

# ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА №013/01/15-790/2022

«30» мая 2023 г.

г.

Саранск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

<...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия;

Члены комиссии:

<...> – начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия,

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия,

рассмотрев дело №013/01/15-790/2022 по признакам нарушения Администрацией городского округа Саранск пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

## УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее – Мордовское УФАС России) поступило заявление публичного акционерного общества «МегаФон» (вх. № 710-ЭП/22 от 01.08.2022 г.) (далее – Заявитель, Общество, ПАО «Мегафон») о нарушении антимонопольного законодательства со стороны Администрации городского округа Саранск в части установления тарифов на платные услуги, оказываемые муниципальным предприятием городского округа Саранск «Горэлектротранс» (далее – Предприятие, МП г.о.Саранск «Горэлектротранс»).

Из заявления и представленных материалов следует, что между ПАО «Мегафон» и МП г.о. Саранск «Горэлектротранс» заключены договоры на размещение на опорах контактной сети троллейбусной линии волоконно-оптического кабеля №21/А от 0.03.2011 г., №35/А от 01.08.2011 г., №5 ПР от 01.03.2021 г.

Учредителем и собственником имущества Предприятия является муниципальное образование городского округа Саранск в лице

Администрации городского округа Саранск.

Постановлением Администрации городского округа Саранск №320 от 11.03.2022 г. «О внесении изменения в постановление Администрации городского округа Саранск от 27 марта 2020 года №513 «Об утверждении тарифов на платные услуги, оказываемые муниципальным предприятием городского округа Саранск «Горэлектротранс» внесены изменения в тариф на платные услуги, оказываемые муниципальным предприятием городского округа Саранск «Горэлектротранс». Согласно приложению к постановлению Администрации городского округа Саранск от 11 марта 2022 г. № 320, предоставление одной точки на опорах контактной сети в месяц составляет 357,50 (без НДС) рублей.

Таким образом, по мнению Заявителя, необходимость несения затрат на оплату вышеуказанной услуги в размере 357,50 (без НДС) в месяц за одну точку на опорах контактной сети является экономически необоснованной и может негативным образом отразиться на конкуренции на рынке телематических услуг.

Согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаками ограничения конкуренции, в том числе являются рост цены товара, не связанный с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Рассматриваемые действия Администрации городского округа Саранск в части установления приложением к постановлению Администрации городского округа Саранск от 11.03.2022 № 320 цены на предоставление одной точки на опорах контактной сети в размере 357,50 (без НДС) руб. в месяц за 1 шт. приводят (могут привести) к ограничению конкуренции, поскольку установление таких ценовых условий (заградительных тарифов) на Услугу создает дополнительные барьеры для входа хозяйствующим субъектам на рынок оказания услуг связи.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещается необоснованное препятствование

осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

В соответствии с частью 1, 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции 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, 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 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

19 октября 2023 года Мордовским УФАС России Администрации городского округа Саранск выдано предупреждение о необходимости устранения нарушения антимонопольного законодательства путем внесения изменений в Приложение к постановлению Администрации городского округа Саранск от 11.03.2022 г. №320, установив тариф на предоставление одной точки на опорах контактной сети на уровне экономически обоснованных затрат и необходимой прибыли, рассчитанный на основании фактически произведенных затрат. Данное предупреждение подлежало исполнению в месячный срок с даты получения настоящего предупреждения.

Согласно части 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок.

Администрация городского округа Саранск предупреждение не исполнила.

Мордовским УФАС России издан Приказ о возбуждении дела по признакам нарушения Администрацией городского округа Саранск пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции» и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 013/01/15-790/2022 от 07.12.2022 г.

Проанализировав имеющиеся в материалах дела №013/01/15-790/2022 о нарушении антимонопольного законодательства доказательства и установленные по делу обстоятельства, заслушав представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия Мордовского УФАС России установила следующее.

Постановлением Администрации городского округа Саранск №320 от 11.03.2022 г. «О внесении изменения в постановление Администрации городского округа Саранск от 27 марта 2020 года №513 «Об утверждении тарифов на платные услуги, оказываемые муниципальным предприятием городского округа Саранск «Горэлектротранс» внесены изменения в тариф на платные услуги, оказываемые муниципальным предприятием городского округа Саранск «Горэлектротранс». Согласно приложению к постановлению Администрации городского округа Саранск от 11 марта 2022 г. № 320, предоставление одной точки на опорах контактной сети в месяц составляет 357,50 (без НДС) рублей.

До принятия постановления Администрации от 11.03.2022 № 320 величина тарифа на услуги по обслуживанию сети наружного освещения определялась Постановлением Администрации городского округа Саранск №513 от 27.03.2020 г. «Об утверждении тарифов на платные услуги, оказываемые муниципальным предприятием городского округа Саранск «Горэлектротранс». Согласно приложению к постановлению Администрации городского округа Саранск от 27 марта 2020 г. № 513, предоставление одной точки на опорах контактной сети составляет 316,00 (без НДС) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 424 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон и лишь в предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами и (или) органами местного самоуправления.

В силу статьи 17 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее - Закон о местном самоуправлении) органы местного самоуправления городских округов обладают полномочиями по установлению тарифов на услуги, предоставляемые муниципальными предприятиями и учреждениями, и работы, выполняемые муниципальными предприятиями и учреждениями, если иное не предусмотрено федеральными законами, и только в целях решения вопросов местного значения.

Согласно статье 16 Закона о местном самоуправлении к вопросам местного значения городского округа отнесено владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности городского округа.

В силу пункта 6 части 10 статьи 35 Закона о местном самоуправлении в исключительной компетенции представительного органа муниципального образования находится определение порядка принятия решений о создании, реорганизации и ликвидации муниципальных предприятий, а также об установлении тарифов на услуги муниципальных предприятий и учреждений, выполнение работ, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами.

Статьей 6 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - Закон о связи) определен порядок организации деятельности, связанной с размещением сооружений связи и средств связи. Вышеуказанной статьей определено, что организации связи по договору с собственниками или иными владельцами опор линий электропередачи могут осуществлять на них строительство и эксплуатацию средств связи и сооружений связи. При этом собственник или иной законный владелец указанного недвижимого имущества вправе требовать от организации связи соразмерную плату за пользование этим имуществом.

Регулирование тарифов на услуги, предоставляемые муниципальными предприятиями, созданными самими же органами местного самоуправления, предопределяется социально значимыми целями между интересами потребителей данных услуг и обеспечением нормального (бесперебойного) функционирования и развития указанных муниципальных хозяйствующих субъектов, принимая во внимание экономическую обоснованность их доходности и расходов на оказание ими услуг (определение Конституционного Суда Российской Федерации от 18.10.2012 № 1994-О).

Таким образом, в целях решения вопросов местного значения органы местного самоуправления могут создавать муниципальные предприятия, на услуги которых (во избежание нарушения интересов потребителей данных услуг) самостоятельно устанавливают тарифы.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, муниципальное предприятие городского округа Саранск «ГОРЭЛЕКТРОТРАНС» создано 01.07.2002 г., учредителем является Администрация городского округа Саранск. Основной вид деятельности – регулярные перевозки пассажиров троллейбусами в городском и пригородном сообщении (код ОКВЭД – 49.31.22).

Устав муниципального предприятия городского округа Саранск «ГОРЭЛЕКТРОТРАНС» (далее – Устав) утверждён распоряжением Первого заместителя Главы Администрации городского округа Саранск от 06.09.2012 г. №1410-рз.

Согласно уставу муниципального предприятия городского округа Саранск «ГОРЭЛЕКТРОТРАНС», предприятие является коммерческой организацией, не наделенной правом собственности на закрепленное за ним собственником имущества. Учредителем и собственником имущества предприятия является муниципальное образование городской округ Саранск в лице Администрации городского округа Саранск, в дальнейшем именуемая «Учредитель».

Согласно пункту 1.9 устава предприятие самостоятельно осуществляет хозяйственную деятельность на основе переданного ему на праве хозяйственного ведения муниципального имущества. Предприятие владеет, пользуется и распоряжается указанным имуществом с ограничениями, установленными законодательством и настоящим Уставом.

Согласно пункту 4.1.2 устава предприятие имеет право устанавливать цены и тарифы на все виды производственных работ, услуг, выпускаемую и реализуемую продукцию в соответствии с законодательством Российской Федерации, Республики Мордовия и нормативными актами муниципального образования городской округ Саранск.

На момент утверждения Администрацией городского округа Саранск тарифа на предоставление одной точки на опорах контактной сети постановлением Администрации городского округа Саранск № 320 от 11.03.2022 г. условия и порядок обеспечения недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи определялись положениями Правил недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи, утвержденные Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.11.2014 № 1284 (далее - Правила недискриминационного доступа).

В тексте Правил недискриминационного доступа отмечено, что они приняты в соответствии с частью 3 статьи 10 Закона о защите конкуренции, а Федеральная антимонопольная служба и ее территориальные органы уполномочены осуществлять государственный контроль за соблюдением требований, определенных Правилами недискриминационного доступа, в пределах установленных полномочий по вопросам соблюдения антимонопольного законодательства и законодательства о естественных монополиях.

Правила недискриминационного доступа делят инфраструктуру для размещения сетей электросвязи на специальные объекты инфраструктуры и сопряженные объекты инфраструктуры. Специальные объекты инфраструктуры - специально созданные или приспособленные для размещения сетей электросвязи объекты инфраструктуры; сопряженные объекты инфраструктуры - объекты инфраструктуры, в том числе созданные для целей, не связанных с оказанием услуг электросвязи, которые могут использоваться для размещения сетей электросвязи (их отдельных

элементов) в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, к которым относятся, в том числе, воздушные линии электропередачи и столбовые опоры.

Опоры контактной сети относятся к числу сопряженных объектов инфраструктуры для размещения сетей связи.

В соответствии с письменными пояснениями Администрации городского округа Саранск и муниципального предприятия городского округа Саранск «Горэлектротранс» тариф на предоставление одной точки на опорах контактной сети утвержден в соответствии с отчетом ООО «Рыночные оценочные системы» №22/01/31-н1 от 28.01.2022 г. об оценке рыночной стоимости услуги по предоставлению одной точки на опорах контактной сети, находящейся в хозяйственном ведении МП городского округа Саранск «Горэлектротранс».

На заседании Комиссии представитель Администрации городского округа Саранск дополнительно пояснил, что решением Совета депутатов городского округа Саранск от 29 мая 2019 г. № 236 утверждено Положение о порядке установления тарифов (цен) на продукцию (работы, услуги) муниципальных предприятий и муниципальных учреждений городского округа Саранск (далее – Положение).

Указывает, что данным Положением предусмотрено установление тарифа методом сравнения аналогов, коим, по сути, и является установление тарифа на основании отчет ООО «Рыночные оценочные системы» №22/01/31-н1 от 28.01.2022 г. об оценке рыночной стоимости услуги по предоставлению одной точки на опорах контактной сети.

Согласно пункт 1 Положения, оно определяет основные принципы и методы установления тарифов (цен) на продукцию (работы, услуги) муниципальных предприятий и муниципальных учреждений городского округа Саранск.

Согласно пункту 4 Положения экономически обоснованные расходы - необходимая валовая выручка на расчетный период регулирования тарифов (цен) для покрытия обоснованных расходов на осуществление учреждением, предприятием или организацией регулируемой деятельности, на обеспечение необходимой для них прибыли и средствами для уплаты всех налогов и иных обязательных платежей в соответствии с действующим законодательством.

В соответствии с разделом 2 Положения основными принципами установления тарифов (цен) являются:

- баланс экономических и социальных интересов населения городского округа Саранск, органов местного самоуправления городского округа Саранск, муниципальных предприятий и муниципальных учреждений городского округа Саранск;

- компенсация экономически обоснованных расходов муниципальных предприятий и муниципальных учреждений на производство и реализацию продукции (работ, услуг);
- получение прибыли для реализации производственных и инвестиционных программ;
- открытость информации о тарифах (ценах) и о порядке их утверждения.

Основным методом расчета регулируемых тарифов (цен) является метод экономической обоснованности расходов.

Дополнительными методами установления тарифов (цен) являются:

- метод индексации, в соответствии с которым тарифы (цены), установленные с использованием метода экономической обоснованности, меняются с учетом индексов-дефляторов, установленных Министерством экономического развития и торговли Российской Федерации;
- метод сравнения аналогов.

Метод сравнения аналогов базируется на анализе (оценке) стоимостной величины (цены) продукции (работ, услуг), сходной по допустимым качественным и количественным параметрам.

Применение метода сравнения аналогов позволяет тарифы (цены) на продукцию (работы, услуги) муниципальных предприятий и муниципальных учреждений скорректировать на соотношение спроса и предложения на продукцию (работы, услуги), полученное в результате маркетингового анализа рынка.

Однако разделом 4 Положения, устанавливающим порядок установления тарифов (цен), предусмотрено предоставление муниципальным предприятием в целях установления тарифов (цен) муниципальные предприятия и муниципальные учреждения самостоятельно или по запросу Управления анализа и тарифного регулирования Администрации городского округа Саранск предоставляют следующие документы:

сведения о расходах, сложившихся за период, предшествующий периоду регулирования;

расчет планируемых на период регулирования основных статей затрат, относимых на стоимость продукции, работ, услуг (калькуляция себестоимости), с приложением следующей информации:

а) затраты на оплату труда персонала, непосредственно связанного с производством продукции или оказанием работ, услуг;

б) общехозяйственные расходы;



- в) отчет об использовании амортизационных отчислений в последнем расчетном периоде регулирования;
- г) сметный расчет расходов на ремонтные работы основных средств (при планируемом или ранее произведенном ремонте);
- д) расчет балансовой прибыли;
- е) расшифровка затрат на оплату налогов;
- ж) расшифровка расходов из прибыли;
- з) сведения об объеме реализации продукции (работ, услуг);
- и) расчет тарифа (цены) на продукцию (работы, услуги).
- й) копию действующего штатного расписания, утвержденного руководителем муниципального предприятия или муниципального учреждения;
- к) копию бухгалтерского баланса финансово-хозяйственной деятельности за предыдущий финансовый год;
- л) отчет о прибылях и убытках (форма № 2 к балансу).

Отсутствие необходимых материалов является основанием для отказа в установлении тарифов (цен) до их представления.

То есть, в целях установления тарифов (цен) муниципальным предприятиям и муниципальным учреждениям во избежание отказа в установлении тарифов (цен) необходимо представить документы, подтверждающие экономически обоснованные расходы предприятия.

Предоставление отчета об оценке рыночной стоимости услуги в целях установления тарифов (цен) Положением не предусмотрено.

Также необходимо отметить, что Положение определяет основные принципы и методы установления тарифов (цен) на все платные услуги муниципальных предприятий и муниципальных учреждений городского округа Саранск и не учитывает особенности установления определенных категорий тарифов.

Особенности же установления тарифов на доступ к инфраструктуре, как указывалось выше, (на момент принятия Администрацией городского округа Саранск тарифа на предоставление одной точки на опорах контактной сети постановлением Администрации городского округа Саранск № 320 от 11.03.2022 г.) определялись Правилами недискриминационного доступа.

В соответствии с которыми, тарифы на доступ к инфраструктуре в сопоставимых условиях устанавливаются владельцем инфраструктуры равными для всех пользователей инфраструктуры, заинтересованных в

доступе к определенному виду объектов инфраструктуры или их части и предполагающих использовать объекты инфраструктуры или их часть, на уровне, обеспечивающем компенсацию экономически обоснованных затрат и необходимой прибыли.

В состав тарифа на доступ к инфраструктуре включаются затраты, которые несет владелец инфраструктуры на исполнение обязанностей, предусмотренных пунктом 30 настоящих Правил (пункт 38 Правил недискриминационного доступа).

Таким образом, Правила недискриминационного доступа, определяющие особенности установления тарифов на доступ к инфраструктуре, не предусматривают установление тарифов методом сравнения аналогов, либо на основании отчета об оценке рыночной стоимости услуги.

Комиссия Мордовского УФАС России проанализировала отчет ООО «Рыночные оценочные системы» №22/01/31-н1 от 28.01.2022 г. об оценке рыночной стоимости услуги по предоставлению одной точки на опорах контактной сети, находящейся в хозяйственном ведении МП городского округа Саранск «Горэлектротранс» (далее - Отчет), и пришла к следующему.

Согласно Отчету, для оценки величины стоимости услуги по предоставлению точки на опорах контактной сети сравнительным подходом требуется наличие информации о ценах сделок с объектами недвижимости, являющимися аналогами оцениваемого, при отсутствии информации о ценах сделок допускается использование цен предложения. В результате анализа рынка аналогичных предложений по России была выявлена информация о предложениях аренды объектов, аналогичных оцениваемому. В данном отчете применим сравнительный подход. Оценка на основе сравнительного подхода базируется на анализе рынка предложений по аренде недвижимости, поэтому при наличии активного рынка недвижимости в регионе реально отражает стоимость оцениваемого имущества. В данном случае, сравнительный подход к оценке является единственно возможным, по этой причине весовой коэффициент составляет – 1,0.

В Отчете указывается, что затратный подход не отражает состояние рынка на сегодняшний день, не учитывает спрос и предложение подобных объектов на рынке и стоимость, полученная затратным подходом, не будет в полной мере отражать состояние рынка, что в свою очередь скажется на итоговом результате рыночной стоимости объекта оценки. Поэтому в настоящем отчете затратный подход применяться не будет. Оценка рыночной стоимости на основе затратного подхода отражает затраты на замещение оцениваемого объекта и его техническое состояние, однако не учитывает рыночной ситуации на дату определения стоимости. В то же время, преимущество применения затратного подхода связано с тем, что недостаточность и/или недостоверность информации о состоявшихся

сделках на «пассивных» или малоактивных рынках недвижимости в ряде случаев ограничивает возможность использования других подходов к оценке. В данном случае применение затратного подхода имеет обоснованный отказ, по этой причине весовой коэффициент составляет – 0.

Таким образом, для определения тарифа на платные услуги, оказываемые муниципальным предприятием городского округа Саранск «Горэлектротранс» по предоставлению одной точки на опорах контактной сети, ООО «Рыночные оценочные системы» применило сравнительный подход.

Необходимо отметить, что согласно Правилам недискриминационного доступа тариф должен формироваться затраты, которые несет владелец инфраструктуры на исполнение обязанностей, предусмотренных пунктом 30 настоящих Правил.

Пунктом 30 Правил недискриминационного доступа установлено, что владелец инфраструктуры при предоставлении инфраструктуры в пользование обязан:

а) обеспечить соответствие указанных в договоре объектов инфраструктуры требованиям к инфраструктуре, установленным в соответствии с пунктами 5 и 6 настоящих Правил;

б) в порядке и сроки, которые установлены договором, информировать пользователя инфраструктуры об аварийных ситуациях, ремонтных и профилактических работах, влияющих на исполнение обязательств по договору;

в) обеспечить на безвозмездной основе беспрепятственный доступ уполномоченного персонала пользователя инфраструктуры к указанной в договоре сети электросвязи, в том числе к ее отдельным элементам, в соответствии с правилами внутреннего распорядка (при их наличии) на объектах инфраструктуры, на которых такие отдельные элементы сети электросвязи размещены.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что применение отчета об оценке рыночной стоимости услуги для установления тарифа на доступ к инфраструктуре недопустимо, так как каждый хозяйствующий субъект, тариф которого взят в обоснование в Отчете, несет индивидуальные затраты, которые несет владелец инфраструктуры на исполнение обязанностей, предусмотренных пунктом 30 настоящих Правил.

Согласно пунктам 18 и 38 Правил недискриминационного доступа владелец инфраструктуры не вправе обуславливать получение доступа к инфраструктуре получением иных платных услуг, а тариф на доступ к инфраструктуре должен устанавливаться на уровне, обеспечивающем компенсацию экономически обоснованных затрат и необходимой прибыли.

Владельцем инфраструктуры является МП г.о. Саранск «Горэлектротранс».

Таким образом, Правилами недискриминационного доступа, принятыми в развитие Закона о связи и Закона о защите конкуренции, определено, что тарифы на доступ к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи не подлежат государственному регулированию или регулированию органами местного самоуправления, поскольку являются тем исключением, на которое указывает пункт 6 части 10 статьи 35 Закон о местном самоуправлении, и есть прямая норма, предусматривающая самостоятельное ценообразование владельцем инфраструктуры (пункт 38 Правил недискриминационного доступа).

Правилами недискриминационного доступа установлено, что в состав тарифа на доступ к сопряженным объектам инфраструктуры включаются затраты, которые несет владелец инфраструктуры на исполнение обязанностей, предусмотренных пунктом 30 вышеуказанных Правил.

Экономически обоснованными считаются любые расходы, которые связаны с предпринимательской деятельностью, то есть понесены для получения дохода (письмо Минфина России от 08.07.2019 № 03-03-06/1/50124). Для документального подтверждения понесенных расходов используют первичные документы, доказывающие, что расходы действительно были понесены организацией.

В соответствии с пунктом 1 статьи 252 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) расходами для целей налогообложения прибыли признаются обоснованные и документально подтвержденные затраты (а в случаях, предусмотренных в статье 265 НК РФ, убытки), осуществленные (понесенные) налогоплательщиком.

Таким образом, экономически обоснованными расходами признаются любые затраты при условии, что они фактически произведены для осуществления деятельности, направленной на получение дохода, документально подтверждены и являются обоснованными.

Отчет ООО «Рыночные оценочные системы» №22/01/31-н1 от 28.01.2022 г. об оценке рыночной стоимости услуги по предоставлению одной точки на опорах контактной сети, находящейся в хозяйственном ведении МП г.о. Саранск «Горэлектротранс», не содержит сведений об экономически обоснованных затратах и необходимой прибыли в части установления тарифа на предоставление одной точки на опорах контактной сети.

Правила недискриминационного доступа не предполагают такой способ формирования и установления тарифа, как определение рыночной стоимости на основании Отчета об оценке.

Кроме того, Правилами недискриминационного доступа не предусмотрено установление тарифа на предоставление одной точки на опорах контактной сети.

Таким образом, тариф МП г.о. Саранск «Горэлектротранс» в размере 357,50 (без НДС) руб. на предоставление одной точки на опорах контактной сети в месяц, установленный постановлением Администрации городского округа Саранск от 11.03.2022 № 320, не может рассматриваться как экономически обоснованный и соответствующий требованиям пунктов 18 и 38 Правил недискриминационного доступа.

В соответствии с пунктом 1 статьи 209 ГК РФ собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Указанные правомочия не могут реализовываться без учета общих принципов гражданского законодательства, которые, в числе прочего, подразумевают, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно, не допускать злоупотребления правом и не извлекать преимущества из своего недобросовестного поведения (пункты 3 и 4 статьи 1 и статья 10 ГК РФ). Следовательно, право собственности не может пониматься абсолютно, как ничем не ограниченная возможность владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим собственнику имуществом.

В развитие данных положений пунктом 2 статьи 209 ГК РФ предусмотрено, что права собственника ограничены возможностью совершения действий, не противоречащих закону и иным правовым актам и не нарушающих права и охраняемые законом интересы других лиц. В частности, презюмируется, что подобного рода ограничения могут быть обусловлены и публичными интересами. При этом содержание конкретных публичных интересов может быть сформулировано путем перечисления целей законодательного регулирования той либо иной сферы общественных отношений.

Целями Закона о защите конкуренции являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции). Государство объективно заинтересовано в поддержании конкуренции на своем внутреннем товарном рынке, наличие которой существенным образом увеличивает потенциал рыночной экономики.

В этой связи установленные Правилами недискриминационного доступа в развитие Закона о защите конкуренции требования к порядку определения размера платы на доступ к инфраструктуре для размещения сетей связи обеспечивают защиту конкуренции и создание условий для эффективного функционирования рынков услуг связи, ограничивая свободу в осуществлении права собственности и хозяйственного ведения в отношении опор контактной сети.

Учитывая вышеизложенное, обстоятельства, связанные с определением

тарифа на Услугу, не могут рассматриваться как гражданско-правовые отношения, регулирующие взаимоотношения по предоставлению в пользование опор контактной сети.

Несоблюдение установленного Правилами недискриминационного доступа порядка формирования размера платы за доступ к инфраструктуре способно существенно изменить качественное состояние рынка телематических услуг связи городского округа Саранск, который в настоящее время является конкурентным, но такая ситуация может измениться, что не отвечает публичным интересам и целям антимонопольного регулирования.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещаются: необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам (пункт 2).

В рамках рассмотрения настоящего дела Мордовское УФАС России провело анализ состояния конкуренции на рынке услуг по размещению оптических кабелей связи на многофункциональных опорах (опорах освещения и опорах контактной сети) на территории городского округа Саранск в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утверждённым приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, с целью выявления случаев недопущения, ограничения или устранения конкуренции, вследствие осуществления Администрацией городского округа Саранск действий, выразившихся в установлении постановлением Администрации городского округа Саранск от 11.03.2022 № 320 тарифов на платные услуги, оказываемые муниципальным предприятием городского округа Саранск «Горэлектротранс», по предоставлению одной точки на опорах контактной сети.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции (дело № 013/01/15-790/2022) установлено следующее.

1. Временной интервал исследования: 2022 год.
2. Продуктовые границы товарного рынка: оказание услуг по размещению оптических кабелей связи на опорах освещения и опорах контактной сети на территории городского округа Саранск.
3. Географические границы товарного рынка: территория городского округа Саранск.

4. Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на рассматриваемом рынке вследствие принятия акта и (или) осуществления на рассматриваемом рынке действий (бездействия) Администрации городского округа Саранск приводит или может привести к недопущению, ограничению и устранению конкуренции, поскольку услуга является средством доступа на рынок телематических услуг, в связи с чем барьеры входа на рассматриваемый рынок неразрывно связаны с барьерами входа на рынки предоставления услуг связи. К таким барьерам относятся затраты, связанные с развитием сетей связи, составной частью которых являются экономически обоснованные затраты, связанные с размещением сетей связи способом подвеса.

Комиссия Мордовского УФАС России считает, что доказательств, имеющих в материалах дела №013/01/15-790/2022 достаточно для подтверждения наличия нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях (бездействии) Администрации городского округа Саранск.

Порядок формирования тарифа на Услугу определен Правилами недискриминационного доступа. Согласно пунктам 38 и 18 Правил недискриминационного доступа тариф признается экономически обоснованным, если установлен на уровне, обеспечивающем компенсацию экономически обоснованных затрат и необходимой прибыли, и при его установлении доступ к инфраструктуре не обусловлен получением иных платных услуг. При этом экономически обоснованными признаются только те затраты, которые имеют отношение к содержанию самой инфраструктуры (опор наружного освещения и воздушных линий ЛЭП), затраты, не относящиеся к содержанию инфраструктуры, не признаются экономически обоснованными.

Действия Администрации городского округа Саранск по установлению постановлением от 11.03.2022 №320 тарифа на предоставление одной точки на опорах контактной сети в месяц в размере 357,50 (без НДС) руб. не соответствуют Правилам недискриминационного доступа, которые запрещают обуславливать получение доступа к инфраструктуре получением иных платных услуг и допускают включать в тариф на доступ к инфраструктуре лишь экономически обоснованные затраты, имеющие отношение к обеспечению соответствия объектов инфраструктуры требованиям к инфраструктуре.

Действия Администрации городского округа Саранск непосредственно отражаются на себестоимости телематических услуг, оказываемых потребителям городского округа Саранск, поскольку операторы связи, предполагающие вход на рынок телематических услуг и уже оказывающие такие услуги потребителям городского округа Саранск, вынуждены нести необоснованные затраты, оплачивая такой тариф.

Действия Администрации городского округа Саранск, утвердившей тариф на предоставление одной точки на опорах контактной сети в месяц в размере 357,50 (без НДС) руб. без учета требований Правил недискриминационного доступа, создают условия для ухудшения конкурентного положения операторов связи, могут привести к ограничению конкуренции на рынке телематических услуг городского округа Саранск в результате сокращения количества, действующих на данном рынке участников, что в соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции признается одним из признаков ограничения конкуренции.

Также согласно абзаца 2 пункта 34 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» угроза наступления неблагоприятных последствий для конкуренции в результате принятия правовых актов, совершения действий (бездействия) предполагается и не требует дополнительного доказывания антимонопольным органом в случаях нарушения запретов, прямо сформулированных в частях 1 - 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в частности в случаях установления органами публичной власти и иными указанными в данной норме лицами запретов (введения ограничений) в отношении осуществления отдельных видов деятельности или производства определенных видов товаров, установления для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу о необходимости квалификации действий Администрации городского округа Саранск, выразившихся в установлении приложением к постановлению Администрации городского округа Саранск от 11.03.2022 № 320 цены на предоставление одной точки на опорах контактной сети в размере 357,50 (без НДС) руб. в месяц за 1 шт., что привело к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, по пункту 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».