



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

28.12.2017 № 179 - р/к

Справа № 1/02-205-15

м. Харків

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 1/02-205-15 про порушення ПУБЛІЧНИМ АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ «УКРТЕЛЕКОМ» в особі Харківської філії (надалі – ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії) законодавства про захист економічної конкуренції та подання першого відділу досліджень і розслідувань від 12.12.2017 № 519 про попередні висновки у цій справі,

ВСТАНОВИЛА:

За результатами розгляду заяви фізичної особи-підприємця Єфіменка Руслана Володимировича (надалі – ФОП Єфіменко Р.В.) про порушення законодавства про захист економічної конкуренції ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії (надалі - Заява), адміністративною колегією Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийняті розпорядження від 29.12.2015 № 229-рп/к та № 230-рп/к про початок розгляду справ № 1/02-205-15 та № 1/02-206-15.

Враховуючи, що відповідачем у справах № 1/02-205-15 та № 1/02-206-15 є один і той самий суб'єкт господарювання, розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення від 10.10.2017 № 153-рп/к справи № 1/02-205-15 та № 1/02-206-15 об'єднані в одну справу, якій присвоєно номер № 1/02-205-15 (надалі – Справа).

Бездіяльність ПАТ "Укртелеком" в особі Харківської філії полягає у зволіканні з видачею технічних умов ФОП Єфіменку Р.В. на прокладення кабелів в кабельній каналізації електрозв'язку (без об'єктивно виправданих на те причин) на ділянках вул. Радянська, 3Д – вул. В. Складневої, 3 в смт Близнюки Харківської області; вул. Радянська, 3Д – вул. К. Маркса, 1 в смт Близнюки Харківської області; вул. К. Маркса, 1 – вул. Ткаченка, 35 в смт Близнюки Харківської області; вул. К. Маркса, 1 – вул. Шевченка, 4 в смт Близнюки Харківської області, всупереч вимогам законодавства.

В результаті збирання і аналізу доказів, з'ясування дійсних обставин Справи встановлено наступне.

ПАТ «Укртелеком» є юридичною особою (ідентифікаційний код – 21560766, місцезнаходження: 01601, м. Київ, бульвар Тараса Шевченка, 18), зареєстрованою згідно з наказом Державного комітету зв'язку та інформатизації України від 27.12.1991.

Відповідно до інформації, розміщеної на сайті Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань "usr.minjust.gov.ua", основним видом діяльності ПАТ «Укртелеком» є діяльність у сфері проводового електрозв'язку (код КВЕД 61.10).

Харківська філія ПАТ «Укртелеком» створена за рішенням загальних зборів акціонерів ПАТ «Укртелеком» та діє на підставі Положення про Харківську філію ПАТ «Укртелеком» (надалі – Положення), затвердженого в новій редакції рішенням Наглядової ради ПАТ «Укртелеком» (протокол № 382 від 13.10.2015) зі змінами, затвердженими рішенням Наглядової ради ПАТ "Укртелеком" (протокол № 525 від 07.02.2017).

Харківська філія ПАТ «Укртелеком» є відокремленим підрозділом ПАТ «Укртелеком» (ідентифікаційний код – 25614660, місцезнаходження: 61010, м. Харків, Нетіченська набережна, буд. 8), не має статусу юридичної особи і здійснює від імені ПАТ «Укртелеком» частину повноважень в межах, встановлених Положенням.

Відповідно до Положення метою діяльності Харківської філії ПАТ "Укртелеком" є одержання прибутку від усіх видів виробничої, торгівельної, комерційної, фінансової та інших видів діяльності, передбачених Положенням, та дозволених законодавством України.

Предметом діяльності Харківської філії ПАТ "Укртелеком" є, зокрема, надання телекомунікаційних послуг, надання в користування каналів електрозв'язку, здійснення діяльності у сфері телекомунікацій з надання послуг з технічного обслуговування і експлуатації телекомунікаційних мереж.

Положенням передбачено, що власником закріпленого за Філією майна, а також будь-якого майна, отриманого в результаті її господарської діяльності, є ПАТ "Укртелеком".

ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії, надаючи платні послуги з надання в користування кабельної каналізації електрозв'язку (надалі – ККЕ), в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктом господарювання.

Згідно зі статтею 42 Закону України «Про телекомунікації» діяльність у сфері телекомунікацій здійснюється за умови включення до реєстру операторів, провайдерів телекомунікацій (надалі – Реєстр), а у визначених законом випадках також за наявності відповідних ліцензій та/або дозволів.

Частиною сьомою статті 42 Закону України «Про телекомунікації» визначений вичерпний перелік видів діяльності у сфері телекомунікацій, які

підлягають ліцензуванню.

Оскільки вид діяльності з надання послуг доступу до мережі Інтернет не входить до переліку видів діяльності, що підлягають ліцензуванню, визначеного частиною сьомою статті 42 Закону України «Про телекомунікації», необхідність отримання ліцензії на вказаний вид діяльності відсутня.

Відповідно до Реєстру, розміщеного на офіційному веб-сайті Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сфері зв'язку та інформатизації (надалі – НКРЗІ) www.nkrzi.gov.ua, ПАТ «Укртелеком» включено до зазначеного Реєстру рішенням від 28.09.2006 № 384 (з наступним внесенням змін НКРЗІ від 06.10.2011 № 535, від 10.12.2013 № 794, від 25.03.2014 № 165, від 05.01.2016 № 1) з правом надання, зокрема, послуг доступу до Інтернету, надання в користування каналів електрозв'язку з правом здійснення їх технічного обслуговування та експлуатації в межах території України, зокрема, Харківської області.

ПАТ "Укртелеком" має наступні ліцензії НКРЗІ:

- від 13.04.2016 серії ДЛ № 000396 з правом надання послуг телефонного зв'язку (крім відомчих об'єктів) – місцевого з правом творення власної мережі ємністю понад 1 000 (однієї тисячі) абонентських номерів на всій території України;

- від 09.04.2015 серії АЕ № 521977 з правом надання послуг фіксованого телефонного зв'язку з правом технічного обслуговування та експлуатації телекомунікаційних мереж і надання в користування каналів електрозв'язку: міжнародного, міжміського на всій території України;

- від 23.10.2013 серії АЕ № 286001 з правом надання послуг з технічного обслуговування і експлуатації мереж проводового радіомовлення на всій території України.

Отже, ПАТ "Укртелеком" в особі Харківської філії є учасником ринку надання телекомунікаційних послуг, зокрема, в межах Харківської області.

ФОП Єфіменка Р.В. включено до Реєстру рішенням НКРЗІ від 29.07.2010 № 344 (з внесенням змін рішенням НКРЗІ від 02.07.2013 № 408) з правом надання послуг з технічного обслуговування та експлуатації телекомунікаційних мереж, надання послуг доступу до Інтернету з використанням радіочастотного ресурсу (надалі – РЧР) та без використання РЧР, надання в користування каналів електрозв'язку з правом здійснення їх технічного обслуговування та експлуатації з використанням РЧР та без використання РЧР.

Крім того ФОП Єфіменко Р.В. має ліцензію від 12.04.2013 АЕ № 183975 з правом надання послуг з технічного обслуговування та експлуатації телемереж на території селища Близнюки Близнюківського району Харківської області.

Таким чином, ФОП Єфіменко Р.В. є потенційним учасником ринку телекомунікаційних послуг на території селища Близнюки Близнюківського району Харківської області, а отже потенційним конкурентом ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії на зазначеному ринку.

В ході розгляду Справи відповідно до вимог Методики визначення

монопольного (домінуючого) становища суб'єктів господарювання на ринку, затвердженої розпорядженням Антимонопольного комітету України від 05.03.2002 № 49-р, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 01.04.2002 № 317/6605 (надалі – Методика), проведено аналіз становища ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії на ринку послуг видачі технічних умов на прокладання кабелів електрозв'язку в ККЕ.

Об'єктами аналізу щодо визначення монопольного (домінуючого) становища є:

- послуги видачі технічних умов на прокладання кабелів електрозв'язку в ККЕ (надалі – Послуги);

- ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії;

Споживачами Послуг є суб'єкти господарювання (юридичні особи та фізичні особи-підприємці), які мають намір отримати технічні умови (надалі – ТУ) на прокладання кабелів в ККЕ.

Відповідно до абзацу дванадцятого статті 1 Закону України "Про захист економічної конкуренції" товар - будь-який предмет господарського обороту, в тому числі продукція, роботи, послуги, документи, що підтверджують зобов'язання та права (зокрема цінні папери).

Товаром, щодо якого визначається монопольне (домінуюче) становище ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії, є Послуги як такі, що не мають замінників.

Відповідно до абзацу десятого статті 1 Закону України "Про захист економічної конкуренції" ринок товару (товарний ринок) - сфера обороту товару (взаємозамінних товарів), на який протягом певного часу і в межах певної території є попит і пропозиція.

Згідно з пунктом 5.1. Методики товарні межі ринку визначаються шляхом формування групи взаємозамінних товарів (товарних груп), у межах яких споживач за звичайних умов може легко перейти від споживання одного товару до споживання іншого.

Формування групи взаємозамінних товарів (товарних груп) здійснюється із переліку товарів, які мають для продавців (постачальників, виробників), покупців (споживачів, користувачів) ознаки одного (подібного, аналогічного) товару (товарної групи), за показниками взаємозамінності, якими зокрема є:

- подібність призначення, споживчих властивостей, умов використання тощо;

- подібність фізичних, технічних, експлуатаційних властивостей і характеристик, якісних показників тощо;

- взаємозамінність товарів (товарної групи) з точки зору їх виробництва, тобто здатності виробників запропонувати нові товари на заміну існуючих.

Умови надання в користування ККЕ операторів, провайдерів телекомунікацій іншим суб'єктам господарювання для власних потреб або надання телекомунікаційних послуг регулюються Правилами надання в користування

кабельної каналізації електрозв'язку, затверджених рішенням Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сфері зв'язку та інформатизації від 23.08.2012 № 428, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 12.09.2012 за № 1571/21883 (надалі – Правила).

Відповідно до пункту 1.2. Правил постачальник - оператор, провайдер телекомунікацій, що є власниками (володільцями) ККЕ і на договірних умовах надають в користування ККЕ замовникам для власних потреб або для надання телекомунікаційних послуг.

Отже, ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії у розумінні пункту 1.2. Правил є постачальником.

Відповідно до пункту 6.6 галузевих будівельних норм України В.2.2-34620942-002:2015 "Лінійно-кабельні споруди телекомунікацій. Проектування", затверджених Наказом Адміністрації Державної служби спеціального зв'язку та захисту інформації України від 05.03.2015 № 117 (надалі - ГБН В.2.2-34620942-002:2015), за умовами прокладання кабельні лінії поділяються, зокрема, на підземні у ККЕ.

Відповідно до статті 1 Закону України "Про телекомунікації":

ККЕ – це обладнання та споруди, призначені для прокладання, монтажу та експлуатаційного обслуговування кабелів телекомунікацій, що включають трубопроводи (канали кабельної каналізації), закладні та оглядові пристрої в колодязях, кабельних шафах, шахтах, колекторах, мостах, естакадах, тунелях, будівлях, а також приміщення для вводу кабелів і розміщення лінійного обладнання;

канал ККЕ - окремо виділені місця в колекторах, телекомунікаційних колодязях, тунелях, акведуках, шляхопроводах, на мостах, мостових переходах, естакадах, трубопроводах, а також інші надземні та підземні інженерні споруди, що призначені для прокладання або використовуються для прокладання магістральних, з'єднувальних та розподільних провідних і оптоволоконних кабелів електрозв'язку, а також розміщення супутніх лінійних технічних засобів телекомунікацій.

Відповідно до пункту 1.2. Правил:

використання ККЕ – це послуга постачальника з надання права замовнику на договірних умовах користуватись місцем у каналі ККЕ;

надання в користування ККЕ - забезпечення можливості прокладання кабелів електрозв'язку в каналах ККЕ шляхом виконання комплексу організаційно-технічних заходів з метою взаємоз'єднання телекомунікаційних мереж для власних потреб та/або надання телекомунікаційних послуг, що включає в себе надання послуг замовнику, в першу чергу, з розробки та видачі ТУ;

ТУ - комплекс робіт з підготовки та видачі вихідних даних постачальником для виконання замовником проектних робіт на прокладання кабелів електрозв'язку в каналах ККЕ.

Пунктом 10.18. ГБН В.2.2-34620942-002:2015 передбачено, що на території

міст та інших населених пунктів, кабельні лінії рекомендується прокладати в ККЕ, колекторах та, за наявності, в тунелях метро.

Відповідно до пункту 11.2.1. ГБН В.2.2-34620942-002:2015 прокладання кабелів зв'язку необхідно передбачати переважно в існуючій ККЕ місцевих мереж зв'язку, яка належить різним операторам телекомунікацій або іншим власникам ККЕ.

Згідно з пунктом 12.1.1. ГБН В.2.2-34620942-002:2015 будівництво ККЕ має передбачатися в містах і селищах міського типу із закінченим горизонтальним і вертикальним плануванням. Докладання кабельної каналізації електрозв'язку передбачається тоді, коли немає змоги прокладати кабелі в наявній ККЕ.

Відповідно до пункту 1 додатку А ГБН В.2.2-34620942-002:2015 на опорах повітряних ліній зв'язку (ПЛЗ) допускається підвішування кабелів зв'язку транспортної телекомунікаційної мережі та мережі доступу:

- у разі прокладання кабелів у стиснених умовах;
- у разі телефонізації районів індивідуальної забудови;
- у гірській місцевості, де підземне прокладання кабелів ускладнене чи економічно недоцільне;
- на переходах кабельних ліній через глибокі яри та річки, що мають обривисті схили.

Отже, прокладання кабелів в ККЕ - найбільш надійний спосіб прокладання кабельних ліній телекомунікаційних мереж, оскільки є найбільш захищеним від негативного впливу зовнішнього середовища (атмосферні опади, вітер, дерева тощо).

У Додатку 1 до Порядку регулювання тарифів на надання в користування кабельної каналізації електрозв'язку операторів телекомунікацій, затвердженого Рішенням НКРЗІ 25.10.2012 № 540, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 12.11.2012 за № 1901/22213, наведено перелік основних робіт, що виконуються постачальником ККЕ операторів телекомунікацій для надання послуги "Розробка та видача технічних умов" та включаються до розрахунку собівартості. Так, до зазначених робіт відносяться:

- 1) вишукувальні роботи з виявлення наявності вільного місця в ККЕ та визначення ділянок, де необхідно проводити реконструкцію ККЕ;
- 2) внесення даних про резервування (бронювання) вільного місця у систему обліку;
- 3) розробка схеми (траси) прокладання кабелю;
- 4) розробка, оформлення та видача ТУ на прокладання кабелю (з урахуванням реконструкції або добудови ККЕ у разі відсутності вільної ємності).
- 5) підготовка проектів відповідних договорів.

Граничні тарифи на надання в користування ККЕ операторів телекомунікацій затверджені Рішенням НКРЗІ 30.12.2013 № 861, зареєстрованого в Міністерстві

юстиції України 06.02.2014 за № 230/25007. Так, за послугу з розробки та видачі ТУ граничний тариф складає 91,61 грн/1 людино-годину без ПДВ.

Отже, видача технічних умов на прокладання кабелів електрозв'язку в ККЕ є окремою послугою, яка надається споживачам (заявникам), які бажають отримати в користування ККЕ, на платній основі, тобто для їх отримання споживачу необхідно сплатити відповідні кошти.

ПАТ "Укртелеком" як власник ККЕ розробляє та видає ТУ, необхідні замовнику (Заявнику) для виконання ним проектних робіт на прокладання кабелів електрозв'язку в каналах ККЕ ПАТ "Укртелеком".

Таким чином, товарними межами ринку визначено послуги з видачі ТУ на прокладання кабелів електрозв'язку в ККЕ як такі, що не мають замінників.

Відповідно до пункту 1.3. Методики територіальними (географічними) межами ринку є територія зі сферою взаємовідносин купівлі-продажу товару (групи товарів), в межах якої за звичайних умов споживач може легко задовольнити свій попит на певний товар і яка може бути, як правило, територією держави, області, району, міста тощо або їхніми частинами.

Територіальні (географічні) межі ринку певного товару (товарної групи) визначаються шляхом установлення мінімальної території, за межами якої з точки зору споживача придбання товарів (товарної групи), що належать до групи взаємозамінних товарів (товарної групи), є неможливим або недоцільним (пункт 6.1 Методики).

Характерною особливістю взаємодії попиту і пропозиції на ринку Послуг є обмеженість можливостей переміщення попиту географічно, оскільки для отримання Послуги необхідна наявність ККЕ (що є власністю ПАТ "Укртелеком"), яку споживач не може самостійно прокласти/побудувати/розширити.

ФОП Єфіменку Р.В. необхідно від ПАТ "Укртелеком" в особі Харківської філії отримати Послуги на конкретних ділянках смт Близнюки Харківської області в межах наявних у ПАТ "Укртелеком" ККЕ, а саме:

- вул. Радянська, 3Д – вул. В. Скларневої, 3;
- вул. Радянська, 3Д – вул. К. Маркса, 1;
- вул. К. Маркса, 1 – вул. Ткаченка, 35;
- вул. К. Маркса, 1 – вул. Шевченка, 4.

Попит на Послуги з боку споживача (ФОП Єфіменка Р.В.) не має здатності до переміщення та обмежується конкретною пропозицією ПАТ "Укртелеком" як власника ККЕ.

Отже, за межами розташування ККЕ (що є власністю ПАТ "Укртелеком"), які використовуються суб'єктами господарювання на підставі укладеного із власником ККЕ договору для власних потреб або надання телекомунікаційних послуг, користування Послугами неможливе.

Виходячи з зазначеного, територіальними (географічними) межами ринку

Послуг визначена територія в межах вул. Радянська, 3Д – вул. В. Складневої, 3 в смт Близнюки Харківської області; вул. Радянська, 3Д – вул. К. Маркса, 1 в смт Близнюки Харківської області; вул. К. Маркса, 1 – вул. Ткаченка, 35 в смт Близнюки Харківської області; вул. К. Маркса, 1 – вул. Шевченка, 4 в смт Близнюки Харківської області, на території яких ПАТ "Укртелеком" надає Послугу з використанням ККЕ.

Інших надавачів Послуг в зазначених територіальних межах немає.

Часові межі ринку визначаються як проміжок часу (як правило – рік), протягом якого відповідна сукупність товарно-грошових відносин між продавцями (постачальниками, виробниками) і споживачами утворює ринок товару із сталою структурою (пункт 7.1. Методики).

Часовими межами ринку визначено 2015-2016 роки та січень-листопад 2017 року, протягом яких структура ринку, співвідношення попиту та пропозиції на ньому істотно не змінювались.

Інші суб'єкти господарювання на ринку Послуг у визначених територіальних межах не діяли. Тобто, конкуренти у ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії на ринку Послуг відсутні, а тому альтернативи у ФОП Єфіменка Р.В. в отриманні Послуги у інших суб'єктів господарювання не має. Отже, отримати ТУ на прокладання кабелів в ККЕ на визначених ділянках ФОП Єфіменко Р.В. може лише у ПАТ "Укртелеком" в особі Харківської філії.

Враховуючи наведене, відповідно до частини першої статті 12 Закону України "Про захист економічної конкуренції" ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії за підсумками діяльності у 2015-2016 роках, січні-листопаді 2017 року та станом на грудень 2017 року займає монопольне (домінуюче) становище на ринку Послуг в територіальних межах вул. Радянська, 3Д – вул. В. Складневої, 3 в смт Близнюки Харківської області; вул. Радянська, 3Д – вул. К. Маркса, 1 в смт Близнюки Харківської області; вул. К. Маркса, 1 – вул. Ткаченка, 35 в смт Близнюки Харківської області; вул. К. Маркса, 1 – вул. Шевченка, 4 в смт Близнюки Харківської області, де розташовані належні ПАТ "Укртелеком" кабельні каналізації електрозв'язку, з часткою 100%.

Правові відносини на ринку послуг видачі технічних умов на прокладання кабелів електрозв'язку в ККЕ регулюються Законами України "Про телекомунікації", "Про регулювання містобудівної діяльності", Правилами, Правилами надання та отримання телекомунікаційних послуг (затвердженими постановою Кабінету Міністрів України від 11.04.2012 № 295), Керівним нормативним документом КНД 45-189-2003 "Керівництво з експлуатації лінійно-кабельних споруд" (затвердженим наказом Державного комітету зв'язку та інформатизації України від 30.12.2003 №269 (надалі – КНД), ГБН В.2.2-34620942-002:2015, Правилами охорони ліній електрозв'язку (затвердженими постановою Кабінету Міністрів України від 29.01.1996 № 135), іншими нормативними документами.

ФОП Єфіменко Р.В. звертався до ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії із запитом щодо видачі ТУ та креслення на прокладання кабелю в ККЕ на

території смт Близнюки Харківської області на таких ділянках:

- вул. Радянська, 3Д – вул. В. Складневої, 3 (лист від 01.04.2015 № 14/0315);
- вул. Радянська, 3Д – вул. К. Маркса, 1 (лист від 01.04.2015 № 15/0315);
- вул. К. Маркса, 1 – вул. Ткаченка, 35 (лист від 14.07.2015 № 001/0715);
- вул. К. Маркса, 1 – вул. Шевченка, 4 (лист від 14.07.2015 № 002/0715)
(надалі – Запити).

Відповідно до пункту 2.2. Правил постачальник розглядає подані запити, при цьому здійснює перевірку повноти наданої у запиті інформації без стягнення за це плати та у разі виявлення недоліків протягом п'яти робочих днів з дня отримання запиту письмово повідомляє про це замовника. У строк до п'яти робочих днів, починаючи з дати подачі замовником запиту або отримання від замовника необхідної інформації, постачальник зобов'язаний:

1) за умови наявності вільної ємності ККЕ надати відповідь щодо можливості надання в користування ККЕ та одночасно надати банківські реквізити постачальника на оплату послуги з розробки та видачі ТУ (пункт 2.2.1. Правил);

2) за умови відсутності вільної ємності ККЕ (пункт 2.2.2. Правил):

а) запропонувати іншу можливу альтернативну пропозицію на базі своїх ресурсів;

б) запропонувати строк не більше одного року для проведення за рахунок постачальника розширення існуючої ККЕ на замовленому напрямку;

3) відмовити у видачі ТУ із зазначенням причин відмови (пункт 2.3. Правил).

Відповідно до пункту 2.3. Правил постачальник має право відмовити замовнику у видачі ТУ у разі:

1) відмови замовника від пропозиції постачальника провести розширення ККЕ за рахунок постачальника на замовленому напрямку у запропонований строк (пункт 2.3.1. Правил);

2) наявності простроченої понад три місяці заборгованості замовника за раніше отримані послуги з надання в користування ККЕ, надані даним постачальником (пункт 2.3.2. Правил).

ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії на Запити ФОП Єфіменка Р.В. листами від 22.05.2015 № 10-04-854, від 22.05.2015 № 10-04-855, від 29.07.2015 № 10-04-1171 та від 29.07.2015 № 10-04-1172 повідомило його, що на даних ділянках відсутня технічна можливість надання ККЕ внаслідок їх пошкодження.

(Інформація визначена суб'єктом господарювання як інформація з обмеженим доступом).

В той же час, НКРЗІ листом від 04.05.2016 № 02-2805/093 (вх. від 05.05.2016 № 1442) повідомило, що термін "розширення існуючої ККЕ", що використовується у пункті 2.2.2. Правил, вживається в розумінні будівництва додаткових каналів ККЕ на визначеній ділянці, яке передбачається у разі відсутності вільної ємності на цій ділянці та не є тотожним терміну "ремонт

існуючої ККЕ".

Крім того, докладання виконується при необхідності збільшення числа каналів на один чи два, для чого викопується траншея (пункт 16.2.9 КНД), яка після докладання закопується та замощується в звичайному порядку (пункт 16.2.13 КНД).

(Інформація визначена суб'єктом господарювання як інформація з обмеженим доступом).

Також, ФОП Єфіменко Р.В. після отриманих відповідей ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії на запити від 01.04.2015 № 14/0315 та № 15/0315 повторно звернувся до нього з листами від 09.06.2015 № 001/0615, № 002/0615 та № 003/0615, якими просить розглянути подані ним запити та видати ТУ на прокладання кабелів в ККЕ на запитуваних ним ділянках. Зазначені листи зареєстровано ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії 09.06.2015. Втім, ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії так і не видало ФОП Єфіменку Р.В. ТУ на прокладання кабелів в ККЕ на запитуваних ним ділянках.

Крім того, відповіді на Запити ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії надавав ФОП Єфіменку Р.В. з порушенням строків, зазначених в пункті 2.2. Правил.

Так, відповідно до абзацу другого пункту 2.2. Правил постачальник зобов'язаний надати відповідь у строк до 5 робочих днів, починаючи з дати подачі замовником запиту.

Втім, надаючи відповіді ФОП Єфіменку Р.В., ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії жодного разу не надало її вчасно. Так, фактичний строк розгляду Запитів тривав від 9 до 37 днів, що могло призвести до ущемлення інтересів споживача ФОП Єфіменка Р.В.

Отже, ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії всупереч вимогам пункту 2.2. Правил порушив строки надання відповіді на Запити ФОП Єфіменка Р.В.

Таким чином, ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії зволікає з видачею йому ТУ без наявності об'єктивно виправданих на те причин.

Крім того, ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії зволікає з видачею ТУ для прокладання кабелів ККЕ суб'єкту господарювання, який є його потенційним конкурентом на ринку телекомунікаційних послуг в межах смт Близнюки Харківської області.

Зволікання ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії з видачею ТУ на прокладання кабелів в ККЕ суб'єктам господарювання, які є його потенційними конкурентами на ринку телекомунікаційних послуг, можуть використовуватися ним як засіб звуження можливості таких суб'єктів господарювання конкурувати з ним на зазначеному ринку.

Бездіяльність ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії, яка полягає у зволіканні з видачею ФОП Єфіменку Р.В. ТУ для прокладання кабелів в ККЕ, була б неможливою за умов існування конкуренції на ринку Послуг, адже в такому випадку він мав б можливість обирати між кількома надавачами послуг, і

у разі ущемлення його інтересів міг би обрати іншого надавача таких послуг.

Крім того, така бездіяльність ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії могла б призвести до ущемлення інтересів ФОП Єфіменка Р.В. та завдати значної шкоди конкуренції на ринку телекомунікаційних послуг в межах смт Близнюки Харківської області, оскільки унеможливила б можливість надання зазначеним суб'єктом господарювання телекомунікаційних послуг тривалий час.

Враховуючи наведене, бездіяльність ПАТ «Укртелеком» в особі Харківської філії, яка полягає у зволіканні з видачею ФОП Єфіменку Р.В. ТУ на прокладання кабелів електрозв'язку в ККЕ на визначених ним ділянках, всупереч вимогам Правил, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 5 частини другої статті 13, пункту 2 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку послуг видачі технічних умов на прокладання кабелів в кабельній каналізації електрозв'язку шляхом повної відмови від реалізації товару за відсутності альтернативних джерел придбання.

ФОП Єфіменко Р.В. заперечень на подання про попередні висновки у Справі не надав, а Харківська філія ПАТ "Укртелеком" листами від 20.12.2017 26-15/933 (вх. від 21.12.2017 № 3967) та від 27.12.2017 № 26-15/943 (вх. від 28.12.2017 № 4540) надала свої заперечення, які спростовуються наступним.

Харківська філія ПАТ «Укртелеком» зазначає, що територіальним відділенням не правильно визначені товарні межі ринку та не досліджено питання щодо використання опор АК «Харківобленерго» як альтернативи отримання послуги з підвісу кабелів.

Згідно із статтею 1 Закону України "Про захист економічної конкуренції", товар – будь-який предмет господарського обороту, в тому числі продукція, роботи, послуги, документи, що підтверджують зобов'язання та права (зокрема цінні папери). Товаром, щодо якого визначалося монопольне (домінуюче) становище, є послуги видачі технічних умов на прокладання кабелів електрозв'язку в кабельній каналізації електрозв'язку як такі, що не мають замінників.

Формування групи взаємозамінних товарів (товарних груп) здійснюється із переліку товарів, які мають для продавців (постачальників, виробників), покупців (споживачів, користувачів) ознаки одного (подібного, аналогічного) товару (товарної групи), за показниками взаємозамінності, якими зокрема є:

- подібність призначення, споживчих властивостей, умов використання тощо;
- подібність фізичних, технічних, експлуатаційних властивостей і характеристик, якісних показників тощо;
- взаємозамінність товарів (товарної групи) з точки зору їх виробництва, тобто здатності виробників запропонувати нові товари на заміну існуючих.

ПАТ "Укртелеком" (як власник ККЕ) розробляє та видає ТУ, необхідні замовнику(Заявнику) для виконання ним проектних робіт на прокладання кабелів електрозв'язку в каналах ККЕ Товариства.

Інші можливі варіанти прокладання кабельних ліній телекомунікаційної мережі є більш затратними та більш небезпечними, тоді як прокладання кабелів в ККЕ – це найбільш надійний, довготривалий, захищений та економний спосіб прокладання кабельних ліній телекомунікаційних мереж, найбільш доцільний як економічно та і технічно.

Крім того, слід зазначити, що кабельна каналізація зв'язку саме за своїм призначенням є місцем для прокладання кабелів телекомунікацій, так як саме цей спосіб є найбільш безпечним та надійним особливо в міській місцевості, так як кабель буде найбільш захищеним від негативного впливу зовнішнього середовища (атмосферні опади, вітер, дерева тощо).

Відповідно до пункту 10.7.1.1. КНД 45-141-99 "Керівництва щодо будівництва лінійних споруд волоконно-оптичних ліній зв'язку" та пункту 4.2. Р-45-010-2002 "Рекомендацій з підвішування оптичних кабелів на опорах повітряних ліній зв'язку, ЛЕП, контактної мережі залізниць" "на сильно пересіченій місцевості та на ділянках зі складним рельєфом, а також міській місцевості, де будівництво підземних ліній зв'язку неможливе або економічно недоцільне – кабель підвищується на опорах."

Альтернатива прокладення кабелів в ККЕ в межах вул. Радянська, 3Д – вул. В. Складневої, 3 в смт Близнюки Харківської області; вул. Радянська, 3Д – вул. К. Маркса, 1 в смт Близнюки Харківської області; вул. К. Маркса, 1 – вул. Ткаченка, 35 в смт Близнюки Харківської області; вул. К. Маркса, 1 – вул. Шевченка, 4 в смт Близнюки Харківської області відсутня, що додатково підтверджує те, що ФОП Єфіменко Р.В. не може отримати в користування Послуги у інших суб'єктів господарювання.

Територіальним відділенням в ході розгляду Справи встановлено, що між ФОП Єфіменком Р.В. та АК «Харківобленерго» укладено договір про надання послуг зі спільної підвіски волоконно-оптичних кабелів зв'язку на діючих ПЛ 0,4-6-10 кВ від 08.07.2016 № 575/003. Незважаючи на це, даний вид прокладення кабелю не може розглядатись як аналог розміщення кабелю, так як порівняно з розміщенням в ККЕ має суттєві недоліки: низьку захищеність від несанкціонованого доступу, вплив різноманітних механічних навантажень у всіх можливих площинах як статичного, так і динамічного характеру, чутливість до електромагнітних перешкод, іншу, більш витратну цінову ланку при користуванні, тощо, і ФОП Єфіменко Р.В. звертався до ПАТ "Укртелеком" в особі Харківської філії саме за технічними умовами на прокладання кабелів в ККЕ.

Крім того, Харківська філія ПАТ «Укртелеком» в запереченнях зазначає, що територіальне відділення перебирає на себе повноваження НКРЗІ щодо дотримання ним термінів надання відповідей на Запити.

Втім, таке заперечення не може бути прийняте до уваги, оскільки зазначений факт розглядається як один із доказів зволікання з видачею ТУ ФОП Єфіменку Р.В. та оцінюється у сукупності з іншими доказами, наявними у матеріалах Справи.

Доказами, які підтверджують вчинення ПАТ «Укртелеком» в особі

Харківської філії порушення законодавства про захист економічної конкуренції, є документи, що містяться в матеріалах Справи.

Відповідно до фінансового звіту ПАТ "Укртелеком" дохід (виручка) підприємства від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2016 рік складає 6 327 113 000 (шість мільярдів триста двадцять сім мільйонів сто тринадцять тисяч) гривень.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» (зі змінами), статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 № 291/5482 (зі змінами), та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ПУБЛІЧНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «УКРТЕЛЕКОМ» в особі Харківської філії (ідентифікаційний код – 25614660) відповідно до частини першої статті 12 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за підсумками діяльності у 2015-2016 роках, січні-листопаді 2017 року та станом на грудень 2017 року займає монопольне (домінуюче) становище на ринку послуг видачі технічних умов на прокладання кабелів електрозв'язку в кабельних каналізаціях електрозв'язку в територіальних межах вул. Радянська, 3Д – вул. В. Складневої, 3; вул. Радянська, 3Д – вул. К. Маркса, 1; вул. К. Маркса, 1 – вул. Ткаченка, 35; вул. К. Маркса, 1 – вул. Шевченка, 4, де розташовані належні ПУБЛІЧНОМУ АКЦІОНЕРНОМУ ТОВАРИСТВУ "УКРТЕЛЕКОМ" кабельні каналізації електрозв'язку, з часткою 100%.

2. Визнати, що ПУБЛІЧНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «УКРТЕЛЕКОМ» в особі Харківської філії (ідентифікаційний код – 25614660), зволікаючи з видачею технічних умов ФІЗИЧНІЙ ОСОБІ ПІДПРИЄМЦЮ ЄФІМЕНКУ РУСЛАНУ ВОЛОДИМИРОВИЧУ (ідентифікаційний номер - 2854917638) на прокладання кабелів в кабельній каналізації електрозв'язку (без об'єктивно виправданих на те причин) на ділянках вул. Радянська, 3Д – вул. В. Складневої, 3 в смт Близнюки Харківської області; вул. Радянська, 3Д – вул. К. Маркса, 1 в смт Близнюки Харківської області; вул. К. Маркса, 1 – вул. Ткаченка, 35 в смт Близнюки Харківської області; вул. К. Маркса, 1 – вул. Шевченка, 4 в смт Близнюки Харківської області, всупереч вимогам законодавства, вчинило порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 5 частини другої статті 13, пунктом 2 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді зловживання монопольним

(домінуючим) становищем на ринку, шляхом повної відмови від реалізації товару за відсутності альтернативних джерел придбання.

3. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, наведене в пункті 2 резолютивної частини цього рішення, відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти на ПУБЛІЧНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «УКРТЕЛЕКОМ» в особі Харківської філії (ідентифікаційний код – 25614660) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

4. Зобов'язати ПУБЛІЧНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «УКРТЕЛЕКОМ» в особі Харківської філії (ідентифікаційний код – 25614660) припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції, наведене у пункті 2 резолютивної частини цього рішення, про що письмово повідомити територіальне відділення у 2-місячний строк з дня отримання цього рішення.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф повинен бути сплачений у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Голова колегії

Гейда І.О.

Члени колегії

Приймак Є.Б.

Аврамова С.П.

Печенізька А.С.

Тевелєва Ю.В.

