

РЕШЕНИЕ
ПО ДЕЛУ № 1-10-67/00-03-15

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «07» сентября 2015г.

В полном объеме решение изготовлено «06» октября 2015г.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия), рассмотрев дело № 1-10-67/00-03-15 по признакам нарушения ОАО «Ростелеком» (место нахождения: 191002, г. Санкт-Петербург, ул. Достоевского, д. 15) пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступили заявления от ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» и ООО «МСН Телеком» о действиях ОАО «Ростелеком» (в лице Макрорегионального филиала «Центр»), выразившихся в навязывании ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» и ООО «МСН Телеком» невыгодных условий договоров о присоединении сети междугородной и международной телефонной связи (далее – сети мг/мн связи) ООО «Континенталь» и сети мг/мн связи ООО «МСН Телеком» к сети фиксированной зоновой телефонной связи ОАО «Ростелеком» и их взаимодействия в городах Центрального федерального округа (далее – Договор о присоединении КОНТИНЕНТАЛЬ, Договор о присоединении МСН Телеком).

ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» владеет лицензией на оказание услуг междугородной и международной телефонной связи на территории Российской Федерации (лицензия № 101892).

ООО «МСН Телеком» владеет лицензией на оказание услуг междугородной и международной телефонной связи на территории Российской Федерации (лицензия № 122869).



ОАО «Ростелеком» в лице Макрорегионального филиала «Центр» является оператором внутризоновой телефонной связи на территории субъектов Российской Федерации, входящих в состав Центрального федерального округа, а также оператором связи, занимающим существенное положение в сети связи общего пользования.

Невыгодным для ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» и ООО «МСН Телеком» условием является пункт 2.1.6 Договора о присоединении КОНТИНЕНТАЛЬ и Договора о присоединении МСН Телеком устанавливающий, что датой начала оказания ОАО «Ростелеком» услуг по пропуску трафика через соответствующую точку присоединения является дата организации точки присоединения, указанная в Акте организации точек присоединения.

ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» в адрес ОАО «Ростелеком» был направлен запрос (письмо исх. №М02 от 07.12.2012) с просьбой выдать технические условия и заключить договор по присоединению и взаимодействию сети мг/мн связи ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» и сети зоновой телефонной связи ОАО «Ростелеком» (Макрорегиональный филиал «Центр») в городах Центрального федерального округа.

10.04.2013 ОАО «Ростелеком» в адрес ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» были присланы технические условия присоединения, а также проект Договора о присоединении КОНТИНЕНТАЛЬ на согласование, содержащий пункт 2.1.6, согласно которому ОАО «Ростелеком» обязуется обеспечить возможность оказания услуг по пропуску трафика с даты подписания Акта организации точек присоединения, предусмотренного п.п. 2.1.4, 2.1.5 Договора при условии представления ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» копии разрешения на эксплуатацию сети (сооружения) связи ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ», выданного уполномоченным органом (в случае, если выдача такого разрешения предусмотрена действующими нормативными правовыми актами) или иного документа, подтверждающего участие органов Роскомнадзора в приемке

объекта. Датой начала оказания ОАО «Ростелеком» услуг по пропуску трафика через соответствующую точку присоединения является дата организации точек присоединения указанная в Акте организации точек присоединения.

Договор о присоединении КОНТИНЕНТАЛЬ также содержал пункт 2.1.8, согласно которому ОАО «Ростелеком» обеспечивает учет и тарификацию услуг по пропуску трафика в соответствии с условиями настоящего договора с даты подписания Акта о начале пропуска трафика.

ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» был подписан Договор о присоединении КОНТИНЕНТАЛЬ с пометкой «действительно с протоколом разногласий», приложив Протокол разногласий, в котором ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» предложило следующую редакцию пункта 2.1.6 Договора: «Датой начала оказания Ростелеком услуг по пропуску трафика через соответствующую точку присоединения является дата подписания Акта о начале пропуска коммерческого трафика». Также ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» в Протоколе разногласий предложило дополнить пункт 4.3.8 Договора о присоединении ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» словами «Гарантированная плата за пропуск трафика начинает взиматься после подписания Акта о начале пропуска коммерческого трафика».

В ответ ОАО «Ростелеком» (МРФ «Центр») письмом исх. № 03/05/2544-14 от 05.03.2014 сообщил о несогласии на подписание Протокола разногласий к Договору о присоединении КОНТИНЕНТАЛЬ, так как Договор подготовлен и подписан МРФ «Центр» ОАО «Ростелеком» в полном соответствии с формой, утвержденной приказом ОАО «Ростелеком» от 20.02.2013 № 01/01/140-13 «Об утверждении типовых форм договоров при оказании услуг присоединения и пропуска трафика с операторами на зоновом уровне» (далее – Типовая форма договора о присоединении).

В обоснование своей позиции ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» сообщает, что будет иметь возможность направлять трафик на сеть ОАО «Ростелеком», принимать

трафик, оплачивать гарантированные платежи только после того как будет сдана вся сеть ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ», получено разрешение на эксплуатацию сети от Роскомнадзора и получены от Минкомсвязи России коды выбора оператора мг/мн связи.

Согласно пункту 10 Правил присоединения сетей электросвязи и их взаимодействия, утвержденных постановлением Правительства РФ от 28.03.2005 № 161 (далее – Правила присоединения сетей электросвязи), оператор сети зоно́вой телефонной связи оказывает услуги присоединения операторам: 1) сетей междугородной и международной телефонной связи; 2) сетей зоно́вой телефонной связи; 3) сетей местной телефонной связи.

Пунктом 19 Требований к построению телефонной сети связи общего пользования, утвержденных приказом Мининформсвязи России от 08.08.2005 № 97 (далее - Требования к построению сети связи), установлено, что сеть фиксированной зоно́вой телефонной связи имеет присоединение ко всем сетям мг/мн связи, а пунктом 13 Требований к построению сети связи установлено, что сеть мг/мн связи имеет присоединение ко всем сетям фиксированной зоно́вой телефонной связи.

Пунктами 12 и 14 Требований к построению сети связи установлено, что точки присоединения сети мг/мн связи размещаются в каждом субъекте Российской Федерации, а узлы связи сети фиксированной зоно́вой телефонной связи размещаются в пределах территории одного субъекта Российской Федерации.

Поскольку указанными нормативными правовыми актами установлена обязательность присоединения сети мг/мн связи ко всем сетям фиксированной зоно́вой телефонной связи, оператор, намеревающийся выйти на рынок услуг мг/мн связи, не может заменить присоединение к сети фиксированной зоно́вой телефонной связи одного оператора связи на присоединение к сети фиксированной зоно́вой телефонной связи другого оператора связи в пределах того же субъекта.

Таким образом, ОАО «Ростелеком», как каждый оператор зононой телефонной связи, при оказании услуг присоединения операторам мг/мн связи занимает долю в размере 100% на территории каждого субъекта Российской Федерации (в данном случае на территории субъектов Российской Федерации, входящих в состав Центрального федерального округа).

Согласно части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции 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.

Учитывая положения Требований к построению сети связи сеть мг/мн связи должна иметь присоединение ко всем сетям фиксированной зононой телефонной связи, и оператор, намеревающийся выйти на рынок услуг мг/мн связи, не может заменить присоединение к сети фиксированной зононой телефонной связи одного оператора связи на присоединение к сети фиксированной зононой телефонной связи другого оператора связи в пределах того же субъекта, ОАО «Ростелеком» имеет возможность оказывать решающее влияние на рынке услуг присоединения на зоновом уровне к своей сети фиксированной зононой телефонной связи, и тем самым занимает доминирующее положение на рынке услуг присоединения на зоновом уровне к своей сети фиксированной зононой телефонной связи на территории тех субъектов Российской Федерации, где имеет сети фиксированной зононой телефонной связи, в данном случае на территории субъектов Российской Федерации, входящих в состав Центрального федерального округа.

В ответ на запрос ФАС России о представлении обоснования своих действий ОАО «Ростелеком» сообщил, что Договор о присоединении КОНТИНЕНТАЛЬ, составлен в соответствии с Типовой формой договора о присоединении, разработанной в соответствии с опубликованными условиями присоединения ОАО «Ростелеком», в которых предусмотрено, что началом оказания услуг по пропуску трафика является дата организации точки присоединения и подписания соответствующего Акта организации точки присоединения.

ОАО «Ростелеком» сообщил, что как оператор связи, занимающий существенное положение в сети связи общего пользования, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 19 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Закон о связи) в целях обеспечения недискриминационного доступа на рынок услуг связи в сходных обстоятельствах обязан устанавливать равные условия присоединения сетей электросвязи и пропуска трафика для операторов связи, оказывающих аналогичные услуги.

С учетом пункта 3 статьи 19 Закона о связи условия присоединения сетей электросвязи и пропуска трафика должны быть опубликованы ОАО «Ростелеком» и направлены на рассмотрение в Федеральную службу по надзору в сфере связи и массовых коммуникаций на предмет соответствия условий присоединения и пропуска трафика действующим нормативным правовым актам в сфере связи.

Во исполнение перечисленных требований Технические, Экономические и Информационные условия присоединения, согласованные в установленном порядке с Роскомнадзором, опубликованы ОАО «Ростелеком» на официальном сайте www.rostelecom.ru, который является зарегистрированным в РФ СМИ (Свидетельство о регистрации № ФС77-49682).

ОАО «Ростелеком» сообщил, что опубликованными условиями присоединения также предусмотрено, что началом оказания услуг по пропуску является дата организации точки присоединения и подписания соответствующего Акта

организации точки присоединения, сославшись на пункт 9.1 Технических условий присоединения, согласно которому одним из документов, необходимых для начала предоставления услуг по пропуску трафика, является Акт выполненных работ по организации точек присоединения, и на пункт 1 примечаний к Перечню услуг присоединения и услуг по пропуску трафика Экономических условий присоединения, согласно которому гарантированный платеж рассчитывается пропорционально количеству дней работы каждой точки присоединения, начиная с даты подписания сторонами Акта организации точки присоединения.

Как сообщено ОАО «Ростелеком» Роскомнадзором не выявлены какие-либо несоответствия условий присоединения ОАО «Ростелеком» действующим нормативным правовым актам в сфере связи.

Кроме того, ОАО «Ростелеком» сообщил, что условия пункта 2.1.6 Договора о присоединении КОНТИНЕНТАЛЬ полностью соответствуют определениям понятий «присоединение сетей электросвязи» и «точка присоединения», установленным в пункте 7 Правил присоединения сетей электросвязи, так как данными Правилами установлено, что техническая возможность пропуска трафика возникает с момента присоединения сетей связи, что и указано в пункте 2.1.6 Договора о присоединении КОНТИНЕНТАЛЬ.

Кроме того, ОАО «Ростелеком» сообщил, что с даты организации точек присоединения сетей в целях поддержания работоспособности указанных точек и обеспечения присоединенному оператору возможности пропуска трафика ОАО «Ростелеком» несет постоянные расходы на эксплуатационно-техническое обслуживание и ремонт соответствующих средств связи (электроэнергия, теплоснабжение, оплата обслуживающего персонала и т.д.). При этом в соответствии с пунктами 11, 14 Правил государственного регулирования цен на услуги присоединения и услуги по пропуску трафика, оказываемые операторами, занимающими существенное положение в сети связи общего

пользования, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 19.10.2005 № 627 (далее – Правила государственного регулирования цен на услуги присоединения и услуги по пропуску трафика), данные расходы не входят в плату за услугу присоединения и компенсируются в плате за услуги по пропуску трафика.

Согласно пункту 17 Правил государственного регулирования цен на услуги присоединения и услуги по пропуску трафика оператор связи в соответствии с установленными Федеральным агентством связи предельными ценами на услуги присоединения и услуги по пропуску трафика имеет право устанавливать объем услуг по пропуску трафика (но не более 1000 минут в месяц на одну точку присоединения, обеспечивающую возможность установления одновременно одного соединения), подлежащий гарантированной оплате потребителем услуг по пропуску трафика, если объем оказанных услуг в расчетном периоде меньше установленной величины (далее – гарантированный платеж).

По мнению ОАО «Ростелеком» гарантированный платеж введен с 01.03.2008 взамен предусмотренной ранее действовавшим законодательством платы за обслуживание точки присоединения.

По мнению ОАО «Ростелеком» Правила государственного регулирования цен на услуги присоединения и услуги по пропуску трафика в редакции, действовавшей до 01.03.2008 предусматривали, что предельная цена на услугу присоединения включает в себя предельную цену организации точки присоединения и предельную цену обслуживания точки присоединения. При этом в цену за обслуживание точек присоединения включались расходы, связанные с эксплуатационно-техническим обслуживанием и ремонтом средств связи, образующих точки присоединения, а также соответствующие суммы амортизации и налогов, и нормативная прибыль (пункты 10 и 12 Правил государственного регулирования цен на услуги присоединения и услуги по

пропуску трафика). В тоже время при определении предельных цен за пропуск трафика данные расходы не учитывались (подпункт «а» пункта 14 Правил государственного регулирования цен на услуги присоединения и услуги по пропуску трафика).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.11.2007 № 776 в Правила государственного регулирования цен на услуги присоединения и услуги по пропуску трафика внесены изменения, в соответствии с которыми с 01.03.2008 плата за обслуживание точек присоединения была исключена. В тоже время в Правила государственного регулирования цен на услуги присоединения и услуги по пропуску трафика был включен пункт 17, предоставляющий оператору, занимающему существенное положение в сети связи общего пользования, взимать гарантированный платеж.

Таким образом, по мнению ОАО «Ростелеком», изменениями, внесенными в Правила государственного регулирования цен на услуги присоединения и услуги по пропуску трафика, предусмотрено, что в предельных ценах на услуги по пропуску трафика с 01.03.2008 подлежат учету расходы на эксплуатационно-техническое обслуживание и ремонт средств связи, ранее учитываемые в цене обслуживания точки присоединения.

При указанных обстоятельствах, по мнению ОАО «Ростелеком», наделение пунктом 17 Правил государственного регулирования цен на услуги присоединения и услуги по пропуску трафика оператора связи, занимающего существенное положение в сети связи общего пользования, правом устанавливать минимальный объем услуг по пропуску трафика, подлежащий гарантированной оплате, фактически направлено на возмещение оператору расходов, понесенных на обслуживание точки присоединения, компенсация которых в данном случае не обеспечивается за счет платы за пропуск трафика.

Иной подход, по мнению ОАО «Ростелеком», противоречит абзацу 2 пункта 2 статьи 20 Закона о связи, которым предусмотрено, что размер регулируемых

государством цен на услуги присоединения и услуги по пропуску трафика, оказываемые операторами, занимающими существенное положение в сети связи общего пользования, должен способствовать созданию условий воспроизводства современного функционального эквивалента части сети электросвязи, которая используется в результате дополнительной нагрузки, создаваемой сетью взаимодействующего оператора связи, а также возмещать затраты на эксплуатационное обслуживание используемой части сети электросвязи и включать в себя обоснованную норму прибыли (рентабельности) от капитала, используемого, при оказании данных услуг.

ОАО «Ростелеком» в обоснование своей позиции также ссылается на решение Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 16.04.2013 № ВАС-15/13, согласно которому пункт 17 Правил государственного регулирования цен на услуги присоединения и услуги по пропуску трафика был признан соответствующим статьям 3, 421, 422 Гражданского кодекса Российской Федерации и статьям 18-20 Закона о связи. В данном решении ВАС РФ указал, что положения данного пункта не ограничивают права операторов определять в договоре присоединения сетей условия, касающиеся способов и порядка подсчета трафика, в том числе, в целях гарантированного платежа.

По мнению ОАО «Ростелеком», данные положения подтверждают, что с даты организации точек присоединения присоединяющий оператор связи несет затраты на эксплуатационно-техническое обслуживание и ремонт необходимых средств связи, и, следовательно, вправе получать компенсацию соответствующих расходов путем взимания гарантированного платежа за услуги по пропуску трафика с присоединенного оператора связи с даты организации точек присоединения, с которой обеспечивается возможность пропуска трафика между взаимодействующими сетями.

Кроме того, ОАО «Ростелеком», ссылаясь на пункт 1 статьи 19 Закона о связи, устанавливающий что, к договору о присоединении сетей электросвязи

применяются положения о публичном договоре в отношении операторов, занимающих существенное положение в сети связи общего пользования, и определяющий обязанность оператора, занимающего существенное положение в сети связи общего пользования, устанавливать равные условия присоединения сетей электросвязи и пропуска трафика для операторов связи, оказывающих аналогичные услуги, а также, ссылаясь на пункт 35 Правил присоединения сетей электросвязи, устанавливающий, что оператор связи, имеющий намерение получить услуги присоединения и услуги по пропуску трафика, оказываемые оператором, занимающим существенное положение в сети связи общего пользования, при направлении такому оператору оферты о заключении договора о присоединении не вправе предлагать условия присоединения сетей электросвязи и пропуска трафика, отличные от опубликованных условий, считает, что исключение из Договора о присоединении КОНТИНЕНТАЛЬ, условия о том, что датой начала оказания услуг по пропуску трафика является дата организации точки присоединения и подписание соответствующего Акта, поставит ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» в более выгодное положение по сравнению с остальными присоединенными операторами связи.

В ответ на запрос ФАС России о представлении позиции по вопросу соответствуют ли нормативным правовым актам в сфере связи Технические и Экономические условия присоединения ОАО «Ростелеком», в которых предусмотрено, что началом оказания услуг по пропуску трафика (а также началом расчета оплаты гарантированного платежа) является дата организации точки присоединения и подписания соответствующего Акта организации точки присоединения Роскомнадзор сообщил следующее (письмо исх. № 07ИО-60325 от 12.09.2014).

Начало пропуска трафика между сетями связи взаимодействующих операторов связи, то есть между сетью мг/мн связи ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» и сетью фиксированной зоной телефонной связи оператора связи, занимающего

существенное положение в сети связи общего пользования (ОАО «Ростелеком»), возможно в следующих случаях:

- а) при оказании ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» своим абонентам (пользователям) услуг мг/мн связи на территории Российской Федерации;
- б) при оказании ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» присоединенным операторам связи услуг по пропуску трафика (услуги транзита вызова и услуги завершения вызова).

Согласно позиции Роскомнадзора в обоих случаях оператор связи, владелец лицензии на оказание услуг мг/мн связи, вправе использовать свою сеть мг/мн связи для пропуска трафика при условии построения всей сети мг/мн связи, удовлетворяющей обязательным требованиям приказа Мининформсвязи России от 08.08.2005 № 97 и введения в эксплуатацию сооружений связи всей сети мг/мн связи в порядке, установленном приказом Минсвязи России от 09.09.2002 № 113. Для начала пропуска трафика, связанного с оказанием услуг мг/мн связи абонентам (пользователям) на территории Российской Федерации необходимо также назначение Минкомсвязью России кодов выбора оператора связи, оказывающего услуги мг/мн связи.

Роскомнадзор считает, что положения пункта 17 Правил государственного регулирования цен на услуги присоединения и услуги по пропуску трафика напрямую увязывают взимание операторами, занимающими существенное положение в сети связи общего пользования, гарантированной оплаты за установленный объем услуг по пропуску трафика с возможностью пропуска трафика между сетями связи взаимодействующих операторов связи, то есть с возможностью оказания и потребления услуг по пропуску трафика.

Согласно позиции Роскомнадзора взимание существенным оператором гарантированного платежа возможно только с даты начала оказания услуг по пропуску трафика, которая определяется условиями договора о присоединении сетей электросвязи и их взаимодействия. В случаях, когда пропуск трафика

между сетями связи взаимодействующих операторов связи не начат и услуги по пропуску трафика не оказываются, взимание существенным оператором гарантированного платежа является неправомерным.

Таким образом, Роскомнадзор считает что, если пропуск трафика между сетями связи ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» и ОАО «Ростелеком» не открыт, то есть ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» фактически не является потребителем услуг по пропуску трафика, взимание ОАО «Ростелеком» гарантированного платежа неправомерно.

Кроме того, Роскомнадзор сообщил, что перечень технических условий присоединения сетей электросвязи, установленный пунктом 39 Правил присоединения сетей электросвязи, не содержит условия присоединения в части определения даты начала оказания услуг по пропуску трафика по сетям электросвязи.

Учитывая позицию Роскомнадзора, требования нормативных правовых актов в сфере связи и судебную практику Федеральная антимонопольная служба приняла решение о наличии признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции на основании следующего.

В силу пункта 1 статьи 18 Закона о связи присоединение одних сетей связи к другим осуществляется на основании заключаемых между операторами связи договоров о присоединении сетей электросвязи.

Присоединение сетей электросвязи - это установление технико-технологического взаимодействия средств связи двух сетей связи, при котором становится возможным пропуск трафика между этими сетями, минуя другие сети связи (пункт 7 Правил присоединения сетей электросвязи).

Услуга по пропуску трафика - деятельность, направленная на удовлетворение потребности операторов связи в пропуске трафика между взаимодействующими сетями электросвязи (пункт 34 статьи 2 Закона о связи).

Трафик - нагрузка, создаваемая потоком вызовов, сообщений и сигналов,

поступающих на средства связи (пункт 29 Закона о связи).

Таким образом, взаимосвязанность услуги присоединения и услуги по пропуску трафика заключается в том, что присоединение обеспечивает в последующем неограниченные действия по пропуску трафика через точку присоединения от одной сети связи к другой и в обратном направлении при наличии вызовов, сообщений и сигналов, поступающих на средства связи, то есть при оказании услуг связи.

Постановлением Президиума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 31.05.2011 № 18248/10 по делу № А40-153349/09-59-1124 установлено, что взимание гарантированных платежей оператором, занимающим существенное положение в сети связи общего пользования связываются, не с фактом присоединения сети другого оператора к его сети, а с фактом потребления услуг по пропуску трафика другим оператором, при условии, что объем оказанных услуг в расчетном периоде окажется меньше установленной величины. Такое потребление услуг возможно лишь в случае, когда трафик - нагрузка, создаваемая потоком вызовов, сообщений, сигналов, поступающих на средства связи (статья 2 Закона о связи), - имел место.

Кроме того, Федеральной антимонопольной службой при рассмотрении дела № 1 10/103-12 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного в отношении ООО «КОННЭКТ», были признаны нарушения пунктов 1, 3, 6 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в том числе навязывание присоединяемым операторам связи при заключении договора о присоединении сетей электросвязи услуг «бронирование сетевого ресурса/использование ресурсов сети» (решение ФАС России по делу № 1 10/103-12 исх. от 05.07.2013 № АГ/26182/13).

Согласно предлагаемым ООО «КОННЭКТ» условиям договоров о присоединении сетей электросвязи, взимание платы за использование ресурсов сети наступает после получения присоединяемым оператором разрешения на

эксплуатацию объекта связи, а взимание платы за бронирование сетевого ресурса – с момента подписания сторонами акта приемки услуги присоединения до даты начала оказания услуг по пропуску трафика.

Арбитражные суды трех инстанций при принятии судебных актов по делу № А40-131797/2013 признали законными решение и предписание ФАС России по делу № 1 10/103-12, в том числе признали правомерным вывод о том, что взимание гарантированных платежей оператором, занимающим существенное положение в сети связи общего пользования, связываются не с фактом присоединения сети другого оператора к его сети, а с фактом потребления услуг по пропуску трафика другим оператором, при условии, что объем оказанных услуг в расчетном периоде окажется меньше установленной величины. Такое потребление услуг возможно лишь в случае, когда трафик (нагрузка, создаваемая потоком вызовов, сообщений, сигналов, поступающих на средства связи), имел место.

Согласно положениям пунктом 7-13 Требований к построению сети связи сеть мг/мн связи должна быть построена на территории всей Российской Федерации с организацией точек присоединения в каждом субъекте Российской Федерации. Договор о присоединении КОНТИНЕНТАЛЬ регулирует порядок присоединения сетей и пропуска трафика на территории субъектов Российской Федерации, где ОАО «Ростелеком» осуществляет свою деятельность в лице МРФ «Центр» ОАО «Ростелеком», то есть не на всей территории Российской Федерации.

Учитывая позицию Роскомнадзора о том, что оператор связи, владелец лицензии на оказание услуг мг/мн связи, вправе использовать свою сеть мг/мн связи для пропуска трафика при условии построения всей сети мг/мн связи, удовлетворяющей обязательным требованиям приказа Мининформсвязи России от 08.08.2005 № 97 и введения в эксплуатацию сооружений связи всей сети мг/мн связи в порядке, установленном приказом Минсвязи России от 09.09.2002

№ 113, Федеральная антимонопольная служба пришла к выводу, что ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» не сможет оказывать присоединенным операторам связи услуги по пропуску трафика после введения в эксплуатацию сооружений связи своей сети мг/мн связи на территории субъектов Российской Федерации, где ОАО «Ростелеком» осуществляет свою деятельность в лице МРФ «Центр» ОАО «Ростелеком» и подписания Актов организации точек присоединения в соответствии с пунктом 2.1.6 Договора о присоединении КОНТИНЕНТАЛЬ, а также оказывать услуги мг/мн связи абонентам (пользователям) на территории Российской Федерации до назначения Минкомсвязью России кодов выбора оператора связи, оказывающего услуги мг/мн связи.

Таким образом, Федеральная антимонопольная служба пришла к выводу о наличии признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в действиях ОАО «Ростелеком», выразившихся в навязывании ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» невыгодных условий Договора о присоединении КОНТИНЕНТАЛЬ, а именно условия, устанавливающего, что датой начала оказания ОАО «Ростелеком» услуг по пропуску трафика через соответствующую точку присоединения является дата организации точки присоединения, указанная в Акте организации точек присоединения, что может привести к ущемлению интересов ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ».

В результате анализа опубликованных Экономических условий присоединения ОАО «Ростелеком» на официальном сайте www.rostelecom.ru, Федеральной антимонопольной службой установлено, что в пункте 1 примечаний к Перечню услуг присоединения и услуг по пропуску трафика Экономических условий присоединения сетей электросвязи операторов к сети связи ОАО «Ростелеком» на территории Белгородской, Брянской, Владимирской, Воронежской, Калужской, Курской, Костромской, Липецкой, Орловской, Рязанской, Смоленской, Тамбовской, Тверской, Тульской, Ивановской, Ярославской областей (далее – Экономические условия присоединения ОАО «Ростелеком»)

указано, что гарантированный платеж рассчитывается пропорционально количеству дней работы каждой точки присоединения, начиная с даты подписания сторонами Акта организации точки присоединения.

Такое же положение указано в Экономических условиях присоединения сетей электросвязи операторов к сети связи ОАО «Ростелеком» на остальных территориях, где ОАО «Ростелеком» осуществляет свою деятельность.

В целях установления равных условий присоединения для операторов мг/мн связи, присоединяющихся/присоединенных к сети фиксированной зоной телефонной связи ОАО «Ростелеком», с учетом положений пункта 1 статьи 19 Закона о связи и пункта 35 Правил присоединения сетей электросвязи ФАС России в соответствии с требованиями статьи 39.1 Закона о защите конкуренции выдано ОАО «Ростелеком» предупреждение (исх. № ИА/47326/14 от 21.11.2014) о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (далее – Предупреждение ФАС России от 21.11.2014), а именно навязывания ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» пункта 2.1.6 Договора о присоединении КОНТИНЕНТАЛЬ, устанавливающего, что датой начала оказания ОАО «Ростелеком» услуг по пропуску трафика через соответствующую точку присоединения является дата организации точки присоединения, указанная в Акте организации точек присоединения.

Согласно Предупреждению ФАС России от 21.11.2014 ОАО «Ростелеком» был предупрежден о необходимости прекращения указанных действий путем:

- исключения слов «начиная с даты подписания Сторонами Акта организации точки присоединения» из абзаца 4 пункта 1 Примечаний к Перечню услуг присоединения и услуг по пропуску трафика Экономических условий присоединения сетей электросвязи операторов к сети связи ОАО «Ростелеком» на территории МРФ «Центр» ОАО «Ростелеком», МРФ «Москва» ОАО «Ростелеком», МРФ «Волга» ОАО «Ростелеком», МРФ «Юг» ОАО

«Ростелеком», МРФ «Северо-Запад» ОАО «Ростелеком», МРФ «Урал» ОАО «Ростелеком», МРФ «Сибирь» ОАО «Ростелеком», МРФ «Дальний Восток» ОАО «Ростелеком» (размещенных на официальном сайте ОАО «Ростелеком» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», действующих с 01.03.2014);

- исключения из пункта 2.1.6 Типовой формы договора о присоединении, слов «дата организации Точек присоединения, указанная в Акте организации точек присоединения» и дополнения пункта 2.1.6 Типовой формы договора о присоединении после слов «Датой начала оказания Ростелекомом Услуг по пропуску трафика через соответствующую Точку присоединения является» словами: «дата начала пропуска трафика, указанная в Акте о начале пропуска трафика»;

- исключения из пункта 2.1.8 Типовой формы Договора о присоединении слов «с даты подписания Акта о начале пропуска трафика» и дополнения пункта 2.1.8 Типовой формы Договора о присоединении словами «с даты начала пропуска трафика, указанной в Акте о начале пропуска трафика»;

- дополнения Приложения № 2 к Типовой форме договора о присоединении Формой 3 «Акт о начале пропуска трафика» или дополнения в Формы 2 (для услуг пропуска трафика, оказанных Ростелекомом Оператору) Приложения № 2 к Типовой форме договора о присоединении положениями, устанавливающими дату начала пропуска трафика;

- повторного рассмотрения оферты ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» о заключении договора о присоединении сетей электросвязи и их взаимодействия в городах Центрального федерального округа (исх. № М02 от 07.12.2012) и направления ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» акцепта, содержащего проект договора о присоединении сети междугородной и международной телефонной связи ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» к сети зононой телефонной связи ОАО «Ростелеком» и их взаимодействии в городах Центрального федерального округа,

соответствующего указанным изменениям внесенным ОАО «Ростелеком» в Экономические условия присоединения сетей электросвязи операторов к сети связи ОАО «Ростелеком» на территории МРФ «Центр» ОАО «Ростелеком» и в Типовую форму договора о присоединении.

Действия, указанные в Предупреждении ФАС России от 21.11.2014 должны быть совершены до 30.01.2015 года включительно.

В связи с тем, что 14.11.2014 ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ» (197022, г. Санкт-Петербург, наб. Песочная, д. 18, корп. Лит.А) было реорганизовано в форме присоединения к Закрытому акционерному обществу «КОНТИНЕНТАЛЬ» (191002, г. Санкт-Петербург, ул. Рубинштейна, д. 26) (далее – ЗАО «КОНТИНЕНТАЛЬ») и принимая во внимание наличие универсального правопреемства для ЗАО «КОНТИНЕНТАЛЬ» в отношении прав и обязанностей ООО «КОНТИНЕНТАЛЬ», заявителем по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 1-10-67/00-03-15 является ЗАО «КОНТИНЕНТАЛЬ» (191002, г. Санкт-Петербург, ул. Рубинштейна, д. 26).

В связи с тем, что 04.02.2015 изменена организационно-правовая форма Закрытого акционерного общества «КОНТИНЕНТАЛЬ» (191002, г. Санкт-Петербург, ул. Рубинштейна, д. 26) с закрытого акционерного общества на акционерное общество – Акционерное общество «КОНТИНЕНТАЛЬ» (194004, г. Санкт-Петербург, Большой Сампсониевский пр., д. 64, лит. Е, оф. 45), заявителем по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 1-10-67/00-03-14 является АО «КОНТИНЕНТАЛЬ» (194004, г. Санкт-Петербург, Большой Сампсониевский пр., д. 64, лит. Е, оф. 45).

Согласно заявлению ООО «МСН Телеком» (вх.№ 108517 от 26.11.2014) 20.10.2014 ООО «МСН Телеком» (письмом исх. № 32334-2) в ответ на полученный от ОАО «Ростелеком» Договор о присоединении МСН Телеком и технические условия о присоединении строящейся мг/мн сети связи ООО «МСН Телеком» к зоновой сети телефонной связи ОАО «Ростелеком» в

Центральном федеральном округе сообщило о несогласии с редакцией пунктов 2.1.5, 2.1.6 и предложило изменить данные пункты с указанием в них срока начала взимания гарантированного платежа после подписания Акта о начале пропуска трафика, а также добавить в Договор о присоединении форму Акта о начале пропуска трафика.

Редакция пункта 2.1.6 Договора о присоединении МСН Телеком соответствует редакции пункта 2.1.6 Договора о присоединении КОНТИНЕНТАЛЬ и пункту 2.1.6 Типовой формы договора о присоединении.

В ответ ОАО «Ростелеком» (МРФ «Центр») письмом исх. № 03/05/16327-14 от 21.11.2014 сообщил об отсутствии необходимости внесения изменений в условия Договора о присоединении ООО «МСН Телеком», так как данный Договор подготовлен МРФ «Центр» ОАО «Ростелеком» в полном соответствии с формой, утвержденной приказом ОАО «Ростелеком» от 20.02.2013 № 01/01/140-13 «Об утверждении типовых форм договоров при оказании услуг присоединения и пропуска трафика с операторами на зонавом уровне».

В обоснование своей позиции ООО «МСН Телеком» сообщает, что будет иметь возможность направлять трафик на сеть ОАО «Ростелеком», принимать трафик и оплачивать гарантированные платежи только после того как будет сдана вся сеть ООО «МСН Телеком», получено разрешение на эксплуатацию сети от Роскомнадзора и получены от Минкомсвязи России коды выбора оператора мг/мн связи.

В Предупреждении ФАС России от 21.11.2014 содержались предложения по совершению ОАО «Ростелеком» действий, направленных на изменение опубликованных Экономических условий присоединения сетей электросвязи операторов к сети связи ОАО «Ростелеком» на территории МРФ «Центр» ОАО «Ростелеком», МРФ «Москва» ОАО «Ростелеком», МРФ «Волга» ОАО «Ростелеком», МРФ «Юг» ОАО «Ростелеком», МРФ «Северо-Запад» ОАО «Ростелеком», МРФ «Урал» ОАО «Ростелеком», МРФ «Сибирь» ОАО

«Ростелеком», МРФ «Дальний Восток» ОАО «Ростелеком» (размещенных на официальном сайте ОАО «Ростелеком» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», действующих с 01.03.2014) и Типовой формы договора о присоединении с целью исключения условий, создающих возможность ОАО «Ростелеком» для навязывания операторам связи невыгодных условий договоров о присоединении сетей операторов связи к сети связи ОАО «Ростелеком», в том числе ООО «МСН Телеком».

Учитывая ранее выданное Предупреждение ФАС России от 21.11.2014 и в связи с наличием в действиях ОАО «Ростелеком», выразившихся в навязывании ООО «МСН Телеком» невыгодных условий Договора о присоединении ООО «МСН Телеком», а именно навязывании пункта 2.1.6 Договора о присоединении МСН Телеком, устанавливающего, что датой начала оказания ОАО «Ростелеком» услуг по пропуску трафика через соответствующую точку присоединения является дата организации точки присоединения, указанная в Акте организации точек присоединения, признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, Федеральная антимонопольная служба на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции направила ОАО «Ростелеком» предупреждение (далее – Предупреждение ФАС России от 26.01.2015), в котором предупредила о необходимости прекращения указанных действий путем повторного рассмотрения предложений ООО «МСН Телеком» о внесении изменений в представленный Договор о присоединении ООО «МСН Телеком» (письмо ООО «МСН Телеком» исх. № 32335-2 от 20.10.2014) и направления ООО «МСН Телеком» акцепта, содержащего проект договора о присоединении сети междугородной и международной телефонной связи ООО «МСН Телеком» к сети зононой телефонной связи ОАО «Ростелеком» и их взаимодействии в городах Центрального федерального округа, соответствующего указанным изменениям, внесенным ОАО «Ростелеком» в Экономические условия

присоединения сетей электросвязи операторов к сети связи ОАО «Ростелеком» на территории МРФ «Центр» ОАО «Ростелеком» и в Типовую форму Договора о присоединении.

Действия, указанные в Предупреждении ФАС России от 26.01.2015, должны быть совершены до 12 февраля 2015 года включительно.

ОАО «Ростелеком» в адрес ФАС России были направлены запросы разъяснений по вопросу правомерности взимания гарантированного платежа при отсутствии пропускаемого трафика, а также по вопросу исполнения выданных ФАС России Предупреждений (вх. 9064/15 от 30.01.2015, 13980/15 от 12.02.2015), в которых была представлена позиция Минкомсвязи России (исх. № ДА-П12-888 от 26.01.2015) о правомерности взимания оператором, занимающим существенное положение в сети связи общего пользования, гарантированного платежа за минимальный объем услуг по пропуску трафика, предусмотренный пунктом 17 Правил государственного регулирования цен на услуги присоединения и услуги по пропуску трафика, за расчетные периоды, когда указанный оператор обеспечивал техническую возможность пропуска трафика через организованные точки присоединения, однако присоединенный оператор фактически не пропускал соответствующий трафик (объем оказанных услуг равен 0 минут), в случае, если иной порядок взимания гарантированного платежа не предусмотрен условиями заключенного договора присоединения сетей.

ФАС России письмом исх. № АГ/7519/15 от 19.02.2015 сообщил, что разъяснения Минкомсвязи России не являются нормативным правовым актом и, следовательно, не могут являться основанием для признания отсутствия признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в действиях ОАО «Ростелеком», указанных в Предупреждениях ФАС России от 21.11.2014 и 26.01.2015, а также сообщил о продлении срока исполнения Предупреждений ФАС России от 21.11.2014 и 26.01.2015 до 27.04.2015.

24.04.2015 ОАО «Ростелеком» в лице Макрорегионального филиала «Центр» направлены в Арбитражный суд г. Москвы заявления о признании недействительными Предупреждений ФАС России от 21.11.2014 и 26.01.2015 (вх. 41072/15 от 24.04.2015, вх. 41071/15 от 24.04.2015).

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 принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Приказом от 15.06.2015 № 464/15 ФАС России возбуждено дело № 1-10-67/00-03-15 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «Ростелеком» по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившемся в навязывании АО «КОНТИНЕНТАЛЬ» и ООО «МСН Телеком» невыгодных условий договоров о присоединении сети мг/мн связи АО «КОНТИНЕНТАЛЬ» и сети мг/мн связи ООО «МСН Телеком» к сети фиксированной зоновой телефонной связи ОАО «Ростелеком» и их взаимодействия на территории субъектов Российской Федерации, где ОАО «Ростелеком» осуществляет свою деятельность в лице МРФ «Центр» ОАО «Ростелеком», а именно условия, устанавливающего, что датой начала оказания ОАО «Ростелеком» услуг по пропуску трафика через соответствующую точку присоединения является дата организации точки присоединения, указанная в Акте организации точек присоединения.

В связи с тем, что 24.06.2015 изменена организационно-правовая форма ОАО «Ростелеком» (125047, г. Москва, ул. Тверская-Ямская 1-ая, д. 14) с открытого акционерного общества на публичное акционерное общество междугородной и международной электрической связи «Ростелеком» – ПАО «Ростелеком» (125047, г. Москва, ул. Тверская-Ямская 1-ая, д. 14), ответчиком по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 1-10-67/00-03-14 является

ПАО «Ростелеком» (125047, г. Москва, ул. Тверская-Ямская 1-ая, д. 14).

В ходе рассмотрения дела № 1-10-67/00-03-15 ПАО «Ростелеком», настаивая на своей позиции, что оператор мг/мн связи может оказывать услуги по пропуску трафика без назначенных кодов выбора оператора мг/мн связи и таким образом, настаивая на том, что условия договоров о присоединении не приводят к ущемлению интересов операторов мг/мн связи, присоединяющихся к сети фиксированной зоной телефонной связи ПАО «Ростелеком», представил позицию Минкомсвязи России (письмо исх. № НМ-П12-4015 от 22.09.2008), где указано, что в период приостановления назначения новых кодов выбора операторов мг/мн связи Минкомсвязи России считает возможным использование операторами мг/мн связи своих сетей для пропуска трафика присоединенных сетей связи. При этом операторы мг/мн связи должны иметь разрешения на эксплуатацию сооружений связи всей сети, выданные в установленном порядке.

Также ПАО «Ростелеком» представил позицию Роскомнадзора, основанную на положениях письма Минкомсвязи России исх. № НМ-П12-4015 от 22.09.2008, о рассмотрении обращения ООО «О.С.С.-Телеком» по вопросу необоснованного навязывания взаимодействующим оператором связи ОАО «Сибирьтелеком» не оказываемых фактически услуг по пропуску трафика (письмо исх. № КА-02966 от 25.02.2010).

ПАО «Ростелеком» сообщил, что согласно условиям пунктов 2.1.3, 2.1.5, 2.1.6. Типовой формы договора о присоединении, в соответствии с которой ОАО «Ростелеком» были подготовлены для АО «Континенталь» и ООО «МСН Телеком» проекты Договоров о присоединении, обязательства ПАО «Ростелеком» по осуществлению работ, непосредственно обеспечивающих присоединение сети АО «Континенталь» и сети ООО «МСН Телеком» к сети ПАО «Ростелеком» считаются выполненными с момента подписания сторонами Договоров о присоединении Актов организации точек присоединения, которые

в свою очередь подписываются при условии представления АО «Континенталь» и ООО «МСН Телеком» разрешения на эксплуатацию сети (сооружения) связи, выданного уполномоченным органом, или иного документа, подтверждающего участие органов Роскомнадзора в приемке объекта.

Таким образом, по мнению ПАО «Ростелеком», согласно Типовой форме договора о присоединении дата начала оказания со стороны ПАО «Ростелеком» услуг по пропуску трафика через соответствующую точку присоединения совпадает с датой подписания Акта организации точки присоединения.

ОАО «Ростелеком» считает, что установленный в Типовой форме договора порядок предоставления услуг по пропуску трафика (то есть после ввода сетей электросвязи в эксплуатацию и подписания Акта организации точки присоединения) позволяет АО «Континенталь» и ООО «МСН Телеком», как операторам, владельцам лицензий на оказание услуг мг/мн связи, оказывать и получать услуги по пропуску трафика в период отсутствия назначенных кодов выбора оператора мг/мн связи.

Комиссия в результате анализа позиции Минкомсвязи России (исх. № НМ-П12-4015 от 22.09.2008) и Роскомнадзора (исх. № КА-02966 от 25.02.2010, исх. № 07ИО-60325 от 12.09.2014) установила, что операторы связи, владельцы лицензий на оказание услуг мг/мн связи, вправе использовать свои сети мг/мн связи для пропуска трафика при условии построения всей сети мг/мн связи, удовлетворяющей обязательным требованиям приказа Мининформсвязи России от 08.08.2005 № 97, и введения в эксплуатацию сооружений связи всей сети мг/мн связи в порядке, установленном приказом Минсвязи России от 09.09.2002 № 113.

В ходе рассмотрения дела № 1-10-67/00-03-15 АО «КОНТИНЕНТАЛЬ» сообщил, что при принятии комиссиями территориальных органов Роскомнадзора решения о выдаче Акта о вводе сетей мг/мн связи АО «КОНТИНЕНТАЛЬ» в эксплуатацию комиссии территориальных органов

Роскомнадзор требуют наличие подписанных между АО «КОНТИНЕНТАЛЬ» и филиалами ОАО «Ростелеком» Актов организации точек присоединения.

В ответ на запрос ФАС России Роскомнадзор сообщил, ссылаясь на пункт 10 Требований к порядку ввода сетей электросвязи в эксплуатацию, утвержденных приказом Минкомсвязи России от 26.08.2014 № 258 (вступивших в силу с 01.01.2015), что установлен исчерпывающий перечень документов, предъявляемых комиссии по вводу сети электросвязи в эксплуатацию. Комиссии при вводе сети электросвязи (фрагмента сети электросвязи) в эксплуатацию, в частности, должны быть предоставлены только копии договоров о присоединении к другим сетям электросвязи. Также Роскомнадзор просил обратить внимание на то, что Акт о вводе сети электросвязи (фрагмента сети электросвязи) в эксплуатацию Роскомнадзором не выдается, а является первичным учетным документом, оформляемым заказчиком строительства (оператором связи) и служащим основанием для постановки основных средств на балансовый учет организации – заказчика.

На вопрос ФАС России может ли оператор связи, владелец лицензии на оказание услуг мг/мн связи (до назначения кодов выбора оператора мг/мн связи) оказывать и потреблять услуги по пропуску трафика присоединенным операторам связи с использованием фрагмента своей сети мг/мн связи, введенного в эксплуатацию в порядке, установленном приказом Минкомсвязи России от 26.08.2014 № 258, на территории одного или нескольких субъектов Российской Федерации, Роскомнадзор сообщил, что вопросы оказания услуг по пропуску трафика присоединенным операторам связи с использованием фрагментов сети мг/мн связи в зависимости от того, на территориях скольких (одного, нескольких или всех) субъектов Российской Федерации они построены и введены в эксплуатацию, действующим законодательством в области связи не регламентированы и являются договорными.

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 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, 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 Правительства 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).

Комиссия пришла к выводу, что ПАО «Ростелеком» в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции занимает доминирующее положение на рынке услуг присоединения на зоновом уровне к своей сети фиксированной зоновой телефонной связи на территории тех субъектов Российской Федерации, где имеет сети фиксированной зоновой телефонной связи, поскольку в силу законодательства о связи сеть мг/мн связи должна иметь присоединение ко всем сетям фиксированной зоновой телефонной связи и оператор, намеревающийся выйти на рынок услуг мг/мн связи, не может заменить присоединение к сети фиксированной зоновой телефонной связи одного оператора связи на присоединение к сети фиксированной зоновой телефонной связи другого оператора связи в пределах того же субъекта, вследствие чего ПАО «Ростелеком» имеет возможность оказывать решающее влияние на рынке услуг присоединения на зоновом уровне к своей сети

фиксированной зоной телефонной связи.

С учетом положений пункта 1 статьи 18, пунктов 29, 34 статьи 2 Закона о связи, пункта 7 Правил присоединения сетей электросвязи, позиции Роскомнадзора о том, что взимание оператором связи, занимающим существенное положение в сети связи общего пользования, гарантированного платежа является правомерным только в случае, когда пропуск трафика между сетями связи взаимодействующих операторов связи начат и услуги по пропуску трафика оказываются, а также с учетом постановления Президиума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 31.05.2011 № 18248/10 по делу № А40-153349/09-59-1124, установившего, что взимание гарантированных платежей связываются не с фактом присоединения сети другого оператора к его сети, а с фактом потребления услуг по пропуску трафика другим оператором, при условии, что объем оказанных услуг в расчетном периоде окажется меньше установленной величины, Комиссия пришла к выводу, что взимание платы (а также гарантированного платежа) за оказанные услуги по пропуску трафика правомерно только в случае наличия потребления данных услуг, то есть наличия прохождения трафика через точку присоединения.

Комиссия в результате анализа пунктов 2.1.3-2.1.6 Договора о присоединении КОНТИНЕНТАЛЬ и Договора о присоединении МСН Телеком и с учетом согласия представителей ПАО «Ростелеком» пришла к выводу, что указанные условия Договоров не ограничивают АО «КОНТИНЕНТАЛЬ» и ООО «МСН Телеком» во времени представления Актов ввода фрагментов сети мг/мн связи в эксплуатацию для подписания Актов организации точек присоединения.

Учитывая позицию Роскомнадзора о возможности операторов связи, владельцев лицензий на оказание услуг мг/мн связи (до назначения кодов выбора оператора мг/мн связи) в договорном порядке оказывать и потреблять услуги по пропуску трафика присоединенным операторам связи с использованием фрагмента своей сети мг/мн связи, введенного в эксплуатацию в порядке, установленном

приказом Минкомсвязи России от 26.08.2014 № 258, на территории одного или нескольких субъектов Российской Федерации, Комиссия пришла к выводу, что положения пунктов 2.1.6 Договора о присоединении КОНТИНЕНТАЛЬ и Договора о присоединении МСН Телеком не приводят к ущемлению интересов АО «КОНТИНЕНТАЛЬ» и ООО «МСН Телеком».

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что в действиях ПАО «Ростелеком», выразившихся в навязывании АО «КОНТИНЕНТАЛЬ» и ООО «МСН Телеком» невыгодных условий договоров о присоединении сети мг/мн связи АО «КОНТИНЕНТАЛЬ» и сети мг/мн связи ООО «МСН Телеком» к сети фиксированной зоновой телефонной связи ПАО «Ростелеком» и их взаимодействия на территории субъектов Российской Федерации, где ПАО «Ростелеком» осуществляет свою деятельность в лице МРФ «Центр», а именно условия, устанавливающего, что датой начала оказания ОАО «Ростелеком» услуг по пропуску трафика через соответствующую точку присоединения является дата организации точки присоединения, указанная в Акте организации точек присоединения, отсутствует нарушение пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 1-10-67/00-03-15 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием в действиях ОАО «Ростелеком» нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».