



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Челябинской области**

пр. Ленина, 59, г. Челябинск, 454091
тел. (351) 263-88-71, факс (351) 263-18-39
[e-mail: to74@fas.gov.ru](mailto:to74@fas.gov.ru)

АО «Горэлектросеть»

455000, Челябинская область,
г. Магнитогорск,
ул. Комсомольская, д. 11/1, корп. 1

№ _____
На № _____ от _____

**ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 2-06/23
О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ), КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ
ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

«25» января 2023 года

Челябинск, пр. Ленина, 59

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) поступило заявление ООО «МАГИНТОВ» (ранее ООО «Ситилинк-Магнитогорск» - далее Заявитель) на действия АО «Горэлектросеть» (ИНН 7456038645, ОГРН 1177456107311, 455000, Челябинская область, г. Магнитогорск, ул. Комсомольская, 11/1, корп. 1), выразившиеся в навязывании невыгодных условий договора при размещении одного элемента инженерной инфраструктуры (сетей электросвязи и др.) в зоне поселков (левобережной части) г. Магнитогорска Челябинской области.

В ходе рассмотрения представленных документов и материалов установлено следующее.

Согласно материалам заявления ООО «МАГИНТОВ» является оператором связи на основании лицензий № 177185 от 16.09.20189 и № 177186 от 16.09.20189 на оказание услуг передачи данных и телематических услуг на территории г. Магнитогорска Челябинской области.

В целях оказания услуг связи потребителям у ООО «МАГИНТОВ» имеется потребность размещать элементы сети электросвязи на опорах воздушных линий электропередач 0,4 кВ, принадлежащих АО «Горэлектросеть» и расположенных на территории жилых поселков левобережной части г. Магнитогорска.

19.12.2019 с целью размещения элементов сетей связи Заявитель в соответствии с Правилами недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей связи, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 29.11.2014 № 1284 (далее — Правила № 1284) обратился в АО «Горэлектросеть» с



предложением заключить договор на совместное использование 82 опор линий электропередач.

Согласно предмету договора, Владелец (АО «Горэлектросеть») предоставляет Пользователю (ООО «МАГИНТОВ») право разместить линию связи (далее – ЛС) на существующие опоры линии электропередач (далее – ОЛЭ) в количестве и на участках согласно приложениям.

В случае изменения количества используемых Пользователем ОЛЭ стороны составляют двустороннее соглашение о произведенном изменении, которое с даты подписания сторонами является неотъемлемой частью договора и служит основанием для изменения размера ежемесячного платежа.

Пунктом 4.1 договора определена стоимость предоставления доступа к инфраструктуре (опорам) ЛС.

Стоимость за один подвес инженерной инфраструктуры для зоны поселков составляет 167 рублей 70 копеек, в том числе НДС 20%.

На официальном сайте АО «Горэлектросеть» от 01.01.2018 опубликована калькуляция на совместное использование опор при размещении одного элемента инженерной инфраструктуры для зоны поселков г. Магнитогорска в размере 167,70 руб. в месяц.

Согласно приказу от 09.01.2018 № 01-03/7/7 тариф АО «Горэлектросеть» в размере 167,70 руб. в месяц обусловлен тем, что общество в процессе проведения работ ежемесячно осуществляет верховой осмотр каждой десятой опоры на предмет креплений и габаритов сближения размещенного имущества сторонних лиц на линиях электропередач АО «Горэлектросеть» с применением в зоне поселковой (индивидуальной) застройки монтерских когтей и лазов.

По мнению ООО «МАГИНТОВ», указанный подход определения цены, а следовательно, тариф за размещение оборудования линий связи на опорах противоречит действующему законодательству в сфере связи и необоснованно завышен.

В связи с изложенным, с целью всестороннего рассмотрения заявления антимонопольный орган запросил всю необходимую информацию у АО «Горэлектросеть» (методику расчета стоимости услуг по размещению оборудования линий связи, правовое и экономическое обоснование цены и иные документы, регламентирующие расчет данной услуги).

Изучив информацию, представленную АО «Горэлектросеть», ООО «МАГИНТОВ», в том числе сведения, размещенные в открытых источниках, Челябинское УФАС России приходит к следующим выводам.

1. 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.

Согласно части 3 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) в целях предупреждения создания дискриминационных условий могут устанавливаться федеральным законом или нормативным правовым актом Правительства Российской Федерации правила недискриминационного доступа на товарные рынки и (или) к товарам, производимым или реализуемым субъектами естественных монополий, регулирование деятельности которых осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее — Закон о естественных монополиях), а также к объектам инфраструктуры, используемым этими субъектами естественных монополий непосредственно для оказания услуг в сферах деятельности естественных монополий.

Правила недискриминационного доступа к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 29.11.2014 № 1284 (далее — Правила № 1284) определяют 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.

Согласно пункту 2 Правил № 1284 под владельцем инфраструктуры понимается субъект естественной монополии, регулирование деятельности которого осуществляется в соответствии с Законом о естественных монополиях, который является собственником инфраструктуры и (или) распоряжается инфраструктурой на ином законном основании.

В соответствии со статьей 3 Закона № 147-ФЗ субъект естественной монополии – это хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

Под естественной монополией согласно статье 3 Закона о естественных монополиях понимается состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

Соответственно, требования, закрепленные в Правилах № 1284, распространяются только на владельцев инфраструктуры, которые являются хозяйствующими субъектами - субъектами естественной монополии, то есть на хозяйствующих субъектов, занятых производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

В соответствии с пунктом 2 Правил № 1284 «инфраструктура для размещения сетей электросвязи» (далее - инфраструктура) - это специальные объекты инфраструктуры и (или) сопряженные объекты инфраструктуры. «Специальные объекты инфраструктуры» - специально созданные или приспособленные для размещения сетей электросвязи (их отдельных элементов) объекты инфраструктуры,

к которым относятся в том числе: - сооружения связи, в том числе линейно-кабельные сооружения связи (за исключением кабелей связи, в том числе их части); - здания, сооружения либо отдельные помещения в них, специально созданные для размещения сетей электросвязи (их отдельных элементов); - столбовые и стоечные опоры. «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, и к которым относятся в том числе воздушные линии электропередачи, столбовые опоры, мосты, туннели, прочие дорожные сооружения и коллекторы.

Согласно пункту 38 Правил № 1284 тарифы на доступ к инфраструктуре на 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 Правил № 1284.

Пунктом 30 Правил № 1284 предусмотрено, 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.

Из системного толкования вышеуказанных норм следует, что тарифы на доступ к инфраструктуре (в том числе сопряженных объектов инфраструктуры) не подпадают под государственное регулирование.

Между тем, положениями Закона о связи и Правил № 1284 установлен принцип соразмерности платы за предоставление доступа к объектам для размещения сетей связи, который предполагает необходимость компенсации владельцу инфраструктуры экономически обоснованных затрат и необходимой прибыли.

Таким образом, на основании действующего законодательства тарифы на использование объектов сопряженной инфраструктуры для размещения кабелей связи должны быть установлены с учетом экономически обоснованных затрат.

2. В соответствии с пунктом 2.3 Устава АО «Горэлектросеть» г. Магнитогорска одним из основных видов деятельности АО «Горэлектросеть» является передача

электрической энергии и технологическое присоединение к распределительным сетям.

Исходя из сведений Единого государственного реестра юридических лиц, основным видом деятельности АО «Горэлектросеть» является передача электроэнергии.

В соответствии с Постановлением администрации г. Магнитогорска от 31.05.2017 № 5891-П «Об условиях приватизации МП «Горэлектросеть» г. Магнитогорска» имущественный комплекс муниципального предприятия «Горэлектросеть» приватизирован путем преобразования указанного предприятия в АО «Горэлектросеть» с момента его государственной регистрации в едином государственном реестре юридических лиц.

АО «Горэлектросеть» является правопреемником МП «Горэлектросеть» г. Магнитогорска в соответствии с передаточным актом от 24.11.2017, со всеми изменениями состава и стоимости имущественного комплекса.

В связи с чем, общество владеет объектами электросетевого хозяйства и является территориальной сетевой организацией на территории г. Магнитогорска Челябинской области в отношении которой устанавливаются (пересматриваются) цены (тарифы) на услуги по передаче электрической энергии на очередной расчетный период регулирования.

Согласно пункту 1 статьи 4 Закона № 147-ФЗ к сфере деятельности субъектов естественной монополии относятся, в том числе, услуги по передаче электрической энергии.

Таким образом, АО «Горэлектросеть» являясь субъектом естественной монополии, занимающее доминирующее положение, обязано соблюдать запреты, установленные в статье 10 Закона о защите конкуренции.

Кроме всего прочего, на АО «Горэлектросеть» распространяются действия Правил № 1284 в части расчета тарифа на доступ к инфраструктуре для размещения сетей электросвязи.

Как установлено материалами заявления при заключении договора на совместное использование опор с операторами связи, оказывающими услуги по передачи данных и телематические услуги на территории г. Магнитогорска Челябинской области АО «Горэлектросеть» руководствуется приказом от 28.02.2020 № 01-03/94 «Об утверждении затрат».

Согласно данному приказу тариф на совместное использование опор при размещении одного элемента инженерной инфраструктуры для зоны поселков утвержден в размере 167,70 руб. в месяц.

В расчете калькуляции на совместное использование опор при размещении одного элемента инженерной инфраструктуры для зоны поселков предусмотрены следующие затраты:

- затраты на оплату труда;
- транспортные расходы;
- накладные расходы и рентабельность.

При этом, в калькуляцию стоимости использования одной опоры включена услуга по ежемесячному осуществлению верхового осмотра каждой десятой опоры на предмет креплений и габаритов сближения размещенного имущества сторонних

лиц на линиях электропередач АО «Горэлектросеть» с применением в зоне поселковой (индивидуальной) застройки монтерских когтей и лазов.

Так, пунктом 2 приказа от 09.01.2018 № 01-03/7/7 «О совместном использовании опор» в целях осуществления контроля над имуществом (в том числе линий связи разного способа) сторонних лиц расположенного на опорах АО «Горэлектросеть» (по заключенным договорам совместного использования опор) установлено, что в процессе проведения проверки размещенного имущества сторонних лиц необходимо ежемесячно осуществлять верховой осмотр каждой десятой опоры на предмет креплений и габаритов сближения размещенного имущества сторонних лиц на линиях электропередач АО «Горэлектросеть» с применением в зоне поселковой (индивидуальной) застройки монтерских когтей и лазов.

При выявлении нарушений, ответственным лицам оперативно по факту выявления предоставлять в производственно-технический отдел ведомость дефектов с указанием адреса нарушения (пункт 3).

В соответствии с пунктом 38 Правил № 1284 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.

Как отмечалось ранее, в состав тарифа на доступ к инфраструктуре включаются только те затраты, которые несет владелец инфраструктуры на исполнение обязанностей, предусмотренных пунктом 30 Правил № 1284.

При этом 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, на основании действующего законодательства тарифы на использование объектов сопряженной инфраструктуры для размещения кабелей связи должны быть установлены с учетом экономически обоснованных затрат и необходимой прибыли. При этом, экономически обоснованными расходами признаются любые затраты при условии, что они фактически произведены для осуществления деятельности, направленной на получение дохода, документально подтверждены и являются обоснованными.

В целях проведения анализа тарифов на услугу по совместному использованию опор, Челябинское УФАС России использовало затратный метод, то есть определяло,

превышала ли цена, установленная за услугу, сумму необходимых для производства и реализации такой услуги расходов и прибыли.

АО «Горэлектросеть» в качестве обоснования включения в калькуляцию стоимости использования одной опоры услуг по ежемесячному осуществлению верхового осмотра каждой десятой опоры на предмет креплений и габаритов сближения размещенного имущества сторонних лиц на линиях электропередач АО «Горэлектросеть» с применением в зоне поселковой (индивидуальной) застройки монтерских когтей и лазов ссылается на требования Правил технической эксплуатации электрических станций и сетей в Российской Федерации. РД 34.20.501-95, утвержденных Минтопэнерго РФ 23.09.1996.

Согласно письму АО «Горэлектросеть» от 02.12.2022 № 08/6625 данные правила применимы для эксплуатации электрических сетей по их основной функции — передача электрической энергии. При этом, законодательством не определена периодичность проведения осмотра опор при использовании объекта электросетевого хозяйства третьими лицами.

В связи с чем, АО «Горэлектросеть» как собственник недвижимого имущества, в силу закона, несет бремя содержания объекта электросетевого хозяйства и самостоятельно определяет периодичность осмотров, согласовывая с другими операторами связи.

Челябинское УФАС России отмечает, что ссылка на указанные правила обществом некорректна, поскольку они признаны утратившими силу.

При этом, приказом Минэнерго России от 19.06.2003 № 229 утверждены правила технической эксплуатации электрических станций и сетей Российской Федерации, согласно которым, на каждом энергообъекте должен быть организован постоянный и периодический контроль (осмотры, технические освидетельствования, обследования) технического состояния энергоустановок (оборудования, зданий и сооружений), определены уполномоченные за их состояние и безопасную эксплуатацию лица.

Пунктом 2.2.2 СО 34.04.181-2003 правил организации технического обслуживания и ремонта оборудования, зданий и сооружений электростанций и сетей определена периодичность и объем технического обслуживания оборудования и запасных частей, находящихся на хранении на электростанциях, которая устанавливается с учетом требований завода-изготовителя и условий эксплуатации.

К операциям по техническому обслуживанию относятся следующие мероприятия: работы по наблюдению за опорами, креплениями, указателями положения трубопроводов; устранение отдельных дефектов, выявленных в результате контроля состояния, проверки (испытаний) на исправность (работоспособность); осмотр и проверка оборудования при нахождении его в резерве или на консервации с целью выявления и устранения отклонений от нормального состояния и др.

По результатам проводимых работ оформляются журналы технического обслуживания по видам оборудования, в которые должны вноситься сведения о выполненных работах, сроках выполнения и исполнителях.

Таким образом, основной задачей технического обследования зданий, сооружений, ОЛЭП является своевременное выявление аварийно опасных дефектов

и повреждений и принятие технических решений по восстановлению надежной и безопасной эксплуатации.

Соответственно, действующими нормативными правовыми актами не определена ежемесячная необходимость осмотра каждой десятой опоры.

Кроме того, иной информации, свидетельствующей о необходимости проведения работ по верховому осмотру каждой десятой опоры с указанной периодичностью и частотой Челябинскому УФАС России не представлено, документально не подтверждено со стороны АО «Горэлектросеть».

При этом журнал осмотра выявленных дефектов сетей и оборудования ТП мастера участка ВВС л/б Монстакова Е.С., представленный в качестве обоснования проведения работ по осмотру объектов сетей электроснабжения не подтверждает объем работ и периодичность, которую, по мнению АО «Горэлектросеть», необходимо проводить при осуществлении верхового осмотра каждой десятой опоры на предмет креплений и габаритов сближения размещенного имущества сторонних лиц на линиях электропередач АО «Горэлектросеть» с применением в зоне поселковой (индивидуальной) застройки монтерских когтей и лазов.

Таким образом, представленные первичные учетные документы не подтверждают факт осуществления работ по проведению ежемесячных осмотров опор на предмет креплений и габаритов сближения с указанной периодичностью и частотой (каждой десятой опоры).

Пунктом 3.1.3 договора на совместное использование опор предусмотрено, что при возникновении аварийных ситуаций (сбоях, порывах, помех), ремонтных и профилактических работ, АО «Горэлектросеть» уведомляет пользователя услуги о проводимых работах. При этом АО «Горэлектросеть» не представлено в антимонопольный орган документально подтвержденной информации о проводимых работах по ремонту и эксплуатации воздушных линий электропередач. Заявитель также пояснил, что за период пользования опор линий электропередач (2017-2022 годы) аварийных ситуаций в рамках оказания услуг при размещении оборудования не возникало, документально не представлено обществом.

Таким образом, анализ представленной информации не подтверждает необходимость проведения работ по верховому осмотру каждой десятой опоры на предмет креплений и габаритов сближения размещенного имущества сторонних лиц на линиях электропередач АО «Горэлектросеть» с указанной периодичностью как и в равной степени не представлено информации, что данные работы с указанной периодичностью проводились АО «Горэлектросеть» на арендуемых операторами связи линиях электропередач.

Кроме того, в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 22.09.2008 № 707 «О порядке ведения раздельного учета доходов и расходов субъектами естественных монополий» субъекты естественных монополий ведут раздельный учет доходов и расходов по видам деятельности (далее - РУДР) в порядке, утверждаемом федеральным органом исполнительной власти.

Субъекты естественных монополий в сфере услуг по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике (далее - субъекты естественных монополий) ведут РУДР в соответствии с приказом Минэнерго России от 13.12.2011 № 585 «Об утверждении порядка ведения

раздельного учета доходов и расходов субъектами естественных монополий в сфере услуг по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике» (далее - Порядок РУДР).

Ведение раздельного учета заключается в сборе и обобщении информации о доходах и расходах, а также о показателях, необходимых для осуществления такого учета, отдельно по осуществляемым видам деятельности и субъектам Российской Федерации на основании данных бухгалтерского и статистического учета.

В соответствии с Порядком РУДР показатели раздельного учета соответствуют показателям, содержащимся в формах бухгалтерской и статистической отчетности.

Раздельный учет расходов ведется субъектами естественных монополий по основным элементам затрат (материальные затраты, амортизация, затраты на оплату труда, страховые взносы и прочие затраты) с распределением затрат по видам деятельности.

Согласно пункту 9 Порядка ведения операторами связи раздельного учета доходов и расходов по осуществляемым видам деятельности, оказываемым услугам связи и используемым для оказания этих услуг частям сети электросвязи, утвержденную Приказом Мининформсвязи России от 02.05.2006 № 54, расходы операторов связи формируются в том числе из затрат по оплате товаров, работ и услуг сторонних организаций (подпункт 6 пункта 6), прочих затрат (подпункт 8 пункта 9), установление владельцами инфраструктуры необоснованных цен неминуемо повлечет повышение тарифов на услуги общедоступной электросвязи, в том числе услуг общедоступном электросвязи, подлежащих государственному регулированию.

В соответствии с пунктом 11 Порядка РУДР расходы субъекта естественных монополий, подразделяются на:

- расходы, непосредственно связанные с производством продукции (работ, услуг), относимые на конкретный вид производимой продукции (работ, услуг) в соответствующем субъекте Российской Федерации (далее - прямые расходы). Прямые расходы распределяются по соответствующим видам деятельности и субъектам Российской Федерации;

- расходы, которые не могут быть непосредственно отнесены на производство конкретного вида производимой продукции (работ, услуг) и (или) к одному субъекту Российской Федерации (далее - косвенные расходы). Косвенные расходы распределяются по видам деятельности и субъектам Российской Федерации в соответствии с пунктом 12 Порядка РУДР.

Таким образом, при установлении нерегулируемых тарифов не допускается повторное включение в расчет тарифов одних и тех же расходов по видам деятельности.

В свою очередь, АО «Горэлектросеть» в своем письме от 13.01.2023 № 08/0092 сообщило, что затраты на обслуживание и содержание электрических сетей в необходимой валовой выручке предусмотрены системой условных единиц и рассчитываются на комплекс электросетевого хозяйства в совокупности.

В связи с этим, расчет затрат на обслуживание и содержание опор с постатейным обоснованием расходов АО «Горэлектросеть» не ведется.

Учитывая изложенное, по результатам анализа материалов и сведений представленных в антимонопольный орган, Челябинское УФАС России приходит к выводу о неправомерности включения затрат на верховой осмотр каждой десятой опоры на предмет креплений и габаритов сближения размещенного имущества сторонних организаций на линиях электропередач АО «Горэлектросеть» с применением в зоне поселковой застройки монтерских когтей и лазов.

Следовательно, утвержденный тариф на совместное использование опор при размещении одного элемента инженерной инфраструктуры для зоны поселков не может при указанных обстоятельствах быть признан экономически обоснованным.

Обращаем ваше внимание, что вопрос экономической обоснованности и уровня установления тарифа на совместное использование опор ранее рассматривался ФАС России при расследовании антимонопольных дел (№ 11/01/10-44/2020, № 11/01/10-40/2019, № 11/01/10-45/2020, № 11/01/10-26/2021, № 11/01/10-20/2021, № 11/01/10-34/2021, № 11/01/10-36/2021, № 11/01/10-19/2021 и др), правомерность которых подтверждена в суде.

Соответственно вышеуказанные действия АО «Горэлектросеть», занимающего доминирующее положение на рынке услуг по совместному использованию опор при размещении элементов инженерной инфраструктуры (сетей электросвязи и др.) в зоне поселков (левобережной части) г. Магнитогорска Челябинской области, содержат признаки злоупотребления доминирующим положением.

3. 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе, навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам (статья 5 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции анализ состояния конкуренции проведен в объеме, необходимом для принятия решения о выдаче предупреждения о прекращении действий, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции на рынке услуг по совместному использованию опор при размещении элементов инженерной инфраструктуры (сетей электросвязи и др.) в зоне поселков (левобережной части) г. Магнитогорска Челябинской области установлено, что АО «Горэлектросеть» является единственным участником указанного рынка на территории зоны поселков (левобережной части) г. Магнитогорска Челябинской области за период 2021-2022 годы, доля АО «Горэлектросеть» на данном товарном рынке составляет более 50 %.

В связи с чем, положение АО «Горэлектросеть» на рынке услуг по совместному использованию опор при размещении элементов инженерной инфраструктуры (сетей электросвязи и др.) в зоне поселков (левобережной части) г. Магнитогорска Челябинской области признано доминирующим.

Из взаимосвязанных положений пункта 1 части 1 статьи 1, части 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции следует, что предусмотренные данным Законом меры предупреждения и пресечения монополистической деятельности установлены в публичном интересе - они направлены на исключение ситуаций, при которых один или несколько хозяйствующих субъектов обладают возможностью своими действиями в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В той мере, в какой данные меры позволяют исключить монополизацию рынка, в том числе устранить воздействие лиц, занимающих доминирующее положение, антимонопольное законодательство также служит цели защиты прав и законных интересов иных участников рынка, включая потребителей.

В силу части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции признание хозяйствующего субъекта доминирующим на товарном рынке означает, что влияние такого лица на общие условия обращения товара является решающим.

Негативное влияние на конкуренцию, а также ущемление интересов иных лиц действиями хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение, признается монополистической деятельностью, поскольку происходит с использованием рыночного положения и обеспечивается наличием рыночной силы (постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.07.2012 № 1063/12).

Закон о защите конкуренции исходит из открытого перечня действий, которые могут сочтены в качестве злоупотребления доминирующим положением, называя в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции примеры наиболее распространенных видов данного антимонопольного нарушения.

С учетом положений части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, пунктов 3-4 статьи 1, абзаца второго пункта 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации это означает, что на хозяйствующих субъектах, занимающих доминирующее положение, возлагается общая обязанность воздерживаться от такого использования своей рыночной силы, которое бы приводило к негативным последствиям для конкуренции, и (или) к непосредственному причинению ущерба

иным участникам рынка, включая потребителей, извлечению выгоды из использования доминирующего положения в отношениях с ними.

В соответствии с п. 10 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» (далее по тексту – Пленум ВС РФ № 2) права и законные интересы потребителей как категории участников рынка могут быть прямо затронуты, в частности, в случаях злоупотребления хозяйствующими субъектами доминирующим положением на соответствующем рынке (статья 10 Закона), при совершении хозяйствующими субъектами актов недобросовестной конкуренции.

В соответствии с пунктом 11 Пленума ВС РФ № 2 исходя из положений части 1 статьи 1, части 1 статьи 2, пункта 10 статьи 4, статьи 10 Закона о защите конкуренции антимонопольным законодательством запрещается монополистическая деятельность – злоупотребление хозяйствующими субъектами своим доминирующим положением.

В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в пунктах 1–11 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган обязан доказать, что поведение хозяйствующего субъекта образует один из видов злоупотреблений, названных в указанных пунктах.

Согласно пункту 12 Постановления Пленума Верховного Суда от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» нарушение хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке, требований гражданского и иного законодательства при вступлении в договорные отношения, исполнении договорных обязательств, в том числе выражающееся в недобросовестном поведении, нарушающем права контрагентов, само по себе не свидетельствует о ведении хозяйствующим субъектом монополистической деятельности, запрещенной согласно части 1 статьи 10 Закона.

В связи с этим при возникновении спора о том, имеет ли место злоупотребление доминирующим положением, правоприменителям наряду с установлением признаков злоупотребления в соответствующей форме (например, направленности поведения на недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) причинение вреда, иное подобное ущемление прав участников рынка и усиление в связи с этим позиции лица, занимающего доминирующее положение) также следует принимать во внимание, являлось ли возможным совершение хозяйствующим субъектом определенных действий (бездействие), в том числе недобросовестных по отношению к своим контрагентам (потребителям) в отсутствие доминирующего положения на рынке.

В соответствии с пунктом 15 Пленума ВС РФ № 2, пресечение антимонопольного нарушения в форме навязывания невыгодных и не относящихся к предмету договора условий и (или) установления дискриминационных условий допускается как до, так и после заключения договора, в который включается подобное условие.

Следовательно, АО «Горэлектросеть» навязывает юридическим лицам условия договора в части цены, которые являются невыгодными для них, поскольку

указанные действия могут привести к необоснованному увеличению стоимости размещения линий связи на опорах ЛЭП, что, в свою очередь, может повлечь и увеличение стоимости услуг связи, которые предоставляют операторы связи.

Кроме того операторы связи, с которыми заключен договор на совместное использование опор поставлены в невыгодные условия экономической деятельности по отношению к провайдерам, чья сеть связи не использует опоры наружного освещения АО «Горэлектросеть» или использует их минимально, так как издержки последних на один подвес на опоре значительно ниже.

Данное обстоятельство может привести также к отказу абонентов от получения услуг связи данных операторов связи, к созданию барьеров для осуществления их деятельности, и к угрозе выхода операторов связи с товарного рынка по оказанию услуг связи.

Таким образом, вышеуказанные действия АО «Горэлектросеть» содержат признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в части установления экономически необоснованной цены.

4. В связи с наличием в действиях АО «Горэлектросеть» (ИНН 7456038645, ОГРН 1177456107311, 455000, Челябинская область, г. Магнитогорск, ул. Комсомольская, 11/1, корп. 1), выразившихся в навязывании контрагентам невыгодных условий договора на оказание услуг по совместному использованию опор при размещении элементов инженерной инфраструктуры (сетей электросвязи и др.) в зоне поселков (левобережной части) г. Магнитогорска Челябинской области, признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части установления экономически необоснованной цены, Челябинское УФАС России, на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» предупреждает АО «Горэлектросеть» о необходимости **в срок до 20 июня 2023 года** прекращения действий, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства, а также о необходимости устранения причин и условий, способствовавших возникновению нарушения, путем установления экономически обоснованного и сопоставимого с существующими на аналогичных товарных рынках тарифа на совместное использование опор при размещении одного элемента инженерной инфраструктуры для зоны поселков с учетом вывода, изложенного в предупреждении.

О выполнении предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения с приложением подтверждающих документов.

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

Согласно части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции определено, что 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, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Руководитель

А.А. Козлова