



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РЕКОМЕНДАЦІЇ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО
ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

від 27.05.2021

Харків

№ 70/14-рк/к

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ
ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СІТБ»
40004, місто Суми, вулиця Праці, 37

Щодо вжиття заходів для усунення наслідків
порушення законодавства про захист від
недобросовісної конкуренції

На виконання доручення Голови Антимонопольного комітету України від 11.05.2018 № 13-01/299, за результатами розгляду заяви ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ВОЛЯ-КАБЕЛЬ» (надалі – ТОВ «ВОЛЯ-КАБЕЛЬ», Заявник) від 24.04.2018 № 294 (надалі – Заява), на підставі подання відділу досліджень і розслідувань від 25.07.2018 № 52 адміністративною колегією Сумського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 25.07.2018 № 31 про початок розгляду справи № 02-06/14-2018 за ознаками вчинення ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СІТБ» (надалі - ТОВ «СІТБ») порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

Відповідно до підпункту 6.7 пункту 6 розпорядження Голови Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами) (в редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 07 травня 2020 року № 5-рп) (далі – Розпорядження № 23-рп) з 01.06.2020 припинено Сумське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (ідентифікаційний код юридичної особи 21956116) шляхом приєднання до Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (ідентифікаційний код юридичної особи 22630473).

Згідно з підпунктом 6.8 пункту 6 Розпорядження № 23-рп Харківське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України визначено правонаступником всіх майнових прав та обов'язків Сумського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.

Розпорядженням № 23-рп змінено з 02.06.2020 найменування Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України на Східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення).

На підставі розпорядження адміністративної колегії Відділення від 22.02.2021 70/82-рп/к справа № 02-06/14-2018 прийнята до провадження Відділення та їй присвоєний № 4/20-80-21 (надалі – Справа).

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

В межах міста Суми на ринку програмної послуги діє значна кількість суб'єктів господарювання різних форм власності, зокрема: ТОВ «СІТБ», ТОВ «ВОЛЯ-КАБЕЛЬ», ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТРК «МАЙБУТТЯ», ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЮНІКАСТ ІНВЕСТ», ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ВІЖН ТБ», ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ІСТІЛ ТЕЛЕКОМ УКРАЇНА», ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «НОВІ ТЕЛЕВІЗІЙНІ ТЕХНОЛОГІЇ».

Отже, ТОВ «ВОЛЯ-КАБЕЛЬ» і ТОВ «СІТБ» здійснюють діяльність на ринку програмної послуги в територіальних межах міста Суми і є конкурентами на зазначеному ринку.

ТОВ «ВОЛЯ-КАБЕЛЬ» зареєстроване 29.02.2000 за № 10741450000033893, ідентифікаційний код юридичної особи — 30777913, місцезнаходження: 02094, місто Київ, вулиця Магнітогорська, 1. Основним видом діяльності ТОВ «ВОЛЯ-КАБЕЛЬ» є діяльність у сфері проводового електрозв'язку (код за КВЕД 61.10); крім того підприємство здійснює інші види діяльності, зокрема, діяльність у сфері телевізійного мовлення (код за КВЕД 60.20). ТОВ «ВОЛЯ-КАБЕЛЬ» є провайдером програмної послуги і на підставі ліцензії від 28.10.2011 серії НР № 00090-п, виданої Національною радою України з питань телебачення і радіомовлення.

ТОВ «СІТБ» зареєстроване 05.05.2011 за № 16321020000008415, ідентифікаційний код юридичної особи – 37654822, місцезнаходження: 40004, місто Суми, вулиця Праці, 37. Основним видом діяльності ТОВ «СІТБ» є діяльність у сфері телевізійного мовлення (код за КВЕД 60.20). ТОВ «СІТБ» є провайдером програмної послуги і на підставі ліцензії від 04.11.2011 серії НР № 00465-п, виданої Національною радою України з питань телебачення і радіомовлення.

У розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «СІТБ» є суб'єктом господарювання і до нього можливе застосування норм цього Закону.

У Заяві зазначено, що з відкритих джерел інформації Заявнику стало відомо про рішення НАЦІОНАЛЬНОЇ РАДИ УКРАЇНИ З ПИТАНЬ ТЕЛЕБАЧЕННЯ І РАДІОМОВЛЕННЯ від 29.03.2018 № 450 «Про результати позапланової виїзної перевірки ТОВ «СІТБ», місто Суми (ліцензія серії НР № 00465-п від 04.11.2011)» (надалі – Рішення № 450), яким визнано порушення ТОВ «СІТБ» частини дев'ятої статті 39, частини другої статті 42 Закону України «Про телебачення і радіомовлення», а саме:

- ретрансляція *універсальної програмної послуги* не у повному обсязі (відсутність чотирьох програм);
- ретрансляція 33-х іноземних програм, які не входять до переліку іноземних програм, зміст яких відповідає вимогам Європейської конвенції про транскордонне телебачення і законодавства України,

а також недотримання вимог *Положення про порядок видачі ліцензії провайдера програмної послуги*, у частині самовільного значного збільшення кількості програм у мережі.

За міркуванням Заявника, зазначені програми транслюються цифровими каналами, які безстроково знаходяться у постійному доступі у пакеті «Фрістайл» у режимі так званого «промо-перегляду», як вказано у рекламі на сайті цього провайдера.

Отже, на думку Заявника, такі дії ТОВ «СІТБ» можуть розглядатися як недобросовісна конкуренція, оскільки провайдер розпоряджається виділеним ресурсом, який має використовуватись для сповіщення суспільно орієнтованих інформаційних, соціальних і культурних програм каналів ПАТ «Національна суспільна телерадіокомпанія України» та визначених регіональних (місцевих) мовників, для розповсюдження комерційних (спортивно-розважальних, фільмових) програм (каналів) з метою підвищення споживчих рейтингів програмної послуги відносно пропозицій конкурентів.

За розрахунками Заявника, внаслідок недобросовісної поведінки ТОВ «СІТБ» протягом 4 кварталу 2017 року - 1 кварталу 2018 року понад 4 тисячі абонентів та у період з червня 2018 року до грудня 2018 року ще 3 579 абонентів розірвали договірні стосунки з ТОВ «ВОЛЯ-КАБЕЛЬ», переважно, з причини переходу на обслуговування до конкурента – ТОВ «СІТБ».

Таким чином, Заявник вбачає причинно-наслідковий зв'язок між порушенням ТОВ «СІТБ» законодавства про телебачення і радіомовлення, яке підтверджене Рішенням № 450, і негативними тенденціями у зміні кількості своїх абонентів, що свідчить про досягнення ТОВ «СІТБ» неправомірних переваг у конкуренції, тобто ознак вчинення порушення, передбаченого статтею 15 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

Відповідно до статті 1 Закону України «Про телебачення і радіомовлення», універсальна програмна послуга - перелік телерадіопрограм, отримання яких усіма абонентами провайдера програмної послуги є обов'язковим і до складу якого входять такі телерадіопрограми:

1) публічного акціонерного товариства «Національна суспільна телерадіокомпанія України»;

2) телерадіоорганізацій місцевої і регіональної категорій мовлення, що здійснюють мовлення в межах не більш як однієї області (або виключно в межах Автономної Республіки Крим, міст Києва та Севастополя), що відповідно до ліцензій на мовлення здійснюють ефірне телевізійне мовлення або цифрове мовлення з використанням радіочастотного ресурсу, на території розташування відповідної багатоканальної телемережі, що використовується провайдером програмної послуги, за умови, що такі телерадіоорганізації не здійснюють ретрансляції програм інших мовників та не володіють іншими ліцензіями, що дозволяють здійснювати ефірне або багатоканальне мовлення в інших областях (регіонах) України;

3) державного підприємства «Парламентський телеканал «Рада» або його правонаступника за умови наявності у нього ліцензії на мовлення.

Статтею 7 Закону України «Про телебачення і радіомовлення» визначено, що єдиним органом державного регулювання діяльності у сфері телебачення і радіомовлення незалежно від способу розповсюдження телерадіопрограм і передач є **НАЦІОНАЛЬНА РАДА УКРАЇНИ З ПИТАНЬ ТЕЛЕБАЧЕННЯ І РАДІОМОВЛЕННЯ** (надалі – **НАЦІОНАЛЬНА РАДА**).

Контроль та нагляд за дотриманням законодавства телерадіоорганізаціями і провайдерами програмної послуги покладений на **НАЦІОНАЛЬНУ РАДУ**.

За результатами моніторингу програм, які ТОВ «СІТБ» надає у складі програмної послуги з використанням аналогової та цифрової технологій розповсюдження програм, здійсненого 27.12.2017, зафіксовано ознаки порушення Закону України «Про телебачення і радіомовлення», у зв'язку з чим рішенням **НАЦІОНАЛЬНОЇ РАДИ** від 25.01.2018 № 120 було призначено позапланову виїзну перевірку ТОВ «СІТБ».

В Акті позапланової виїзної перевірки ТОВ «СІТБ» від 21.02.2018 № 71 (надалі – Акт) **НАЦІОНАЛЬНОЮ РАДОЮ** зафіксовано порушення частини дев'ятої статті 39, частини другої статті 42 Закону України «Про телебачення і радіомовлення» та вимог пункту 2.3 розділу II Положення про порядок видачі ліцензії провайдера програмної послуги, затвердженого рішенням Національної ради від 28.12.2011 № 2979, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 02.03.2012 за № 351/20664 (із змінами) (Провайдер програмної послуги зобов'язаний виконувати умови ліцензії), оскільки збільшено кількість програм, передбачену ліцензією для ретрансляції: за

ліцензією загальна кількість програм — 130 (кількість вітчизняних програм — 82), фактично в мережі — 180 програм (з них вітчизняних — 92).

За результатами розгляду зазначеного вище Акту та пояснень уповноваженого представника ТОВ «СІТБ» НАЦІОНАЛЬНОЮ РАДОЮ прийнято Рішення № 450, яким визнано порушення ТОВ «СІТБ» вимог Закону України «Про телебачення і радіомовлення»:

- частини дев'ятої статті 39, оскільки *універсальна послуга, затверджена рішенням Національної ради від 18.05.2017 № 734, ретранслюється не в повному обсязі, відсутні 4 програми: ПАТ «НСТУ» (UA: Культура) - в аналоговій технології розповсюдження програм; ПАТ «НСТУ» («Перший канал Українського радіо»), ПАТ «НСТУ» (Другий канал - «Промінь»), ПАТ «НСТУ» (Третій канал — Радіо «Культура») — у цифровій технології розповсюдження програм;*
- частини другої статті 42, оскільки *ретранслюються 33 іноземні програми, які не входять до переліку іноземних програм, зміст яких відповідає вимогам Європейської конвенції про транскордонне телебачення і законодавству України: «ДОМАШНИЙ», «ТВ 3», «КИНОСЕМЬЯ», «Русский роман», «НАШЕ НОВОЕ КИНО», «МУЖСКОЕ КИНО», «С Music», «ЖИВАЯ ПРИРОДА HD», «RTL 102.5TV HD», «СВС Азербайджан», «Загородная жизнь», «ДОКТОР», «СТС», «Paramount Channel», «ЖИВАЯ ПЛАНЕТА», «НАШЕ ТВ», «Game Show», «ДИАЛОГИ О РЫБАЛКЕ», «Slow Q», «Bridge TVClassic», «Europa Plus TV», «Ю-ТВ», «КИНО TV», «ВАШ УСПЕХ», «Rusong TV», «Конный мир», «Noise», «МУЛЬТ», «ПЯТНИЦА», «Spike», «Avto 24», «Мир увлечений», «Viasat Explore» (російська версія).*

Згідно з пунктом 3 Рішення № 450 НАЦІОНАЛЬНОЮ РАДОЮ зобов'язано ліцензіата ТОВ «СІТБ» протягом місяця з дня прийняття цього рішення привести свою діяльність у відповідність до вимог чинного законодавства.

За інформацією ТОВ «СІТБ», викладеною у листі від 12.06.2018 № 39 (вх. від 19.06.2018 № 02-10/11178): *«станом на 27.12.2017 (дата проведення моніторингу НАЦІОНАЛЬНОЮ РАДОЮ) проводились профілактичні роботи на багатоканальній телемережі ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КОМЕРЦІЙНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ІНТЕРТЕЛЕКОМ», що є оператором телекомунікацій на підставі ліцензії серії АЕ № 522076 від 04.06.2015, виданої НАЦІОНАЛЬНОЮ КОМІСІЄЮ, ЩО ЗДІЙНЮЄ ДЕРЖАВНЕ РЕГУЛЮВАННЯ, та надає на договірних засадах послуги з технічного обслуговування та експлуатації багатоканальної мережі. У зв'язку з виконанням профілактичних робіт, можливо, були технічні неполадки у технологіях розповсюдження*

телепрограми «UA: Культура» та радіопрограм Перший канал - «Українське радіо», Другий канал – «Промінь», Третій канал – «Радіо – «Культура».

Що стосується ретрансляції програм, які не входять до Переліку програм, зміст яких відповідає вимогам Європейської конвенції про транскордонне телебачення і законодавства України, то зазначений перелік, затверджений рішенням Національної ради України з питань телебачення і радіомовлення від 02.04.2018 № 652, з наступними змінами і доповненнями, не обмежується згідно з ч. 1 ст. 42 Закону України «Про телебачення і радіомовлення» та застосуванню не підлягає, оскільки не зареєстрований Міністерством юстиції України та відсутній в Єдиному державному реєстрі нормативних актів» (мова оригіналу).

Інформація щодо проведення 27.12.2017 та 28.12.2017 профілактичних робіт на багатоканальній мережі підтверджена ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КОМЕРЦІЙНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ІНТЕРТЕЛЕКОМ» листом від 12.12.2017 № 144, надісланим на адресу ТОВ «СІТБ».

Згідно зі статтею 39 Закону України «Про телебачення і радіомовлення» перелік програм універсальної програмної послуги затверджується НАЦІОНАЛЬНОЮ РАДОЮ для населеного пункту (села, селища, міста, району, області, всієї України), на території якого провадить діяльність провайдер програмної послуги, з урахуванням виду технології, що використовується для провадження такої діяльності.

Провайдер зобов'язаний забезпечити усім абонентам можливість отримання програм універсальної програмної послуги та включити такі програми до всіх пакетів програм. При цьому, для розповсюдження програм універсальної програмної послуги провайдер не зобов'язаний укладати договори з відповідними телерадіоорганізаціями.

Натомість, використання ТОВ «СІТБ» частотного ресурсу, виділеного для сповіщення суспільно орієнтованих інформацій, соціальних і культурних програм каналів ПАТ «НАЦІОНАЛЬНА СУСПІЛЬНА ТЕЛЕРАДІОКОМПАНІЯ УКРАЇНИ» (далі – ПАТ «НСТУ») та визначених регіональних (місцевих) телерадіоорганізацій, з метою розповсюдження комерційних програм (каналів) та ретрансляції програм, які не входять до переліку іноземних програм, зміст яких відповідає вимогам Європейської конвенції про транскордонне телебачення і законодавства України, може спричиняти підвищення попиту споживачів на програмну послугу цього провайдера порівняно з конкурентами, тобто може надати ТОВ «СІТБ» неправомірних переваг у конкуренції.

Статтею 1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» визначено, що недобросовісною конкуренцією є будь-які дії у конкуренції, що суперечать торговим та іншим чесним звичаям у господарській діяльності.

Відповідно до статті 15 вказаного Закону досягненням неправомірних переваг у конкуренції є отримання таких відносно іншого суб'єкта господарювання шляхом порушення чинного законодавства, яке підтверджено рішенням органу державної влади, органу місцевого самоврядування, наділеного відповідною компетенцією.

Таким чином, дії ТОВ «СІТБ», які полягають у досягненні неправомірних переваг шляхом порушення законодавства про телебачення і радіомовлення, підтверджене рішенням НАЦІОНАЛЬНОЇ РАДИ від 29.03.2018 № 450, містять ознаки порушення, передбаченого статтею 15 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді досягнення неправомірних переваг у конкуренції відносно інших суб'єктів господарювання шляхом порушення чинного законодавства, яке підтверджено рішенням органу державної влади, наділеного відповідною компетенцією.

Листами від 16.09.2019 № 17/1890 (вх. від 17.09.2019 № 68-01/1993/02-10) та від 23.12.2019 № 16/579 (вх. від 26.12.2019 № 68-01/2749/01-24) НАЦІОНАЛЬНА РАДА повідомила Сумське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України, що:

1. Рішення № 450 виконано, що було підтверджено контрольним моніторингом від 07.05.2018.
2. Зазначеним провайдером програмної послуги *не використовується частотний ресурс, виділений для потреб телерадіомовлення*. У даному випадку використовується створений самим провайдером ресурс телемережі. Проте, програми ПАТ «НСТУ» повинні ретранслюватися в мережі і не можуть бути заміщені на інші.
3. У 2018 році представником НАЦІОНАЛЬНОЇ РАДИ у Сумській області та спеціалістами секретаріату представника проведено 8 моніторингів ТОВ «СІТБ», у 2019 році – 4 моніторинги.

За результатами моніторингів (окрім моніторингу від 27.12.2017, за результатами якого прийнято Рішення № 450) порушень зафіксовано не було. Ретрансляція трьох радіоканалів ПАТ «НСТУ» у телемережі зазначеного провайдера програмної послуги здійснювалась.

4. Норми статті 42 Закону України «Про телебачення і радіомовлення» щодо ретрансляції іноземних телерадіопрограм та передач чітко визначають умови та підстави за яких ретрансляція може здійснюватись.

Рішення № 450 провайдером було виконано і не оскаржувалось. Ретрансляція іноземних програм, які не включені до Переліку іноземних програм, зміст яких відповідає вимогам Європейської конвенції про транскордонне телебачення і законодавства України, була припинена.

Враховуючи наведене, рішення НАЦІОНАЛЬНОЇ РАДИ № 450 провайдером ТОВ «СІТБ» виконано у встановлений термін (до 29.04.2018), дії по ретрансляції програм ПАТ «НСТУ» не в повному обсязі, а також

ретрансляції іноземних програм, які не включені до Переліку іноземних програм, зміст яких відповідає вимогам Європейської конвенції про транскордонне телебачення і законодавства України, припинені.

Отже, дії ТОВ «СІТБ» по ретрансляції програм ПАТ «НСТУ» не в повному обсязі, а також ретрансляції іноземних програм, які не включені до Переліку іноземних програм, зміст яких відповідає вимогам Європейської конвенції про транскордонне телебачення і законодавства України, припинені та не призвели до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, не завдали значних збитків окремим особам чи суспільству.

Враховуючи викладене, керуючись пунктом 10 частини п'ятої статті 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», частиною першою статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», підпунктом 13 частини першої пункту 3 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), адміністративна колегія Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України надає ТОВАРИСТВУ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СІТБ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37654822) такі

РЕКОМЕНДАЦІЇ:

1. Вжити заходи для усунення наслідків порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді досягнення ТОВ «СІТБ» неправомірних переваг у конкуренції шляхом порушення чинного законодавства, яке підтверджено рішенням органу державної влади, наділеного відповідною компетенцією.
2. Про результати розгляду рекомендацій повідомити Східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (місто Харків, Держпром, 6 під'їзд, 1 поверх, кімната 31) у **10-денний строк з дня отримання рекомендацій.**

Звертаємо Вашу увагу, що згідно з частиною другою статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду особою, якій вони надані.

Крім того, відповідно до частини третьої статті 46 вищезазначеного Закону, за умови виконання положень рекомендацій у разі, якщо порушення не призвело до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, не завдало значних збитків окремим особам чи суспільству та вжито відповідних заходів для усунення наслідків порушення, провадження у справі про порушення

законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається, а розпочате провадження закривається.

Голова колегії

Юрій ГЛАДИК