

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17  
<http://www.msk.arbitr.ru>

**ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**  
**РЕШЕНИЕ**

г. Москва  
15.11.13

Дело А40-99829/2013

Арбитражный суд в составе судьи: Дейна Н.В., единолично

Рассмотрел в судебном заседании дело по заявлению Администрации города Тюмени к ФАС России, 3-е лицо – НПУС «АОСТО» об обжаловании решения и предписания от 30.05.13 № 1-15-52/00-03-12

от заявителя - Тегенцев С.А. дов-ть №225/13 от 13.11.13, паспорт;

Соловьева Т.М. дов-ть №42/13 от 26.12.12., паспорт;

Бондарук С.А. дов-ть №118/13 от 09.01.13., паспорт;

Сорокин Е.В. дов-ть №222/13 от 12.11.13., паспорт;

Поршева М.В. дов-ть №214/13 от 08.10.13., паспорт

от ответчика – Зайцева Н.Н. дов-ть №ИА/37969/13 от 27.09.13, удост. №11810;

Недыхалов В.Ю. дов-ть №ИА/23365/13 от 17.06.13, удост. №8196

от 3-го лица – Некоммерческое партнерское управленческого содействия «Ассоциация операторов связи Тюменской области», Шевченко С.Ю. дов-ть б/н от 23.08.13, удост. №11483

**УСТАНОВИЛ:**

Администрация города Тюмени (далее – Администрация) обратилась в арбитражный суд с заявлением к ФАС России об обжаловании решения и предписания от 30.05.13 № 1-15-52/00-03-12

Представители Администрации в судебном заседании поддержали позицию поданного заявления. Считают оспариваемые акты незаконными и не основанными на нормах действующего законодательства.

Представители ФАС России и третьего лица, участвующего в деле – НП УС «АОСТО», против доводов заявления возражали. В материалы дела представлены пояснения, в которых выражается несогласие с изложенной заявителем позицией.

Изучив материалы дела, доводы заявителя, заслушав представителей сторон, участвующих в деле, суд не находит оснований для удовлетворения требований исходя из следующего.

Как следует из материалов дела, в антимонопольный орган поступило заявление НП УС «АОСТО» об издании Администрацией Распоряжения от 13.12.07 № 320-рг «О размещении волоконно-оптических линий связи, нарушении антимонопольного законодательства.

Согласно данному Распоряжению в целях упорядочения воздушных линий связи на объектах муниципальной собственности города Тюмени, учета максимально допустимых нагрузок сетей связи на опоры (мачты) освещения, опоры контактной сети, а также улучшения внешнего вида города и в силу ст. 58 Устава города Тюмени принято решение о прекращении с 01.01.08 размещение волоконно-оптических линий связи открытым (воздушным) способом с использованием объектов муниципальной собственности города Тюмени. Запрещено согласно вынесенному распоряжению размещать с 01.01.08 все волоконно-оптические линии связи вне зависимости от установления факта правомерности (неправомерности) их размещения на опорах наружного освещения и контактной сети.

В дальнейшем Администрация постановлением от 02.10.08 № 129-ПК утвердила Порядок использования линейно-кабельных сооружений города Тюмени.

ФАС России вынесено решение N 1-15-52/00-03-12, согласно которому Администрация признана нарушившей пункты 1, 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции

На основании вынесенного решения ФАС России выдала Администрации предписание, обязав в течение одного месяца со дня его получения прекратить нарушение п. 1,2 части 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции", установив возможность размещения кабелей связи (ВОЛС) на объектах муниципальной собственности города Тюмени подземным и открытым путем.

Посчитав вынесенное антимонопольным органом решение и выданное предписание незаконными, Администрация обратилась в арбитражный суд.

Согласно части 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ (далее – Закон) органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещается: введение ограничений в отношении создания хозяйствующих субъектов в какой-либо сфере деятельности, а также установление запретов или введение ограничений в отношении осуществления отдельных видов деятельности или производства определенных видов товаров (пункт 1 части 1 ст. 15 Закона); необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам (пункт 2 части 1 ст. 15 Закона).

Статьей 4 Закона установлено, что конкуренция - это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Под признаками ограничения конкуренции Закон понимает сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, а также иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

В соответствии с пунктом 1 ст. 6 Федерального закона от 07.07.2003 г. N 126-ФЗ "О связи" при градостроительном планировании территорий и поселений, их застройке должны определяться состав и структура объектов связи - сооружений связи, в том числе линейно-кабельных сооружений, отдельных помещений для размещения средств связи, а также необходимые мощности в инженерных инфраструктурах для обеспечения функционирования средств связи.

Пунктом 3 ст. 6 предусмотрено, что организации связи по договору с собственником или иным владельцем зданий, опор линий электропередачи, контактных сетей железных дорог, столбовых опор, мостов, коллекторов, туннелей, в том числе туннелей метрополитена, железных и автомобильных дорог и других инженерных объектов и технологических площадок, а также полос отвода, в том числе полос отвода железных дорог и автомобильных дорог, могут осуществлять на них строительство, эксплуатацию средств связи и сооружений связи.

Операторы связи на возмездной основе вправе размещать кабели связи в линейно-кабельных сооружениях связи вне зависимости от принадлежности этих сооружений (пункт 5 ст. 6 Закона).

Из положений законодательства о связи не следует, что органы местного самоуправления уполномочены принимать акты, устанавливающие прекращение заключения договоров, расторжения договоров на использование опор освещения и контактной сети для размещения волоконно-оптических линий связи, размещенных на опорах освещения и контактной сети.

Материалами дела подтверждено, что при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства ФАС России направила запросы 20 операторам связи.

Из полученных ответов следует, что операторы размещают волоконно-оптические линии связи для оказания услуг электросвязи в основном на опорах наружного освещения. Исполнение Распоряжения Администрации негативным образом отразится на деятельности большинства операторов связи, существенно ухудшится покрытие сотовой сети, ухудшится качество оказываемых услуг, существенно ограничатся или вообще прекратятся программы сетевого развития, а для мелких операторов связи - прекратится осуществление хозяйственной деятельности. Кроме того, стоимость услуг для конечного потребителя увеличится. Единственным альтернативным вариантом размещения волоконно-оптических линий связи являются линейно-кабельные сооружения связи ОАО "Ростелеком", собственные линейно-кабельные сооружения у операторов связи (кроме ОАО "Ростелеком") на территории города Тюмени отсутствуют.

На основании полученных ответов антимонопольный орган пришел к выводу, что прекращение размещения линий связи влечет для операторов связи прекращение деятельности по оказанию услуг связи, стоимость переноса волоконно-оптических линий связи и/или строительства собственных линий является очень высокой.

ФАС России также установила, что на основании изданного Администрацией постановления от 02.10.08 № 129-пк приступили к исполнению Распоряжения.

В связи с изложенным, ФАС России пришла к обоснованному выводу о том, что изданным Распоряжением от 13.12.2007 № 320-рг и Постановлением от 02.10.08 № 129-пк Администрация содействует устранению конкуренции на рынке услуг связи, в действиях Администрации имеет место нарушение п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 15 Закона о конкуренции.

Приведенные доводы о том, что операторы связи без договорных отношений разместили волоконно-оптические линии связи на опорах освещения и поскольку данное размещение незаконно, нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют, не принимаются судом. В данном случае рассматривается Распоряжения Администрации и последствия по его применению на предмет ограничения конкуренции хозяйствующих субъектов при оказании услуг связи. Данные обстоятельства ответчиком установлены и документально подтверждены.

Суд, с учетом сроков рассмотрения дела, а также того, что интересы операторов связи при рассмотрении данного дела представляет НП УС «АОСТО», членом которой является и ООО «ТюмГТС», считает возможным отклонить ходатайство ООО «ТюмГТС» о привлечении общества к рассмотрению дела в качестве 3-го лица.

Руководствуясь ст.ст. 51, 110, 167, 170, 176, 198, 201 АПК РФ суд

**РЕШИЛ:**

Ходатайство ООО «ТюмГТС» о привлечении к участию в деле в качестве 3-го лица – оставить без удовлетворения

Требования Администрации города Тюмени об оспаривании решения и предписания от 30.05.13 по делу № 1-15-52/00-03-12 ФАС России – оставить без удовлетворения.

Решение может быть обжаловано в Девятый арбитражный апелляционный суд.

**СУДЬЯ**

**Н.В. Дейна**

