



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РЕКОМЕНДАЦІЇ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«13» жовтня 2017 року

№ 17-рк

м. Київ

ТОВ «Кадетський Гай»
03048, м. Київ,
вул. Ернста, буд. 16-Б

*Про припинення дій, які містять
ознаки порушення законодавства
про захист економічної конкуренції,
усунення причин виникнення порушення і
умов, що йому сприяють*

Київським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі - Відділення) здійснено розгляд заяви товариства з обмеженою відповідальністю «Ай Ті Нет» (надалі – ТОВ «Ай Ті Нет») від 14.07.2017 № 25 (вх. Відділення від 24.07.2017 № 01-11-131) щодо можливого порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Кадетський Гай» (надалі – ТОВ «Кадетський Гай», Товариство) законодавства про захист економічної конкуренції (надалі – Заява).

Згідно з матеріалами Заяви, у зв'язку зі зверненням мешканця житлового будинку за адресою: м. Київ, вул. Ернста, 16-В (надалі – Житловий будинок) про надання ТОВ «Ай Ті Нет» телекомунікаційних послуг, листами від 24.04.2017 № 11/01-15 та від 29.05.2017 № 13/01-15 ТОВ «Ай Ті Нет» звернулось до ТОВ «Кадетський Гай» з метою укладання договору щодо прокладання та розміщення кабелів телекомунікаційної мережі у Житловому будинку. Проте, за інформацією ТОВ «Ай Ті Нет» відповіді ТОВ «Кадетський Гай» на вказані листи на адресу ТОВ «Ай Ті Нет» не надходили, що унеможливило подальші дії ТОВ «Ай Ті Нет» щодо отримання доступу на ринок надання телекомунікаційних послуг мешканцям Житлового будинку.

Для з'ясування обставин, викладених у Заяві, Відділенням було направлено вимоги про надання інформації від 27.07.2017 № 02-02/2531 та від 12.09.2017 № 02-02/3029 до ТОВ «Кадетський Гай», а також вимога про надання інформації від 18.08.2017 № 02-02/2777 до ПАТ «Укрпошта».

Згідно з матеріалами, наданими ТОВ «Ай Ті Нет», ТОВ «Кадетський Гай» та ПАТ «Укрпошта», встановлено наступне.

Відповідно до нової редакції статуту Товариства, затвердженого загальними зборами учасників ТОВ «Кадетський Гай» (протокол № 01/11/2014 від 28.11.2014), ТОВ «Кадетський Гай» створене для здійснення діяльності по виробництву продукції, виконанню робіт, наданню послуг з метою отримання прибутку. Товариство має відокремлене майно, самостійний баланс, рахунки в установах банків, печатку із власним найменуванням та ідентифікаційним кодом, кутовий штамп, емблему, бланки, товарний знак, інші штампи та реквізити.

Місцезнаходження Товариства: 03048, м. Київ, вул. Ернста, буд. 16-Б.

Згідно з даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (ЄДРПОУ), ідентифікаційний код вказаної

юридичної особи 37147594, видами діяльності ТОВ «Кадетський Гай» за КВЕД є: 81.10 Комплексне обслуговування об'єктів; 82.99 Надання інших допоміжних комерційних послуг, н. в. і. у. (основний); 68.20 Надання в оренду й експлуатацію власного чи орендованого нерухомого майна; тощо.

Отже, ТОВ «Кадетський Гай» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Листом від 10.08.2017 № 214 (вх. Відділення від 14.08.2017 № 01-11-2239) ТОВ «Кадетський Гай» надало до Відділення копію рішення Солом'янської районної у місті Києві ради від 21.07.2010 № 533, згідно з яким Товариство було визначено балансоутримувачем житлових будинків № 16-Б та № 16-В по вул. Ернста, що входять до складу житлового комплексу з вбудовано-прибудованими приміщеннями обслуговування та паркінгами разом з об'єктами комунального призначення.

Специфікою послуг надання в користування технічних приміщень для розміщення телекомунікаційного обладнання та використання технологічних мереж є те, що кожний окремий споживач (оператор, провайдер), який має намір надавати послуги доступу до мережі Інтернет мешканцям (власникам, орендарям) приміщень у Житловому будинку, не може отримати ці послуги від іншого суб'єкта господарювання, ніж у ТОВ «Кадетський Гай», оскільки лише Товариство надає в користування зазначені технічні приміщення. Крім того, надання зазначеної послуги неможливе без використання відповідної прибудинкової території та інших місць загального користування, а також внутрішньобудинкових систем, які знаходяться на балансі ТОВ «Кадетський Гай», згідно з рішенням Солом'янської районної у місті Києві ради від 21.07.2010 № 533.

Отже, відповідно до абзацу другого частини першої статті 12 Закону України «Про захист економічної конкуренції», ТОВ «Кадетський Гай» має ознаки суб'єкта господарювання, що займає монопольне (домінуюче) становище на ринку послуг із надання в користування технічних (нежитлових) приміщень для розміщення телекомунікаційних мереж, обладнання та технічних засобів телекомунікацій у межах будинку, що знаходиться за адресою: м. Київ, вул. Ернста, 16-В, управління яким здійснює ТОВ «Кадетський Гай».

Відповідно до частини шостої статті 31 Закону України «Про телекомунікації» (у редакції, яка була чинна на момент вищезазначених звернень ТОВ «Ай Ті Нет» до ТОВ «Кадетський Гай»), суб'єкти господарювання, які здійснюють будівництво телекомунікаційних мереж загального користування, можуть установлювати в приміщеннях, що їм належать на правах найму, телекомунікаційне обладнання, використовувати дахи будинків і технічні приміщення для встановлення антен та необхідного обладнання на підставі договору з власником приміщення.

Листом від 10.08.2017 № 214 ТОВ «Кадетський Гай» повідомило Відділенню, що Товариство розглянуло вищезазначені звернення ТОВ «Ай Ті Нет» по суті та надало відповіді на них листами від 10.05.2017 № 154/1 та від 30.05.2017 № 190 (на листи від 24.04.2017 № 11/01-15 та від 29.05.2017 № 13/01-15 відповідно).

Разом з тим, за інформацією ПАТ «Укрпошта», наданою листом від 29.08.2017 № 1853-М-5852 (вх. Відділення від 01.09.2017 № 01-11-2373), лист ТОВ «Ай Ті Нет» від 29.05.2017 № 13/01-15 (штрихкодівий ідентифікатор № 0311008613287) було вручено уповноваженому на одержання пошти ТОВ «Кадетський Гай» за довіреністю, Гончарук Є.П., тільки **09.06.2017**.

Отже, з огляду на те, що ТОВ «Кадетський Гай» отримало зазначений лист ТОВ «Ай Ті Нет» 09.06.2017, Товариство не могло розглянути вказане звернення ТОВ «Ай Ті Нет» та надати відповідь на нього **30.05.2017**, як воно повідомило Відділенню, та має ознаки приховування факту залишення повторного звернення ТОВ «Ай Ті Нет» щодо наміру отримати в користування нежитлові приміщення для розміщення його телекомунікаційного обладнання з метою надання телекомунікаційних послуг мешканцям Житлового будинку, чим створило останньому необґрунтовані перешкоди доступу на відповідний ринок.

Крім того, ТОВ «Кадетський Гай» не надало до Відділення жодних підтвердних документів щодо **направлення** Товариством листа від 10.05.2017 № 154/1 та від 30.05.2017 № 190 на адресу ТОВ «Ай Ті Нет» (рекомендоване повідомлення про вручення поштового відправлення, розписка в одержанні тощо) та **отримання** їх останнім.

З метою всебічного та об'єктивного дослідження зазначеного питання, спеціалістами Відділення було взято пояснення у посадових осіб ТОВ «Кадетський Гай» (згідно службових доручень від 13.09.2017 № 36-СД, № 37-СД та № 38-СД).

Так, відповідно до протоколу надання пояснень посадовими особами ТОВ «Кадетський Гай» від 14.09.2017 встановлено, зокрема, що лист ТОВ «Ай Ті Нет» від 29.05.2017 № 13/01-15 було зареєстровано ТОВ «Кадетський Гай» за вхідними реквізитами б/д № 15-А, тобто без зазначення дати отримання цього листа.

Директор ТОВ «Кадетський Гай» Трач С.С. повідомив, що враховуючи аналогію відповіді на попередній лист ТОВ «Ай Ті Нет», лист ТОВ «Ай Ті Нет» від 29.05.2017 № 13/01-15 було розглянуто та надано відповідь на нього протягом 1-2 днів.

Крім того, листом від 15.09.2017 № 221 (вх. Відділення від 18.09.2017 № 01-11-2565) ТОВ «Кадетський Гай» повідомило Відділенню, що воно **не веде журнали реєстрації вхідної та вихідної кореспонденції**.

Разом з тим, листом від 15.09.2017 № 221 ТОВ «Кадетський Гай» надало до Відділення копію звернення ПрАТ «Київстар» від 08.08.2017 № 18107/05 щодо укладення договору про розміщення його телекомунікаційного обладнання у технічних приміщеннях Житлового будинку та листа Товариства від 16.08.2017 № 217, яким воно запропонувало ПрАТ «Київстар» в найкоротший термін направити свого **представника** та пропозиції для спільного обговорення та узгодження співпраці.

При цьому, у листах-відповідях ТОВ «Кадетський Гай» на аналогічні звернення ТОВ «Ай Ті Нет» щодо наміру надавати телекомунікаційні послуги мешканцям Житлового будинку, які за непідтвердженими даними направлялись Товариством, пропозиція щодо направлення представника була відсутня.

Отже, з огляду на порушені у Заяві питання про наміри ТОВ «Ай Ті Нет» щодо надання телекомунікаційних послуг мешканцям Житлового будинку (викладені у його зверненнях до ТОВ «Кадетський Гай» листами від 24.04.2017 № 11/01-15 та від 29.05.2017 № 13/01-15), встановлені обставини у їх сукупності можуть свідчити про створення ТОВ «Кадетський Гай» перешкод доступу ТОВ «Ай Ті Нет» на ринок надання телекомунікаційних послуг мешканцям Житлового будинку.

Статтею 13 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що 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.

Зловживанням монопольним (домінуючим) становищем на ринку є, зокрема, створення перешкод доступу на ринок чи усунення з ринку продавців, покупців, інших суб'єктів господарювання.

Зловживання монопольним становищем на ринку забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

Таким чином, дії ТОВ «Кадетський Гай», які полягають у ненаданні ТОВ «Ай Ті Нет» належного доступу до технічних (нежитлових) приміщень Житлового будинку для розміщення телекомунікаційних мереж, обладнання та технічних засобів телекомунікацій у межах цього будинку, містять ознаки порушення, передбаченого частиною першою статті 13 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку послуг надання в користування технічних (нежитлових) приміщень для розміщення телекомунікаційної мережі, обладнання та технічних засобів телекомунікацій в межах житлового будинку за адресою: м. Київ, вул. Ернста, 16-В, що може призвести до обмеження конкуренції на

ринку та ущемлення інтересів споживачів цих послуг, які були б неможливими за умов існування значної конкуренції на ринку.

При цьому, слід зазначити, що 04.06.2017 набув чинності Закон України «Про доступ до об'єктів будівництва, транспорту, електроенергетики з метою розвитку телекомунікаційних мереж» (надалі – Закон), у зв'язку з чим було внесено зміни, зокрема, до статті 31 Закону України «Про телекомунікації».

Відповідно до частини третьої статті 31 Закону України «Про телекомунікації» (у редакції від 04.06.2017), доступ до елементів інфраструктури об'єктів будівництва, транспорту, електроенергетики, кабельної каналізації електрозв'язку, будинкової розподільної мережі здійснюється оператором або провайдером телекомунікацій відповідно до Закону України «Про доступ до об'єктів будівництва, транспорту, електроенергетики з метою розвитку телекомунікаційних мереж».

Згідно з частиною четвертою статті 31 Закону України «Про телекомунікації», встановлення (розміщення) технічних засобів телекомунікацій, споруд електрозв'язку на елементах інфраструктури об'єктів будівництва, транспорту, електроенергетики, кабельної каналізації електрозв'язку, будинкової розподільної мережі, до яких отримано доступ, здійснюється на підставі проектної документації з доступу.

Відповідно до частини першої статті 16 Закону, доступ до інфраструктури об'єкта доступу здійснюється на підставі договору з доступу між власником інфраструктури об'єкта доступу та замовником, що укладається відповідно до законодавства з урахуванням особливостей, встановлених цим Законом.

Згідно з частиною другою статті 16 Закону, укладення договору з доступу здійснюється після видачі замовнику технічних умов з доступу та погодження власником інфраструктури об'єкта доступу проектної документації з доступу.

Підставою для укладення договору з доступу є письмове звернення замовника, підписане уповноваженою належним чином його посадовою особою (представником), до якого додаються два примірники таких документів:

- 1) проектна документація з доступу до інфраструктури об'єкта доступу (засвідчені замовником фотокопії проектної документації з доступу);
- 2) проект договору з доступу.

Як встановлено у ході розгляду Заяви з порушених у ній питань, ТОВ «Ай Ті Нет» втретє звернулось до ТОВ «Кадетський Гай» листом від 21.08.2017 № 35, у відповідь на який листом від 07.09.2017 № 221 Товариство запропонувало ТОВ «Ай Ті Нет» направити свого **представника** для спільного обговорення пропозицій та узгодження співпраці.

Разом з тим, зазначена відповідь ТОВ «Кадетський Гай», з огляду на приписи статті 16 Закону, не відображає конкретних дій та вимог, необхідних для отримання ТОВ «Ай Ті Нет» технічних умов з доступу та погодження проектної документації з доступу, та враховуючи попередньо встановлені обставини, а також те, що наразі у Відділення відсутня інформація про видачу технічних умов з доступу, погодження проектної документації з доступу та укладення відповідного договору з доступу, свідчить про те, що дії Товариства, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, не припинено.

Враховуючи наведене, з метою усунення причин виникнення вищезазначеного порушення і умов, що йому сприяють, на підставі статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», керуючись статтею 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України надає наступні обов'язкові для розгляду

РЕКОМЕНДАЦІЇ:

Товариству з обмеженою відповідальністю «Кадетський Гай» (ідентифікаційний код 37147594) припинити дії, які містять ознаки порушення, передбаченого частиною першою статті 13 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді

зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку послуг надання в користування технічних (нежитлових) приміщень для розміщення телекомунікаційної мережі, обладнання та технічних засобів телекомунікацій в межах житлового будинку за адресою: м. Київ, вул. Ернста, 16-В, шляхом забезпечення належного доступу до інфраструктури вказаного житлового будинку для надання суб'єктами господарювання телекомунікаційних послуг мешканцям та орендарям приміщень у цьому житловому будинку.

Про результати розгляду рекомендацій необхідно письмово повідомити Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України **протягом 10 календарних днів** з дня їх отримання, з наданням підтвердних документів.

Відповідно до частини другої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду органами чи особами, яким вони надані.

Звертаємо увагу, що відповідно до частини третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за умов 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 необхідних заходів для усунення наслідків порушення, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається, а розпочате провадження закривається.

**Голова адміністративної колегії -
голова відділення**

О. Хмельницький