «...»,

представителя ООО «ТРИ-О Телеком» «...», генерального директора ООО «ИТ» «...»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступили обращения ООО «ТРИ-О Телеком» и ООО «ИТ» на действия АО «НЭСК-электросети», выразившегося в необоснованном установлении цены в размере 300 руб. (с НДС) за размещение (подвеса) 1 места крепления волоконно-оптического кабеля на 1 опоре линий электропередач, принадлежащих АО «НЭСК-электросети» в целом на территории Краснодарского края, в том числе: МО г. Тимашевск и МО г. Армавир, а также в уклонении от заключения договора на предоставление доступа к инфраструктуре ООО «ТРИ-О Телеком», размещение мест креплений на опорах линий электропередач в МО г. Тимашевск в нарушение требований п. 23,24 Правил недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.11.2014 № 1284.

По результатам рассмотрения обращений ООО «ТРИ-О Телеком» и ООО «ИТ» в действиях АО «НЭСК-электросети» установлены признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении интересов ООО «ТРИ-О Телеком» и ООО «ИТ» в необоснованном установлении цены в размере 300 руб. (с НДС) за размещение (подвеса) 1 места крепления волоконно-оптического кабеля на 1 опоре линий электропередач (далее – Услуга), принадлежащих АО «НЭСК-электросети» в целом на территории Краснодарского края, в том числе: МО г. Тимашевск и МО г. Армавир.

Приказом от 16.05.2018 № 174 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» Краснодарским УФАС России в отношении АО «НЭСК-электросети» возбуждено дело № 205/2018 по признакам нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

решением от 30.05.2018 о назначении дела № 205/2018 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению определена дата рассмотрения дела.

10.10.2018 на заседании Комиссии по делу №205/2018 в действиях АО «НЭСК-электросети», выразившихся в уклонении от заключения договора на предоставление доступа к инфраструктуре ООО «ТРИ-О Телеком» для размещения мест креплений на опорах линий электропередач в МО г. Тимашевск в нарушении требований п. 23,24 Правил недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.11.2014 № 1284, установлены признаки нарушения п.5 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

на основании вышеизложенного, руководствуясь п. 3 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции Комиссия приняла решение о выдаче АО «НЭСК-электросети» предупреждения о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссией 14.01.2019 в рамках дела было принято заключение об обстоятельствах дела № 205/2018 и решением об отложении рассмотрения дела № 205/2018 от 16.01.2019 дело отложено на 10.02.2019г.

в свою очередь, представленные АО «НЭСК-электросети», ООО «ТРИ-О Телеком» возражения на заключение Комиссии Краснодарского УФАС России по делу № 205/2018 рассмотрены в рамках дела выводы сделанные в Заключении, оставлены в силе.

Комиссия в полном объеме, изучив все фактические обстоятельства и имеющиеся в деле № 205/2018 доказательства, выслушав мнения сторон по данному делу, установила следующее.

06.05.2015 между Администрацией МО Тимашевского района, Администрацией Тимашевского городского поселения Тимашевского района, УСЗН и ООО «ТРИ-О Телеком» заключено соглашение о взаимных обязательствах в области применения информационных технологий (далее - Соглашение).

По условиям Соглашения, Заявитель обязуется своими силами и средствами в установленном законом порядке, создать единую районную сеть передачи данных с использованием как проводных, так и беспроводных технологий (волоконно-оптическая линия связи).

23.06.2017 письмом № 16.1НС-08/265 АО «НЭСК-электросети» обратилось в адрес ООО «ТРИ-О Телеком», в котором указало, что АО «НЭСК-электросети» является организацией эксплуатирующей электросетевую комплекс МО г. Тимашевск. В состав электрокомплекса входят воздушные линии электропередачи, в отношении которых АО «НЭСК-электросети» проведена инвентаризация с целью установления фактов использования третьими лицами опор, входящих в состав этих ВЛ. В результате инвентаризации установлено, что ООО «ТРИ-О Телеком» на воздушной линии, эксплуатируемой АО «НЭСК-электросети», осуществлен подвес линии связи и передачи информации, при этом задействовано 478 опор.

В указанном письме АО «НЭСК-электросети» указало, что ООО «ТРИ-О Телеком» необходимо обратиться в адрес АО «НЭСК-электросети» с заявлением о выдаче технических условий на размещение ВОЛС в г. Тимашевске для обоснованного использования 478 опор согласно п. 10 раздела 4 Правил недискриминационного доступа к инфраструктуре, для размещения сетей электросвязи.

21.08.2017 ООО «ТРИ-О Телеком» обратилось в адрес АО «НЭСК-электросети» с заявлением о выдаче Технических условий на размещение ВОЛС по существующим опорам ЛЭП, принадлежащим АО «НЭСК-электросети» в городе Тимашевск для обоснованного использования. Заявление зарегистрировано АО «НЭСК-электросети» 21.08.2017 за № 6721.

Письмом от 06.10.2017 за № 18.НС-08/766 АО «НЭСК-электросети» указало, что заявка ООО «ТРИ-О Телеком» от 21.08.2017 на заключение договора на предоставление доступа к инфраструктуре, не содержит полный перечень документов, предусмотренных п. 20 Правил № № 1284 и указало на необходимость их предоставления в течение 15 рабочих дней.

Также, в указанном письме АО «НЭСК-электросети» указало, что АО «НЭСК-электросети» заключило соглашение договор с ООО «Русмаркет» на услуги по обработке заявлений на доступ к инфраструктуре АО «НЭСК-электросети», в связи с чем за всей информацией о статусе заявления необходимо обращаться в ООО «Русмаркет».

05.10.2017 между ООО «Русмаркет» и ООО «ТРИ-О Телеком» заключено соглашение № 2/10-17, по условиям которого ООО «Русмаркет» предоставляет Заявителю за плату, во временное совместное пользование части несущих конструкций, именуемых «Опоры» воздушных линий электропередачи, находящихся во владении ООО «Русмаркет» на основании Договора № 185 НС-ДА от 03.10.2017 с АО «НЭСК-электросети», для подвеса волоконно – оптического кабеля именуемых ВОК, принадлежащего Заявителю, а Заявитель обязуется своевременно производить оплату за пользование предоставленными Опорами.

09.01.2018 ООО «ТРИ-О Телеком» обратилось в адрес ООО «Русмаркет» с заявлением о расторжении Соглашения № 2/10-17 от 05.10.2017.

22.01.2018 ООО «ТРИ-О Телеком» обратилось в адрес ООО «Русмаркет» с уведомлением об одностороннем отказе от исполнения Соглашения № 2/10-17 от 05.10.2017.

В свою очередь, согласно Договору № 185НС-ДА от 03.10.2017 заключенному между АО «НЭСК-электросети» и ООО «Русмаркет» согласно п. 1.1 которого, ООО «Русмаркет» предоставляет при условии письменного согласия АО «НЭСК-электросети» осуществление действий по размещению сетей связи.

Как установлено, в ходе рассмотрения дела № 205/2018 указанного согласия со стороны АО «НЭСК-электросети» равно как и технических условий на размещение ВОК к ЛЭП АО «НЭСК-электросети».

В свою очередь, 11.12.2017 ООО «ТРИ-О Телеком» обратилось в адрес АО «НЭСК-электросети» с заявлением на заключение прямого договора доступа к инфраструктуре (пользования 478 опорами ЛЭП), согласно Правилам № 1274 и прекращения навязывания заключения указанного Договора с ООО «Русмаркет». Указанное заявление зарегистрировано АО «НЭСК-электросети» 11.12.2017 за № 10315.

Письмом от 31.01.2018 № 16.1НС-08/65 АО «НЭСК-электросети» указало, что готово осуществить

заключение с ООО «ТРИ-О Телеком» соглашение о совместном использовании опор и указало на необходимость получения о выполнения технических условий на размещение ВОЛС в городе Тимашевске, а также согласовать трассу прокладки ВОЛС в городе Тимашевске.

Условия и порядок обеспечения недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи, которая используется или может быть использована для оказания услуг в сфере общедоступной электросвязи определены Правилами недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 29.11.2014 № 1284 (далее – Правила № 1284).

Владельцем инфраструктуры, согласно Правилам № 1284 - субъект естественной монополии, регулирование деятельности которого осуществляется в соответствии с Федеральным [законом](#) от 17 августа 1995 г. N 147-ФЗ "О естественных монополиях", который является собственником инфраструктуры и (или) распоряжается инфраструктурой на ином законном основании;

Согласно п. 18 Правил № 1284, владелец инфраструктуры при наличии технологической и экономической возможности не вправе отказать в предоставлении доступа к ней обратившемуся пользователю инфраструктуры, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации и настоящими Правилами. Доступ к инфраструктуре должен быть предоставлен любому пользователю инфраструктуры на основе недискриминационных условий.

При этом доступ к сопряженным объектам инфраструктуры, в том числе к объектам транспортной и энергетической инфраструктуры, предоставляется при условии, что размещение сетей электросвязи (их отдельных элементов) не препятствует использованию таких объектов инфраструктуры по прямому назначению, а также обеспечивает безопасность функционирования этих объектов инфраструктуры.

Владелец инфраструктуры не вправе обуславливать получение доступа к инфраструктуре получением иных платных услуг либо доступом к иным объектам, которые пользователь инфраструктуры не заказывал, если иное не установлено настоящими Правилами. Доступ к инфраструктуре должен быть гарантирован в любой части инфраструктуры, где имеется технологическая возможность для предоставления такого доступа.

В соответствии с п. 19 Правил № 1284, предоставление доступа к инфраструктуре осуществляется на основании договора.

Пользователь инфраструктуры, который намерен получить доступ к инфраструктуре, направляет владельцу инфраструктуры в письменной форме заявление о предоставлении доступа к инфраструктуре (далее - заявление), которое должно содержать следующие сведения:

- а) наименование и организационно-правовая форма пользователя инфраструктуры;
- б) фактический почтовый адрес пользователя инфраструктуры;
- в) перечень объектов инфраструктуры, к которым пользователь инфраструктуры намерен получить доступ;
- г) предполагаемые сроки пользования объектами инфраструктуры;
- д) цель предполагаемого использования объектов инфраструктуры;
- е) перечень отдельных элементов сети электросвязи пользователя инфраструктуры, планируемых к размещению на объекте инфраструктуры. (п. 20 Правил № 1284).

К заявлению должна быть приложена копия свидетельства о государственной регистрации пользователя инфраструктуры в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя (п. 21 Правил № 1284).

Владелец инфраструктуры в течение 30 рабочих дней со дня получения заявления и документов, указанных в [пунктах 20](#) и [21](#) настоящих Правил, обязан их рассмотреть и направить заявителю оферту на заключение договора или мотивированный отказ в предоставлении доступа к инфраструктуре (п. 23 Правил № 1284).

В случае отсутствия сведений и (или) документов, указанных в [пунктах 20](#) и [21](#) настоящих Правил, владелец инфраструктуры в течение 10 рабочих дней со дня получения заявления уведомляет об этом заявителя и в течение 15 рабочих дней со дня получения недостающих сведений и документов

рассматривает их (п. 24 Правил № 1284).

В случае получения от владельца инфраструктуры такого уведомления заявитель обязан направить ему недостающие сведения и (или) документы. Если указанные сведения и (или) документы не будут направлены владельцу инфраструктуры в срок, установленный уведомлением (но не менее 15 рабочих дней), заявление аннулируется и исключается из реестра.

Необоснованное уклонение или отказ от заключения договора могут быть обжалованы в судебном порядке либо в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что АО «НЭСК-электросети» с момента поступления заявления ООО «ТРИ-О Телеком» на заключение прямого договора доступа к инфраструктуре (пользования 478 опорами ЛЭП) согласно Правилам № 1274 (вх. АО «НЭСК-электросети» от 11.12.2017 за № 10315), обязано было осуществить действия, предусмотренные п. 23, 24 Правил № 1274.

АО «НЭСК-электросети» включено в реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль по виду услуг – услуги по передаче электрической энергии.

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе 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.

Частью 1 ст. 39.1 Закона «О защите конкуренции» предусмотрено, что в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

Предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции», в случае выявления признаков нарушения ряда статей, в том числе п.5 ч.1 ст.10 Закона «О защите конкуренции»; принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пункта 5 ч.1 ст.10 Закона «О защите конкуренции» без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается (ч.2 ст. 39.1 Закона «О защите конкуренции»).

В целях пресечения действий АО «НЭСК-электросети», ущемляющих интересы Заявителей, Комиссия Краснодарского УФАС России на основании ч. 1 ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выдала ООО «НЭСК-электросети» предупреждение в письменной форме (исх. от 08.10.2018 №26282/6) о необходимости прекращения действий, которые содержат признаки нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10 Закона «О защите конкуренции» выразившегося в уклонении от заключения договора на предоставление доступа к инфраструктуре ООО «ТРИ-О Телеком» размещение мест креплений на опорах линий электропередач в МО г. Тимашевск в нарушении требований п. 23,24 Правил недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2017 № 10315.

Федерации от 29.11.2014 № 1284, а именно:

- в срок до 22.11.2018 АО «НЭСК-электросети» рассмотреть заявление ООО «ТРИ-О Телеком» (вх. АО «НЭСК-электросети» от 11.12.2017 за № 10315) на заключение договора на предоставление доступа к инфраструктуре ООО «ТРИ-О Телеком» размещение мест креплений на опорах линий электропередач в МО г. Тимашевск, в соответствии с требованиями п. 23,24 Правил недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 29.11.2014 № 1284;

- в срок до 28.11.2018 сообщить в Краснодарское УФАС России о выполнении настоящего предупреждения.

АО «НЭСК-электросети» письмом от 06.11.2018 № 09.НС-08/1593/9631 (вх. от 14.11.2018 № 12444) представило сведения об исполнении предупреждения Комиссии Краснодарского УФАС России от 08.10.2018 №26282/6, а именно письмо от 26.10.2018 № 15НС-08/192/9439 направленное в адрес ООО «ТРИ-О Телеком» о рассмотрении заявления ООО «ТРИ-О Телеком» от 11.12.2017 № 10315 и необходимости предоставления информации, предусмотренной п. 20, 21 Правил № 1284 в целях заключения Договора.

В дальнейшем в ходе, рассмотрения дела № 205/2018 ООО «ТРИ-О Телеком» представлены сведения о получении 28.11.2018 проекта договора о предоставлении доступа к инфраструктуре.

На основании вышеизложенного, в действиях АО «НЭСК-электросети» отсутствует нарушение п. 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

ООО «ТРИ-О Телеком» и ООО «ИТ» являются операторами связи, оказывающими услуги на территории МО Г. Армавир и МО Тимашевский район.

06.05.2015 между Администрацией МО Тимашевского района, Администрацией Тимашевского городского поселения Тимашевского района, УСЗН и ООО «ТРИ-О Телеком» заключено соглашение о взаимных обязательствах в области применения информационных технологий (далее - Соглашение).

По условиям Соглашения, Заявитель обязуется своими силами и средствами в установленном законом порядке, создать единую районную сеть передачи данных с использованием как проводных, так и беспроводных технологий (волоконно- оптическая линия связи).

Во исполнение названного соглашения, ООО «ТРИ-О Телеком» исполнил свои обязательства, обеспечив создание единой районной сети передачи данных.

23.06.2017 письмом № 16.НС-08/265 АО «НЭСК-электросети» обратилось в адрес ООО «ТРИ-О Телеком», в котором указало, что АО «НЭСК-электросети» является организацией, эксплуатирующей электросетевой комплекс МО г. Тимашевск. В состав электрокомплекса входят воздушные линии электропередачи, в отношении которых АО «НЭСК-электросети» проведена инвентаризация с целью установления фактов использования третьими лицами опор, входящих в состав этих ВЛ. В результате инвентаризации установлено, что ООО «ТРИ-О Телеком» на воздушной линии, эксплуатируемой АО «НЭСК-электросети» осуществлен подвес линии связи и передачи информации, при этом задействовано 478 опор.

В указанном письме АО «НЭСК-электросети» указало, что ООО «ТРИ-О Телеком» необходимо обратиться в адрес АО «НЭСК-электросети» с заявлением о выдаче технических условий на размещение ВОЛС в г. Тимашевске, для обоснованного использования 478 опор согласно п. 10 раздела 4 Правил недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи.

11.12.2017 ООО «ТРИ-О Телеком» обратилось в адрес АО «НЭСК-электросети» с заявлением на заключение прямого договора доступа к инфраструктуре (пользования 478 опорами ЛЭП) согласно Правилам № 1274 и в целях прекращения навязывания заключения указанного Договора с ООО «Русмаркет». Указанное заявление зарегистрировано АО «НЭСК-электросети» 11.12.2017 за № 10315.

Согласно п. 18 Правил № 1284, владелец инфраструктуры при наличии технологической и экономической возможности, не вправе отказать в предоставлении доступа к ней обратившемуся

пользователю инфраструктуры, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации и настоящими Правилами. Доступ к инфраструктуре должен быть предоставлен любому пользователю инфраструктуры на основе недискриминационных условий.

Во исполнение предупреждения Комиссии Краснодарского УФАС России, выданного в рамках дела № 205/2018, связанного с прекращением действий АО «НЭСК-электросети», содержащих признаки нарушения п. 5 ч. 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» представило 28.11.2018 в адрес ООО «ТРИ-О Телеком» проект договора «О предоставлении доступа к инфраструктуре» АО «НЭСК-электросети».

Согласно п. 5.1 проекта Договора в редакции АО «НЭСК-электросети»: «За предоставление Владелец право доступа к Опорам Задействованных ВЛ, Пользователь, ежемесячно до 15 (пятнадцатого) числа текущего месяца, перечисляет на расчетный счет Владельца денежные средства в размере 143 400 (сто сорок три тысячи четыреста) рублей 00 коп., в том числе НДС 18% в размере 21 874 (двадцать одна тысяча восемьсот семьдесят четыре) рубля 58 копеек ».

Таким образом, стоимость одного подвеса ВОЛС составляет 300 рублей.

Между ООО «ИТ» и АО «НЭСК-электросети» по состоянию на ноябрь 2017 года, действовал договор аренды опор воздушных линий электропередач № 71-04/11 Д-2/314 НС-ДА от 01.01.2011 (далее - Договор).

Согласно п. 3.1 Дополнительного соглашения от 31.12.2015 к Договору: «Ежемесячная арендная плата по настоящему договору составляет 150 900 (сто пятьдесят тысяч девятьсот) рублей 00 копеек, в том числе НДС 18% 23 018 (двадцать три тысячи восемнадцать) рублей 64 копеек» за 1253 подвеса ВОЛС.

Из указанного следует, что стоимость одного подвеса ВОЛС к опоре линий электропередач составила 120,4 рублей.

Письмом от 13.11.2017 № 16.1НС-08/486/1137, направленным АО «НЭСК-электросети» в адрес ООО «ИТ» указало, что в настоящее время в АО «НЭСК-электросети» действует стоимость за использование одной опорой ВОЛС в месяц в размере 300 рублей (с НДС). С учетом действующей стоимости оплата в месяц за использование 1253 шт. опор, должна составлять 375 900 руб. в месяц (с НДС). Также указанным письмом АО «НЭСК-электросети» уведомило, что с 01.11.2017 стоимость ежемесячной оплаты за использование опор составляет из расчета 300 руб. (с НДС) за опору.

17.11.2017 ООО «ИТ» направило в адрес АО «НЭСК-электросети» запрос на доступ к инфраструктуре в порядке п. 20,21 Правил № 1284.

Письмом от 28.12.2018 № 18.1 НС-08/1013 АО «НЭСК-электросети» отказало в заключении договора на предоставление доступа к инфраструктуре.

Определением Арбитражного суда Краснодарского края по делу А32-2339/2018 от 21.11.2018 утверждено мировое соглашение по иску ООО «ИТ» к АО «НЭСК-электросети» о понуждении к заключению договора о предоставлении доступа к инфраструктуре.

В рамках рассмотрения дела, сторонами утверждено мировое соглашение о заключении договора о пользовании объектами инфраструктуры от 21.11.2018 № 670 НС-ДК.

10.01.2019 ООО «ИТ» на заседании Комиссии ООО «ИТ» указало, что стоимость размещения ВОЛС на 1 опоре в размере 300 рублей с НДС, определенная в Договоре от 21.11.2018 № 670 НС-ДК, является необоснованной.

Основанием для установления арендной платы в размере 300 рублей за один подвес ВОЛС, является заключение ООО «Бюро экспертиз и оценки ФинЭкс» № 174/17 «Об оценке рыночной стоимости ежемесячной платы за пользование конструктивной частью одной опоры в составе воздушных линий электропередачи для временного подвеса одного волоконно-оптического кабеля, одного СИП, одной рекламной конструкции».

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что ООО «ТРИ-О Телеком» и ООО «ИТ» не имеют возможности получить услуги по подвесу ВОЛС к опорам линий электропередач на территории МО г. Тимашевск и МО г. Армавир у других хозяйствующих субъектов, так как фактически при рассмотрении дела установлено, что указанные подвесы осуществлены фактически с 2015 и 2011 года соответственно.

Условия и порядок обеспечения недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи, которая используется или может быть использована для оказания услуг в сфере общедоступной электросвязи определены Правилами недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 29.11.2014 № 1284 (далее – Правила № 1284).

Владельцем инфраструктуры согласно Правилам № 1284 - субъект естественной монополии, регулирование деятельности которого осуществляется в соответствии с Федеральным [законом](#) от 17 августа 1995 г. N 147-ФЗ "О естественных монополиях", который является собственником инфраструктуры и (или) распоряжается инфраструктурой на ином законном основании;

Согласно п. 18 Правил № 1284, владелец инфраструктуры при наличии технологической и экономической возможности не вправе отказать в предоставлении доступа к ней обратившемуся пользователю инфраструктуры, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации и настоящими Правилами. Доступ к инфраструктуре должен быть предоставлен любому пользователю инфраструктуры на основе недискриминационных условий.

При этом доступ к сопряженным объектам инфраструктуры, в том числе к объектам транспортной и энергетической инфраструктуры, предоставляется при условии, что размещение сетей электросвязи (их отдельных элементов) не препятствует использованию таких объектов инфраструктуры по прямому назначению, а также обеспечивает безопасность функционирования этих объектов инфраструктуры.

Владелец инфраструктуры не вправе обуславливать получение доступа к инфраструктуре получением иных платных услуг, либо доступом к иным объектам, которые пользователь инфраструктуры не заказывал, если иное не установлено настоящими Правилами. Доступ к инфраструктуре должен быть гарантирован в любой части инфраструктуры, где имеется технологическая возможность для предоставления такого доступа.

В соответствии с п. 19 Правил № 1284, предоставление доступа к инфраструктуре осуществляется на основании договора.

Основанием для обоснования размера арендной платы за пользование опорами для крепления ВОЛС, Комиссией определена стоимость, установленная по Договору аренды опор воздушных линий электропередач № 71-04/11 Д-2/314 НС-ДА от 01.01.2011, действовавшего между АО «НЭСК-электросети» и ООО «ИТ», с учетом дополнительного соглашения от 31.12.2015 года.

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 29.11.2014 №1284 «Об утверждении Правил недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи» предусмотрено, что экономическая возможность доступа к инфраструктуре это обеспечение возмещения экономически обоснованных затрат и необходимой прибыли владельца инфраструктуры, связанных с предоставлением доступа к инфраструктуре, за счет пользователя инфраструктуры.

Исходя из сведений, полученных в ходе рассмотрения дела №205/2018, Комиссией Краснодарского УФАС России установлено следующее.

Стоимость предоставления доступа оператору связи для размещения одного волоконно-оптического кабеля на одной опоре линий электропередач АО «НЭСК-электросети» с 01.01.2016г. составляла 120,43руб. (с НДС).

Со стороны операторов связи не была оспорена и не являлась предметом рассмотрения в рамках дела 205/2018 указанная стоимость, как экономически необоснованная.

В связи с чем, Комиссия по делу сделала вывод, что стоимость аренды опоры для размещения ВОЛС в размере 120,43руб. (с НДС), является экономически обоснованной.

Стоимость предоставления доступа оператору связи для размещения одного волоконно-оптического кабеля на одной опоре линий электропередач АО «НЭСК-электросети» с 01.11.2017 составила 300,0руб. (с НДС).

Таким образом, рост вышеуказанной стоимости за период с 01.01.2016г. по 01.11.2017г., составил 2,5раза.

При этом, со стороны АО «НЭСК-электросети» в ходе рассмотрения дела №205/2018 для экономического обоснования установления стоимости предоставления доступа оператору связи

для размещения одного волоконно-оптического кабеля на одной опоре линий электропередач, в размере 300,0руб. (с НДС) предоставлены следующие документы: Отчет Союза «Торгово-промышленной палаты Краснодарского края» №01/1/2018/125 от 25.06.2018г. «Об оценке рыночной стоимости права пользования конструктивной частью одной опоры в составе воздушных линий электропередачи для временного подвеса одного волоконно-оптического кабеля, одного самонесущего изолированного провода, одной рекламной конструкции, за один месяц» (далее Отчет Союза ТПП КК), по заказу АО «НЭСК-электросети»; Отчет ООО Аудиторской фирмы «Фабер Лекс» руководству АО «НЭСК-электросети» по результатам бухгалтерской экспертизы в целях определения необходимой прибыли, связанной с предоставлением доступа оператору связи для размещения волоконно-оптического кабеля на опорах линий электропередач» (Далее Отчет ООО «Фабер Лекс»).

Из отчета Союза ТПП КК, рыночная стоимость права пользования конструктивной частью одной опоры в составе воздушных линий электропередачи для временного подвеса одного волоконно-оптического кабеля, одного самонесущего изолированного провода, одной рекламной конструкции, за один месяц по состоянию на **25.11.2014** и на **16.11.2017** составила **300,0рублей**, при этом **на стр.3 данного отчета указано, что полученная величина итоговой рыночной стоимости носит вероятный характер с определенными параметрами рассеивания.** Таким образом, данная рыночная стоимость 300,0руб. не является экономически обоснованной ценой, а является вероятной, т.е. предполагаемой.

Также из Отчета ООО «Фабер Лекс» следует, что исходя из Учетной политики АО «НЭСК-электросети» за 2017г., утвержденной Приказом №151-НС от 30.12.2016г., доходы и расходы от сдачи имущества в аренду признаются Обществом прочими доходами и расходами. При этом, ООО «Фабер Лекс» указывает, что стоимость предоставления доступа оператору связи для размещения одного волоконно-оптического кабеля на одной опоре линий электропередач АО «НЭСК-электросети» (далее Общества) составляет 300,0руб (в том числе НДС) исходя из договоров (стр.5 Отчета ООО «Фабер Лекс»), т.е данная стоимость взята их условий заключенных договоров между АО «НЭСК-Электросети» и операторами связи, а не исходя из экономически обоснованных затрат Общества по данному виду деятельности.

ООО «Фабер Лекс» на странице 7 Отчета указано, что основным видом деятельности АО «НЭСК-электросети» является предоставление услуг по передаче электрической энергии, по тарифам, установленным органом государственного регулирования цен (тарифов), т. е. на территории Краснодарского края – это Региональная энергетическая комиссия – Департамент цен и тарифов Краснодарского кра (далее РЭК-ДЦиТ КК).

ООО «Фабер Лекс» на странице 17 Отчета указано, что сопоставимая выручка от реализации товаров работ, услуг за 2017 год 5028363934,24 рублей, расходы, относящиеся к сопоставимой выручке, составили 4310790894,11 рублей, таким образом, расчетная прибыль в целом по организации за 2017год составила 717572040,13рублей, что соответствует рентабельности продаж, равной 14,27%.

По основному виду деятельности (услуги по передаче электрической энергии) расчетная прибыль составила 557299551,50 рублей, удельный вес прибыли от основного вида деятельности в общем объеме составляет 77,66%, рентабельность продаж основного вида деятельности составляет 11,94%.

От сдачи в аренду опор линий электропередач для размещения волоконно-оптического кабеля на опорах линий электропередач расчетная прибыль составила 12177081,34 рублей, удельный вес прибыли от сдачи опор в аренду в общем объеме составляет 1,70%, рентабельность продаж составляет 30,12%.

Таким образом, в Отчете ООО «Фабер Лекс» учитывались фактические показатели бухгалтерской отчетности АО «НЭСК-электросети» за 2017г., при этом в отчете отсутствует конкретный вывод об экономической обоснованности затрат, подтверждающих обоснованность установленной АО «НЭСК-электросети» стоимости 300,0руб. предоставления доступа оператору связи для размещения одного волоконно-оптического кабеля на одной опоре линий электропередач.

С учетом вышеизложенного, в ходе рассмотрения дела 205/2018 Комиссией Краснодарского УФАС России сделан вывод, что представленные АО «НЭСК-электросети» Отчеты Союза ТПП КК, ООО «Фабер Лекс», не содержат выводы об экономически обоснованных затратах, учтенных при установлении стоимости в размере 300,0рублей (в том числе НДС) предоставления доступа

оператору связи для размещения одного волоконно-оптического кабеля на одной опоре линий электропередач, в связи с чем, данная стоимость не соответствует требованиям, указанным в постановлении Правительства Российской Федерации от 29.11.2014 №1284.

В ходе рассмотрения дела 205/2018 Комиссией Краснодарского УФАС России учтены выводы ООО «Фабер Лекс» по основному виду деятельности (услуги по передаче), который признан рентабельным (11,94%) при удельном весе прибыли от основного вида деятельности в общем объеме составляет 77,66% от общего объема прибыли в свою очередь из сведений, представленных РЭК-ДЦиТ КК следует, что за период с 2014 – по 2018г. рост необходимой валовой выручки для покрытия расходов на содержание сетей (с учетом платы ФСК за ЕНЭС) (далее НВВ) составил 124,96%.

При таких обстоятельствах, Комиссия по делу № 205/2018 делает вывод о том, что при установлении регулируемых тарифов со стороны РЭК-ДЦиТ КК был учтен рост НВВ всего 124,96%, что позволило получить АО «НЭСК-электросети» финансовые результаты безубыточными.

Также, официальный уровень инфляции в Российской Федерации по сведениям Росстата за период 2014г. – 2018г. составил 35,57%.

При этом, рост стоимости предоставления доступа оператору связи для размещения одного волоконно-оптического кабеля на одной опоре линий электропередач за период с 2016г. - 01.11.2017г., с 120,43рублей (с НДС) до 300,0руб. (с НДС) составил 249,1% или 2,5раза.

При таких обстоятельствах, установление АО «НЭСК-электросети» стоимости предоставления доступа оператору связи для размещения одного волоконно-оптического кабеля на одной опоре линий электропередач с 01.11.2017г., в размере 300рублей (с НДС) с ростом 2,5 раза, по сравнению с ранее действовавшей ценой в размере 120,43 рублей (с НДС), является экономически необоснованной, что противоречит требованиям постановления Правительства Российской Федерации от 29.11.2014 №1284.

Определение стоимости услуг по предоставлению аренды опор для размещения ВОЛС должно быть экономически обоснованным, в рамках общих положений и нормативов, не противоречащих гражданскому и антимонопольному законодательству Российской Федерации.

Предоставление услуг аренды опор для подвеса ВОЛС, не является основным видом деятельности АО «НЭСК-электросети», в связи с чем, формирование цены на размещение ВОЛС на 1 опоре, должно обеспечивать удовлетворение нужд хозяйствующих субъектов потребителей путем сочетания внутренней стратегии развития хозяйствующего субъекта, а также учитывать статус субъекта естественной монополии, регулирование деятельности которого осуществляется в соответствии с Федеральным [законом](#) от 17 августа 1995 г. N 147-ФЗ "О естественных монополиях", который является собственником инфраструктуры и (или) распоряжается инфраструктурой на ином законном основании;

АО «НЭСК-электросети» включено в Реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль по виду услуг - услуги по передаче электрической энергии.

Согласно части 5 статьи 5 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

АО «НЭСК-электросети» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче электрической энергии, в пределах эксплуатируемых и присоединенных сетей, расположенных в МО г. Тимашевск, с долей 100%.

Согласно требованиям части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

На основании вышеизложенного, в действиях АО «НЭСК-электросети», ущемляющих интересы неопределенного круга потребителей, в том числе ООО «ТРИ-О Телеком» и ООО «ИТ» установлен факт нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

выразившегося в несоблюдении требований Правил недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 29.11.2014 № 1284 при установлении стоимости предоставления доступа оператору связи для размещения одного волоконно –оптического кабеля на одной опоре линий электропередачи в размере 300 рублей в месяц (без НДС).

В свою очередь, представленные АО «НЭСК-электросети» и ООО «ТРИ-О Телеком» доводы и обстоятельства в возражениях на Заключение Комиссии Краснодарского УФАС России по делу № 205/2018 были рассмотрены в рамках дела № 205/2018, которым была дана надлежащая оценка и не влекут изменение принятого Решения.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3.4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела № 205/2018 ввиду отсутствия нарушения п. 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией действиях АО «НЭСК-электросети», в части уклонения от заключения договора на предоставление ООО «ТРИ-О Телеком» доступа к инфраструктуре на размещение мест креплений на опорах линий электропередач в МО г. Тимашевск в нарушение требований п. 23,24 Правил недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.11.2014 № 1284, с учетом исполнения предупреждения от 08.10.2018 №26282/6 в полном объеме и в установленный срок.
2. Признать в действиях АО «НЭСК-электросети» факт нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении интересов неопределенного круга потребителей, в том числе ООО «ТРИ-О Телеком» и ООО «ИТ», путем несоблюдения требований Правил недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.11.2014 № 1284, при установлении стоимости предоставления доступа оператору связи для размещения одного волоконно –оптического кабеля на одной опоре линий электропередачи, в размере 300 рублей в месяц (без НДС).
3. Выдать АО «НЭСК-электросети» предписание о прекращении нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в срок до 13.05.2019 г. путем пересмотра стоимости предоставления доступа оператору связи для размещения одного волоконно –оптического кабеля на одной опоре линий электропередачи, в размере 300 рублей в месяц (без НДС), в сторону снижения с учетом роста за период с 2014-2018 гг. НВВ, уровня инфляции, а также с учетом НДС, установленного на 2019 год в размере 20%.
4. Передать материалы дела № 205/2018 по факту нарушения АО «НЭСК-электросети» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение антимонопольного органа, в соответствии с ч. 1 ст. 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения и выдачи предписания (дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия). Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

В случае, если решение антимонопольного органа обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа, принятые по делу о нарушении антимонопольного законодательства акты могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.

Члены комиссии

О.Р. Коробкина

С.А. Найденова