



## АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

### РІШЕННЯ

#### АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

---

«23» листопада 2017 року

№ 44

справа № 1010/70-р-02-05-16

м. Київ

*Про закриття провадження у справі*

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України розглянувши матеріали справи № 1010/70-р-02-05-16 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Телесистеми України», ідентифікаційний код 34726705, передбаченого частиною першою статті 13 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді зловживання монополієм (домінуючим) становищем на ринку надання послуг з видачі технічних умов для прокладення кабелів у кабельних каналізаціях електрозв'язку та подання з попередніми висновками Першого відділу досліджень та розслідувань від 10.11.2017 № 152/ПС-02-02, у зазначеній справі,

#### **ВСТАНОВИЛА:**

Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) здійснило розгляд заяв товариства з обмеженою відповідальністю «Компанія Дарінет-Сервіс» (надалі – ТОВ «Компанія Дарінет-Сервіс» або Заявник) від 25.08.2016 № 767/1-3.10 (вх. від 31.08.2016 № 01-11-189) та від 14.09.2016 № 15-09-75/12 (вх. від 29.09.2016 № 01-11-215) (надалі разом – Заяви) про порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях товариства з обмеженою відповідальністю «Телесистеми України», ідентифікаційний код 34726705 (надалі – ТОВ «Телесистеми України» або Товариство) шляхом відмови у видачі технічних умов для прокладання волоконно-оптичного кабелю в кабельних каналізаціях електрозв'язку, що належать ТОВ «Телесистеми України»:

- в межах ділянки від ЦАТС (Київська обл., м. Бориспіль, вул. Київський Шлях, 86-А) до будинку (кабельного вводу в будівлю) ПП «Мак Дональдз Юкрейн Лтд» за адресою: Київська обл., м. Бориспіль, вул. Київський Шлях, 67 (надалі – Ділянка-1);

- в межах ділянки від т.к. № 570-1794 ККЕ ПАТ «Укртелеком» до будинку (кабельного вводу в будівлю) ПАТ «Ощадбанк» за адресою: м. Київ, вул. Дніпровська набережна, 19-в (надалі – Ділянка-2).

За результатами розгляду Заяв, в діях ТОВ «Телесистеми України» виявлено ознаки порушення, передбаченого частиною першою статті 13 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді зловживання монополієм (домінуючим) становищем на ринку надання послуг з видачі технічних умов для користування кабельними каналізаціями електрозв'язку.

У зв'язку з цим, розпорядженням адміністративної колегії Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 01.12.2016 № 70-р розпочато розгляд справи № 1010/70-р-02-05-16 за ознаками вчинення ТОВ «Телесистеми України» порушення, передбаченого частиною першою статті 13 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді зловживання монополієм (домінуючим) становищем на ринку надання послуг з видачі технічних умов для прокладення кабелів у кабельних каналізаціях електрозв'язку, які перебувають у власності товариства з обмеженою відповідальністю «Телесистеми України», що може призвести до ущемлення інтересів споживачів (суб'єктів господарювання, які мають намір надавати телекомунікаційні послуги), що було б неможливим за умов існування значної конкуренції на ринку.

У ході збирання та аналізу доказів, направлених на всебічне, повне та об'єктивне з'ясування всіх обставин справи, Відділенням встановлено наступне.

За повідомленням Заявника, між ТОВ «Компанія Дарінет-Сервіс» та публічним акціонерним товариством «Укртелеком» було укладено договір від 15.01.2016 № 82D200/16-17 (надалі – Договір), відповідно до якого Заявник зобов'язується здійснити комплекс робіт з прокладання волоконно-оптичного кабелю для організації за його допомогою послуг інтернет для приватного підприємства «Мак Дональдз Юкрейн Лтд» (за адресою – Київська обл., м. Бориспіль, вул. Київський Шлях, 67) та публічного акціонерного товариства «Ощадбанк» (за адресою – м. Київ, вул. Дніпровська набережна, 19-в).

З метою виконання умов Договору ТОВ «Компанія Дарінет-Сервіс» звернулось до ТОВ «Телесистеми України» із запитом надати технічні умови для прокладання волоконно-оптичного кабелю зв'язку у кабельних каналізаціях електрозв'язку (надалі – ККЕ), власником яких є ТОВ «Телесистеми України», в межах Ділянки-1 та Ділянки-2.

При цьому, у відповідь на запити ТОВ «Компанія Дарінет-Сервіс» від 26.04.2016 № 2016/04/98 та від 16.06.2016 № 2016/04/98-2 ТОВ «Телесистеми України» повідомило, що «...не вбачає за можливе видати ТУ на прокладення кабелю в ККЕ на замовлення ПАТ «Укртелеком» у зв'язку з довготривалою невидачею зі сторони КМФ ПАТ «Укртелеком» технічних умов згідно запитів ТОВ «Телесистеми України». Тобто, ТОВ «Телесистеми України» відмовило у видачі ТОВ «Компанія Дарінет-Сервіс» технічних умов, як першого етапу надання в користування ККЕ, посилаючись на власні взаємовідносини з ПАТ «Укртелеком» (мова оригіналу).

З метою з'ясування обставин, викладених у Заявах, Відділенням було направлено вимоги про надання інформації до ТОВ «Телесистеми України».

За результатами аналізу отриманої інформації Відділенням встановлено наступне.

Відповідно до статуту ТОВ «Телесистеми України», затвердженого загальними установчими зборами засновників Товариства (протокол № 1 від 31 жовтня 2006 року) Товариство є самостійним господарюючим суб'єктом.

Головною метою Товариства є здійснення виробничої, науково-дослідницької, комерційної діяльності з метою одержання прибутку в інтересах учасників та трудового колективу Товариства, найбільш повного задоволення потреб громадян, підприємств, організацій у товарах та послугах.

Таким чином, ТОВ «Телесистеми України» здійснює господарську діяльність та у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктом господарювання і до нього можливе застосування положень цього Закону.

За інформацією, наданою Товариством листом від 27.09.2016 № 508 (вх. від 27.09.2016 № 01-11-2556), власником кабельної каналізації електрозв'язку в межах Ділянки-1 є ТОВ «Телесистеми України».

За інформацією, наданою Товариством листом від 18.10.2016 № 543 (вх. від 18.10.2016 № 01-11-2709), власником кабельної каналізації електрозв'язку в межах Ділянки-2 є ТОВ «Телесистеми України».

Відповідно до статті 1 Закону України «Про телекомунікації»:

- власник (володілець) кабельної каналізації електрозв'язку - суб'єкт господарювання, у власності (володінні) якого перебувають уся інфраструктура кабельної каналізації електрозв'язку або окремі її елементи, набуті на належній правовій підставі, призначені для забезпечення доступу до телекомунікаційної мережі загального користування;

- кабельна каналізація електрозв'язку (ККЕ) - 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;

Умови надання в користування ККЕ визначаються Правилами надання в користування кабельної каналізації електрозв'язку, які затвердженні Рішенням Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сфері зв'язку та інформатизації від 23.08.2015 № 428, яке зареєстроване в Міністерстві юстиції України 12.09.2012 за № 1571/21883 (надалі – Правила).

Згідно з пунктом 2 Розділу I Правил, використання ККЕ - послуга постачальника з надання замовнику у користування місця у каналі ККЕ на договірних умовах на певний строк. При цьому, замовником є суб'єкт господарювання, який отримує у постачальника на договірних засадах послуги з надання в користування ККЕ.

Таким чином, Правилами врегульовано механізм надання в користування ККЕ операторами, провайдерами телекомунікацій іншим суб'єктам господарювання для власних потреб або з метою надання телекомунікаційних послуг.

Отже, ТОВ «Телесистеми України» є суб'єктом господарювання, який є власником ККЕ в межах Ділянки-1 та Ділянки-2 та надає іншим суб'єктам господарювання у користування місця у каналі ККЕ для їх власних потреб або з метою надання телекомунікаційних послуг.

Також Правилами визначено, що для надання в користування ККЕ замовник (суб'єкт господарювання, який отримує у постачальника на договірних засадах послуги з надання в користування ККЕ) має право звернутися до постачальника (оператор, провайдер телекомунікацій, який є власником (володільцем) ККЕ і на договірних умовах надає в користування ККЕ замовникам для власних потреб або надання телекомунікаційних послуг) із запитом про можливість надання в користування ККЕ.

У пункті 2 Розділу II Правил зазначено, що 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 разі відсутності недоліків у наданому запиті протягом десяти робочих днів, починаючи з дати подання замовником запиту або отримання від замовника необхідної інформації (усунення недоліків у запиті), постачальник зобов'язаний:

1) за умови наявності вільної ємності ККЕ надіслати про це письмове повідомлення замовнику та одночасно виставити рахунок на оплату послуги з розробки та видачі ТУ за реквізитами, вказаними у запиті;

2) за умови відсутності вільної ємності ККЕ запропонувати альтернативну пропозицію (у разі її наявності) на базі своїх ресурсів або розширення існуючої ККЕ на замовленому напрямку у строк не більше одного року за рахунок постачальника.

У разі якщо на заявленій ділянці ККЕ проводиться реконструкція і відсутня альтернативна пропозиція, ТУ для розробки проекту прокладання кабелю на цій ділянці

видаються замовнику у строк, що не перевищує одного місяця після завершення відповідних робіт;

3) письмово повідомити про відмову у видачі ТУ із зазначенням причин відмови згідно з пунктом 3 Правил.

Пунктом 3 Розділу II Правил встановлено вичерпний перелік підстав, за наявності яких постачальник має право відмовити замовнику у видачі технічних умов, а саме:

1) відмови замовника від альтернативної пропозиції або пропозиції постачальника провести розширення ККЕ на замовленій ділянці за рахунок постачальника у запропонований строк;

2) наявності простроченої понад три місяці заборгованості замовника за раніше отримані послуги з надання в користування ККЕ, надані цим постачальником;

3) неможливості виконання вимог будівельних норм в галузі зв'язку для прокладання та монтажу кабелю на заявленій ділянці ККЕ;

4) ненадання замовником документів, зазначених в абзацах другому-шостому пункту 3 розділу V цих Правил за виданими ТУ, але виданими не раніше набрання чинності цими Правилами (мова оригіналу).

Разом з тим, за наданою в Заявах інформацією, ТОВ «Телесистеми України» листами від 20.05.2016 № 543 та від 22.06.2016 № 397 відмовило у видачі технічних умов з підстави, яка не передбачена Правилами, оскільки за наявною у Відділенні та повідомленою Заявником інформацією, у останнього відсутня заборгованість перед ТОВ «Телесистеми України».

Якщо власники ККЕ безпідставно відмовляють суб'єктам господарювання, які мають намір отримати технічні умови для користування ККЕ з метою взаємоз'єднання телекомунікаційних мереж для власних потреб та/або надання телекомунікаційних послуг, у видачі таких технічних умов, створюються бар'єри входження на ринок надання телекомунікаційних послуг, оскільки за наявності певних (технологічних, будівельних, проектних тощо) особливостей (обставин) без використання ККЕ або каналів ККЕ надання телекомунікаційних послуг неможливе.

Такі дії власника ККЕ, ТОВ «Телесистеми України» можуть призвести до ущемлення інтересів суб'єктів господарювання, які мають намір користуватися ККЕ, в порівнянні з тими суб'єктами господарювання, які вже користуються ККЕ та надають телекомунікаційні послуги.

Відповідно до Методики визначення монопольного (домінуючого) становища суб'єкта господарювання на ринку, затвердженої розпорядженням Антимонопольного комітету України від 5 березня 2002 року № 49-р, зареєстрованої в Міністерстві юстиції України 1 квітня 2002 року за №317/6605 (надалі – Методика) проведено дослідження становища ТОВ «Телесистеми України» на ринку надання послуг з видачі технічних умов для прокладання кабелів в ККЕ в межах Ділянки-1 та Ділянки-2.

**Об'єкт аналізу щодо визначення монопольного становища** є ТОВ «Телесистеми України», яке є власником ККЕ в межах Ділянки-1 і Ділянки-2 та надає суб'єктам господарювання послуги з видачі технічних умов для користування ККЕ.

**Товарними межами ринку** за взаємозамінністю, подібністю призначення, споживчими властивостями є послуги з видачі технічних умов для прокладання кабелів в ККЕ.

**Територіальними межами ринку**, який досліджувався є межі Ділянки-1 та Ділянки-2, оскільки отримання цих послуг поза вказаними межами є недоцільним.

**Часовими межами ринку** визначено проміжок часу, протягом якого залишалися незмінним структура ринку, співвідношення попиту та пропозиції на ньому, в даному випадку це період часу з 01 квітня 2016 року по 01 вересня 2017 року.

За результатами проведення дослідження встановлено, що ТОВ «Телесистеми України» надає послуги з видачі технічних умов для прокладання кабелів в ККЕ, а споживачі за звичайних умов не мають можливості отримати зазначені послуги від інших

суб'єктів господарювання, оскільки на відповідних ділянках відсутня альтернативна телекомунікаційна інфраструктура.

Відповідно до частини першої статті 12 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єкт господарювання займає монопольне становище на ринку товару, якщо на цьому ринку у нього не має жодного конкурента.

Таким чином, відповідно до статті 12 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «Телесистеми України» протягом періоду з 01 квітня 2016 року по 01 вересня 2017 року займає монопольне (домінуюче) становище на ринку видачі технічних умов для прокладення кабелів в ККЕ, в межах Ділянки-1 та Ділянки-2, як таке, що не має на цьому ринку жодного конкурента.

Відповідно до частини першої статті 13 Закону України «Про захист економічної конкуренції» зловживанням монопольним (домінуючим) становищем на ринку є дії чи бездіяльність суб'єкта господарювання, який займає монопольне (домінуюче) становище на ринку, що призвели або можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, або ущемлення інтересів інших суб'єктів господарювання чи споживачів, які були б неможливими за умов існування значної конкуренції на ринку.

Відповідно до частини третьої статті 13 Закону України «Про захист економічної конкуренції» зловживання монопольним становищем на ринку забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

Отже, дії ТОВ «Телесистеми України», які полягають у відмові в видачі технічних умов для прокладання кабелів в ККЕ, що перебувають у власності ТОВ «Телесистеми України» та розташовані в межах Ділянки-1 та Ділянки-2, з підстави, яка не передбачена Правилами надання в користування кабельної каналізації електрозв'язку, містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною першою статті 13 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку надання послуг з видачі технічних умов для прокладення кабелів в ККЕ, що можуть призвести до ущемлення інтересів суб'єктів господарювання, які мають намір користуватися ККЕ для надання телекомунікаційних послуг споживачам, які були б неможливими за умов існування значної конкуренції на цьому ринку.

Відповідно до статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України мають право надавати рекомендації органам влади, органам місцевого самоврядування, органам адміністративно-господарського управління та контролю, суб'єктам господарювання, об'єднанням стосовно припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, усунення причин виникнення цих порушень і умов, що їм сприяють, а у разі, якщо порушення припинено, щодо вжиття заходів для усунення наслідків цих порушень.

Зважаючи на те, що вказані дії Товариства не призвели до суттєвих обмежень чи спотворення конкуренції, керуючись пунктом 10 частини п'ятої статті 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», адміністративною колегією Відділення були надані обов'язкові для розгляду рекомендації від 29.08.2017 № 13-рк, а саме:

Товариству з обмеженою відповідальністю «Телесистеми України» (м. Київ, ідентифікаційний код 34726705) припинити порушення, передбачене частиною першою статті 13 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку надання послуг з видачі технічних умов для прокладання кабелів в кабельних каналізаціях електрозв'язку, в межах Ділянки-1 та Ділянки-2, яке може призвести до ущемлення інтересів споживачів (суб'єктів господарювання, які мають намір надавати телекомунікаційні послуги), що було б неможливим за умов існування значної конкуренції на ринку та усунути причини виникнення порушення, шляхом надання доступу до кабельної каналізації електрозв'язку

із дотриманням Правил надання в користування кабельної каналізації електрозв'язку.

Про результати розгляду рекомендацій повідомити Відділення у 10-денний строк з дня отримання зазначених рекомендацій.

Листом від 05.09.2017 № 419 (вх. Відділення від 06.09.2017 № 01-11-2416) ТОВ «Телесистеми України» повідомило Відділення про те, що направило ТОВ «Компанія «Дарінет-Сервіс» листи (за вих. № 374 від 02.08.2017 та за вих. № 383 від 03.08.2017), в яких зазначило про готовність надати технічні умови для прокладання волоконно-оптичного кабелю зв'язку, в межах Ділянки-1 та Ділянки-2 та у відповідності із пунктом 2 розділу II Правил надання в користування кабельної каналізації електрозв'язку, надіслало ТОВ «Компанія «Дарінет-Сервіс» рахунки за підготовку технічних умов для прокладення волоконно-оптичного кабелю зв'язку.

Отже, Товариство вжило можливих заходів для усунення ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, на підставі наявності яких були надані рекомендації.

За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 1010/70-р-02-05-16 складено подання від 10.11.2017 № 152/ПС-02-02 з попередніми висновками у зазначеній справі (надалі – Подання).

Листом від 10.11.2017 № 02-02/3710 копію Подання було направлено на юридичну адресу ТОВ «Телесистеми України». Згідно з повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303509025250 ТОВ «Телесистеми України» отримало копію Подання 13 листопада 2017 року.

Листом від 10.11.2017 № 02-02/3709 копію Подання було направлено на юридичну адресу ТОВ «Компанія Дарінет-Сервіс». Згідно з повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303509025269 ТОВ «Компанія Дарінет-Сервіс» отримало копію Подання 17 листопада 2017 року.

Листом від 22.11.2017 № 2017/04/121 (вх. від 23.11.2017 № 01-11-3592) ТОВ «Компанія Дарінет-Сервіс» надало заперечення на Подання, зокрема Заявник зазначив, що *«...не погоджується з пропозицією Відділення закрити провадження у справі № 1010/70-р-02-05-16...»* з огляду на те, що незважаючи на виконання ТОВ «Телесистеми України» рекомендацій Відділення, зазначене порушення призвело до суттєвого обмеження та спотворення конкуренції, а також до виконання Заявником додаткових непередбачених робіт та завдало значних збитків ПАТ «Укртелеком».

Зазначене не може бути прийняте до уваги, оскільки як вже згадувалось вище, ТОВ «Телесистеми України» на виконання рекомендацій Відділення від 29.08.2017 № 13-рк, повідомило Відділення про те що, направило ТОВ «Компанія Дарінет-Сервіс» листи, в яких зазначило про готовність надати технічні умови для прокладання волоконно-оптичного кабелю зв'язку, в межах Ділянки-1 та Ділянки-2.

В той же час, листом від 10.11.2017 № 494 (вх. від 10.11.2017 № 01-11-3182) ТОВ «Телесистеми України» зазначило, що Заявник повідомив ТОВ «Телесистеми України» про відсутність необхідності у послугі з видачі технічних умов для прокладання волоконно-оптичного кабелю зв'язку, в межах Ділянки-1 та Ділянки-2. Зазначену інформацію, на засідання адміністративної колегії, підтвердив також представник ТОВ «Компанія Дарінет-Сервіс».

Крім того, в своєму листі ТОВ «Компанія Дарінет-Сервіс» не надало інформації щодо збитків понесених Заявником, в результаті ненадання технічних умов, проте надало інформацію щодо ПАТ «Укртелеком», яке не є стороною у справі.

Крім того, ТОВ «Дарінет-Сервіс» у своїх запереченнях також не навело підстав, які дозволили б стверджувати про суттєве обмеження та спотворення конкуренції на відповідному ринку, та з огляду на це, відсутність потреби у поновленні належних умов конкуренції на цьому ринку.

Таким чином, згідно з частиною 3 статті 46 Закону України «Про захист

економічної конкуренції» 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.

Відповідно до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо:

- справа не підлягає розгляду в Антимонопольному комітеті України, його територіальному відділенні;
- не встановлено відповідача або його місцезнаходження;
- відповідача - юридичну особу ліквідовано;
- вже розглянуто чи розглядається органами Антимонопольного комітету України справа з тих же підстав щодо того самого відповідача;
- не доведено вчинення порушення;
- є інші підстави, передбачені законом.

Підставою для закриття справи без прийняття рішення відповідно до останнього абзацу зазначеної статті, а саме: інші підстави, передбачені законом, є положення частини третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» -- виконання обов'язкових рекомендацій органів Антимонопольного комітету України, про що згадувалось вище.

Враховуючи наведене, керуючись статтями 7 та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 46 і 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 (із змінами), пунктом 36 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

#### **ВИРІШИЛА:**

Закрити провадження у справі № 1010/70-р-02-05-16 у зв'язку з виконанням товариством з обмеженою відповідальністю «Телесистеми України» (м. Київ, ідентифікаційний код 34726705) рекомендацій адміністративної колегії Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 29.08.2017 № 13-рк.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

**Голова адміністративної колегії -  
Голова відділення**

**О. Хмельницький**