

РЕШЕНИЕ

г. Улан-Удэ

Дело № 02-03/76-2011

26 апреля 2012 г.

Резолютивная часть решения объявлена 12 апреля 2012 года

Полный текст решения изготовлен 26 апреля 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее по тексту Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

<...>,

Членов Комиссии:

<...>,

рассмотрев в заседании 12.04.2012 дело № 02-03/76-2011 от 09.11.2011 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «БИКС+» (далее – ООО «БИКС+»), адрес: 670000, г. Улан-Удэ, ул. Борсоева, 105, части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

при участии представителей:

ответчика ООО «БИКС+»: <...> (доверенность от 29.11.2011 б/н);

в отсутствие заявителей: <...> - надлежащим образом извещены,

УСТАНОВИЛА:

В Бурятское УФАС России для проверки и принятия правового решения поступили заявления граждан <...> (вх. № 95 от 09.08.2011), <...> (вх. №105 от 11.10.2011), <...> (через общественную приёмную председателя партии «Единая Россия В.В.Путина» вх. № 6981 от 16.09.2011), <...> (вх. № 8663 от 01.12.2011) в отношении ООО «БИКС+», содержащие признаки нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в экономически необоснованном навязывании контрагентам условий договора, невыгодных для них, результатом которого являются ущемление интересов указанных лиц.

По результатам рассмотрения заявлений граждан, Бурятским УФАС России 09.11.2011 возбуждено дело в отношении ООО «БИКС+» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в экономически необоснованном навязывании контрагентам условий договора, невыгодных для них.

При рассмотрении дела граждане <...>, <...>, <...> подтвердили требования, указанные в заявлении.

Заявители являлись пользователями услуг кабельного телевидения в виде пакета телеканалов «Базовый» из 19 каналов стоимостью 100 рублей, предоставляемых ООО «БИКС». В сентябре 2011 года гражданам стало известно о том, что в связи с приобретением ООО «БИКС+» у ООО «БИКС» оборудования и линий связи, необходимо заключить договоры с новым оператором ООО «БИКС+» на иных условиях. Новый оператор связи предложил абонентам единственный пакет из 48 телеканалов с абонентской платой 220 рублей. По мнению заявителей, ООО «БИКС+» навязывает потребителям услуги кабельного телевидения в виде пакета из 48 каналов с ежемесячной абонентской платой 220 рублей, что ущемляет их интересы.

В ходе рассмотрения дела <...> пояснил, что кроме того усматривает в действиях ООО «БИКС+» злоупотребление доминирующим положением, выразившееся не только в навязывании невыгодных условий заключения договора, но и в отключении от услуг кабельного телевидения, несмотря на то, что им произведена оплата до января 2012 года. По мнению <...> расчеты рентабельности услуг по двум пакетам («базового» и «расширенного») на основе производственных затрат и выручки ООО «БИКС+», указывающие на убыточность, не соответствуют действительности, так как расчеты производились самим ответчиком, а не незаинтересованным лицом. Также, <...> настаивает, что 8 обязательных общедоступных телеканалов должны представлять бесплатно без взимания платы с потребителей отдельным пакетом.

Заявителем <...> в заседании 14.03.2012 в порядке подпункта «и» пункта 1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции заявлено устное ходатайство о понуждении ООО «БИКС+» внести изменения в Договор, в части приведения его в соответствие с требованиями действующего законодательства.

Ответчик нарушение не признал, представив доказательства отсутствия в действиях ООО «БИКС+» нарушений антимонопольного законодательства. Кроме того, ООО «БИКС+» не согласно с анализом состояния конкуренции на товарном рынке, считает, что антимонопольным органом неправильно определены продуктовые границы товарного рынка, на котором осуществляет свою деятельность ответчик, также неправильно определен временной период, в течение которого осуществляет свою деятельность ответчик. Таким образом, по мнению ответчика, ООО «БИКС+» не является специальным субъектом, т.е. хозяйствующим субъектом, занимающим на рынке определённого товара доминирующее положение.

ООО «БИКС+» не имеет экономической и технологической возможности предоставлять услуги кабельного телевидения в виде двух пакетов «базового» и «расширенного». По «базовому» пакету услуга является убыточной.

Трансляция обязательных общедоступных телеканалов, перечень которых определён Указом Президента РФ от 24 июня 2009 года N 715, осуществляется бесплатно в одном пакете с платными телеканалами.

Ответчиком направлен запрос в адрес Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (далее – Роскомнадзор) с просьбой разъяснить является ли нарушением законодательства не предоставление потребителям обязательных общедоступных телеканалов отдельным пакетом без взимания платы с потребителей.

В части отключения потребителей от сети связи бывших абонентов ООО «БИКС» ответчик пояснил, что в соответствии с Правилами оказания услуг связи для целей телевизионного вещания, утверждёнными Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.12.2006 № 785 (далее – Правила № 785), оказание данных услуг связи возможно только на основании договора с абонентом. Кроме того, ответчик не является правопреемником ООО «Байкальские информационные кабельные сети».

Представитель ООО «БИКС+» не согласился с тем, что условия Договора не соответствуют Правилам № 785 и пояснил, что Управлением Роскомнадзора по Республике Бурятия проводилась проверка, в том числе и Договора на его соответствие нормам действующего законодательства, по результатам которой выдавалось предписание, которое исполнено ООО «БИКС+».

Представитель ООО «БИКС+» ходатайствовал о привлечении Управления Роскомнадзора по Республике Бурятия к участию в рассмотрении дела.

Управление Роскомнадзора по Республике Бурятия на основании ходатайства привлечено к участию в рассмотрении дела в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах.

Исследовав материалы дела, Комиссия установила:

ООО «БИКС» и ООО «БИКС+» входят в одну группу лиц, при этом услуги связи для целей кабельного телевидения до 01.08.2011 года оказывало ООО «БИКС», с 01.08.2011 – ООО «БИКС+». ООО «БИКС+» был приобретен имущественный комплекс, принадлежавший оператору связи ООО «БИКС», в том числе, сети кабельного телевидения.

ООО «БИКС» оказывал услуги связи на основании лицензии № 77435, выданной Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций на осуществление деятельности в области оказания услуг связи для целей кабельного вещания сроком действия 27.07.2010 по 27.07.2015. ООО «БИКС+» при предоставлении услуг связи действует на основании лицензии № 89002 на осуществление деятельности в области оказания услуг связи для целей кабельного вещания, сроком действия с 05.07.2011 до 05.07.2016.

Правовые основы деятельности в области связи на территории Российской Федерации и на находящихся под юрисдикцией Российской Федерации территориях, полномочия органов государственной власти в области связи, а также права и обязанности лиц, участвующих в указанной деятельности или пользующихся услугами связи, регламентированы Федеральным законом от 07.07.2003 № 126 ФЗ «О связи» (далее – Закон о связи), в п.1 ст. 29 которого закреплено, что деятельность юридических лиц и индивидуальных предпринимателей по возмездному оказанию услуг связи осуществляется только на основании лицензии на осуществление деятельности в области оказания услуг связи. В перечень лицензионных условий, вносимых в лицензии на осуществление деятельности в области оказания услуг связи для целей телевизионного вещания и (или) радиовещания (за исключением услуг связи для целей проводного радиовещания), если указанная деятельность осуществляется на основании договоров с абонентами, вне зависимости от используемых сетей связи включается условие о бесплатном осуществлении трансляции обязательных

общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов.

Указанная лицензия включает лицензионные условия осуществления деятельности ООО «БИКС+».

В соответствии с пунктом 4 лицензионных условий лицензиат ООО «БИКС+» обязан обеспечить предоставление абоненту:

а) доступа к сети связи лицензиата;

б) распространения (доставки) сигналов программ телевизионного вещания и (или) радиовещания по кабельной сети связи до пользовательского (оконечного) оборудования;

в) абонентской линии в постоянное пользование;

г) бесплатного осуществления трансляции обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов, перечень которых определяется законодательством Российской Федерации о средствах массовой информации.

В соответствии с пунктом 10 лицензионных условий лицензиат обязан осуществлять в эксплуатируемых им сетях связи трансляцию обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов, перечень которых определяется законодательством Российской Федерации о средствах массовой информации, в неизменном виде за свой счёт (без заключения договоров с вещателями обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов и без взимания платы за приём и трансляцию таких каналов с абонентов и вещателей обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов).

Условиями осуществления деятельности в соответствии с лицензией № 89002 предусмотрено, что оказание услуг должно осуществляться в соответствии с правилами оказания услуг связи, утвержденными Правительством Российской Федерации.

Указом Президента РФ от 24 июня 2009 г. N 715 "Об общероссийских обязательных общедоступных телеканалах и радиоканалах" утверждён перечень общероссийских обязательных общедоступных телеканалов (далее - Перечень), обязательных для распространения на всей территории России, которые являются бесплатными для потребителей. К ним отнесены телеканалы:

1. Первый канал (открытое акционерное общество "Первый канал"),
2. «Россия» (Россия-1) (Федеральное государственное унитарное предприятие "Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания");
3. «Россия-2» (Россия-2) (Федеральное государственное унитарное предприятие "Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания");
4. "Телекомпания НТВ" (открытое акционерное общество «Телекомпания НТВ»);
5. Петербург - 5 канал (открытое акционерное общество "Телерадиокомпания "Петербург");
6. «Россия-Культура» (Россия-К) (Федеральное государственное унитарное предприятие "Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания");

7. Российский информационный канал «Россия-24» (Россия-24) (Федеральное государственное унитарное предприятие "Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания");
8. Детско-юношеский телевизионный канал «Карусель».

На рассмотрение дела представлены разъяснения заместителя руководителя Роскомнадзора <...> от 27.01.2012 № 01ИО-01673, из которых следует, что действующее законодательство не содержит норм в части выделения операторами связи обязательных общедоступных телеканалов в отдельный пакет.

В рамках рассмотрения настоящего дела Бурятским УФАС России проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке услуг связи для целей телевизионного вещания (далее – телевещания). По результатам указанного анализа составлен аналитический отчет. Как следует из аналитического отчета рынок платных услуг связи для целей телевещания и спутникового бесплатного телевидения является высококонцентрированным, с неразвитой конкуренцией.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает 50 процентов. Доля ООО «БИКС+» на рынке платных услуг связи для целей телевещания и спутникового телевидения без абонентской платы в географических границах города Улан-Удэ составляет более 50% по итогам 2010 года и 3-х кварталов 2011 года, положение данного оператора связи является доминирующим.

В соответствии с пунктом 1 статьи 28 Закона о связи тарифы на услуги связи устанавливаются оператором связи самостоятельно, если иное не предусмотрено указанным законом и законодательством о естественных монополиях.

Тарифы на услуги кабельного телевидения в соответствии с законодательством РФ не подлежат государственному регулированию.

Ответчиком были представлены сведения о себестоимости обслуживания одной абонентской линии при оказании услуги кабельного телевидения, которая по итогам 6 месяцев деятельности ООО «БИКС+» (с августа 2011 по январь 2012) составила 165,5 руб/месяц.

ООО «БИКС+» посредством своей сети связи оказывает два вида услуг связи – услуги связи для целей телевещания и услуги предоставления доступа к сети Интернет. Представленный расчет себестоимости был произведен с учетом затрат на обслуживание сети связи, без учета затрат, прямо относящихся к той или иной услуге (например, стоимости внешнего трафика Интернет и стоимости телевизионного контента). Большую часть в структуре затрат занимают заработная плата работников, аренда основных производственных средств, офисных помещений, затраты на рекламу и стимулирование продаж.

Управлением значение себестоимости обслуживания одной абонентской линии было скорректировано в меньшую сторону. По мнению Бурятского УФАС России расходы на оборудование для подключения абонентов и благотворительность неверно были отнесены ООО «БИКС+» к затратам на обслуживание абонентской линии связи. Таким образом, средняя себестоимость обслуживания одной абонентской линии по итогам 6 месяцев деятельности ООО «БИКС+» составила <...>

> рублей в месяц, средняя себестоимость за август и сентябрь 2011 года – месяцев, относящихся к периоду, исследованного в рамках анализа рынка услуг телевидения, составила <...> руб/месяц.

Предоставление услуги связи для целей кабельного вещания на условиях «Базового» пакета, предоставляемого ранее ООО «БИКС» по цене 100 рублей, при затратах на обслуживание абонентов и техническую поддержку сети кабельного телевидения на одного абонента в размере, превышающем цену реализации услуги, даже без учета стоимости каналов убыточно.

Определением об отложении рассмотрения настоящего дела от 28.02.2012 у ООО «БИКС+» была запрошена информация о возможных вариантах формирования пакетов телеканалов, сопоставимых с пакетом «Базовый», предоставлявшимся ООО «БИКС», с экономическим обоснованием их стоимости. На рассмотрение дела ООО «БИКС+» представлены расчет себестоимости услуги кабельного телевидения в расчете на одного абонента помесечно за 5 месяцев 2011 года и январь 2012 года, и расчет дополнительных затрат, связанных с предоставлением базового пакета, из которых следует, что:

дополнительные затраты, связанные с предоставлением базового пакета, составляют <...> руб. в расчете на 1000 абонентов (содержание группы, контролирующей наличие приборов (фильтров), ограничивающих доступ абонентов к просмотру расширенного пакета каналов = ФОТ <...> руб/мес + отчисления с ФОТ (30,2%) <...> руб/мес + ГСМ <...> руб/мес). Указанные затраты в расчете на большее количество абонентов базового пакета составят:

2000 абонентов – <...> руб.

3000 абонентов – <...> руб.

4000 абонентов - <...> руб.

5000 абонентов - <...> руб.

6000 абонентов - <...> руб.

7000 абонентов - <...> руб.

8000 абонентов - <...> руб.

9000 абонентов - <...> руб.

10000 абонентов - <...> руб.

Таким образом, стоимость базового пакета для одного абонента (при условии подключения 9000 абонентов – примерно равного количеству абонентов предыдущего оператора), сопоставимого с пакетом «Базовый», предоставлявшимся ООО «БИКС» составит <...> руб/мес, (<...> руб/мес себестоимость + <...> руб. затраты на контроль и безопасность + <...> руб/мес плата телеканалам + <...> руб/мес рентабельность в размере 15%). При этом в стоимость не включены затраты на приобретение и доставку фильтров (1шт. 94 руб.).

Управлением Роскомнадзора по Республике Бурятия на рассмотрение дела представлены копии актов проверок ООО «БИКС+» от 19.10.2011 № А-89002-03-03/0163, от 29.12.2011 № А-04-23-3315/0218, решения Арбитражного суда Республики Бурятия от 26.12.2011 по делу № А10-4275/2011.

Управлением Роскомнадзора по Республике Бурятия в ходе проведенных проверок при рассмотрении типового договора об оказании услуг (публичная оферта), утвержденного приказом генерального директора ООО «БИКС+» от 05.08.2011 были выявлены нарушения Правил № 785, а именно:

- в договоре с абонентом отсутствуют сведения, предусмотренные пунктом 20 Правил (дата и место заключения; сведения об абоненте; адрес установки пользовательского (оконечного) оборудования; адрес и способ доставки счета за оказанные услуги связи или иной вид информирования о состоянии счета или оказанных услугах).
- в договоре с абонентом отсутствуют сведения, предусмотренные пунктом 21 Правил (перечень оказываемых услуг связи для целей телерадиовещания; система оплаты услуг связи для целей телерадиовещания; порядок сроки форма оплаты услуг связи для целей телерадиовещания).

Решение Арбитражного суда Республики Бурятия от 26.12.2011 по делу № А10-4275/2011, вступившее в законную силу содержит следующие выводы:

- договор на оказание услуг ООО «БИКС+» и приложения к нему содержат необходимые требования и существенные условия, предусмотренные пунктами 20, 21 Правил № 785, содержащиеся в приложениях к договору (Правила оказания услуг, утвержденные приказом генерального директора ООО «БИКС+» от 05.08.2011 № 12, размещенные на сайте оператора; заявление абонента). Подписывая заявление о заключении договора на оказание услуг связи, абонент подтверждает, что ознакомлен с условиями договора на оказание услуг связи, правил оказания услуг связи, условиями выбранного тарифного плана, согласен с ними и обязуется выполнять.

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона 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, в том числе навязывание контрагенту условий договора не выгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами..

При установленных обстоятельствах Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях ООО «БИКС+» нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите

конкуренции.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьёй 48, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. В действиях ООО «БИКС+» при предоставлении гражданам услуг связи для целей кабельного вещания отсутствуют нарушения антимонопольного законодательства.

2. В связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях прекратить рассмотрение дела в отношении ООО «БИКС+».

3. Основания для выдачи предписания отсутствуют.

4. Основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, а также по обеспечению конкуренции, отсутствуют.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.