



ВЫСШИЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации

№ 2393/11

Москва

6 сентября 2011 г.

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в составе:

председательствующего – Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации Иванова А.А.;

членов Президиума: Амосова С.М., Андреевой Т.К.,
Валявиной Е.Ю., Витрянского В.В., Гвоздилиной О.Ю., Дедова Д.И.,
Исайчева В.Н., Козловой О.А., Першутова А.Г., Сарбаша С.В.,
Слесарева В.Л., Юхнея М.Ф. –

рассмотрел заявления открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» и Федеральной антимонопольной службы о пересмотре в порядке надзора решения Арбитражного суда города Москвы от 05.05.2010 по делу № А40-6002/10-154-15, постановления Девятого арбитражного апелляционного суда от 23.09.2010 и постановления Федерального арбитражного суда Московского округа от 17.01.2011 по тому же делу.

В заседании приняли участие представители:

Официальный сайт Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации: <http://www.arbitr.ru/>
(информация о движении дела, справочные материалы и др.).

от заявителя – открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» – Андреев И.А., Боровинский С.Е., Пивоварова М.Б., Шелихова Н.В.;

от заявителя – Федеральной антимонопольной службы – Заева Е.А., Наволокова М.С., Плиев Р.Р.;

от открытого акционерного общества междугородной и международной электрической связи «Ростелеком» (правопреемника открытого акционерного общества «Центральная телекоммуникационная компания») – Вирясов А.Г., Музыка М.В., Пархоменко Д.А., Поликарпова В.В., Смирнов И.Г.

Заслушав и обсудив доклад судьи Гвоздилиной О.Ю., а также объяснения представителей участвующих в деле лиц, Президиум установил следующее.

Открытое акционерное общество «Центральная телекоммуникационная компания» (далее – общество «ЦентрТелеком») обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением о признании недействительными решения и предписания Федеральной антимонопольной службы (далее – ФАС России) от 19.10.2009 по делу № 1 10/160-09 о нарушении обществом пунктов 3, 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

К участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечены открытое акционерное общество «Акционерная компания «Центральный научно-исследовательский институт систем управления» (далее – общество «АК ЦНИИСУ»), общество с ограниченной ответственностью «СЦС Совинтел» (далее – общество «СЦС Совинтел»), правопреемником которого в настоящее время является открытое акционерное общество «Вымпел-Коммуникации» (далее – общество «ВымпелКом»).

Решением Арбитражного суда города Москвы от 05.05.2010 заявленные требования удовлетворены.

Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 23.09.2010 решение суда первой инстанции оставлено без изменения.

Федеральный арбитражный суд Московского округа постановлением от 17.01.2011 решение суда первой инстанции и постановление суда апелляционной инстанции оставил без изменения.

В заявлениях, поданных в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, о пересмотре указанных судебных актов в порядке надзора ФАС России и общество «ВымпелКом» просят их отменить, ссылаясь на неправильное применение судами норм права, и принять по делу новый судебный акт об отказе в удовлетворении требования общества «ЦентрТелеком».

Президиум по ходатайству о процессуальном правопреемстве в соответствии со статьей 48 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации произвел замену общества «ЦентрТелеком» на открытое акционерное общество междугородной и международной электрической связи «Ростелеком» (далее – общество «Ростелеком»).

В отзыве на заявления общество «Ростелеком» просит обжалуемые судебные акты оставить без изменения.

Проверив обоснованность доводов, изложенных в заявлениях, отзыве на них и выступлениях присутствующих в заседании представителей участвующих в деле лиц, Президиум считает, что оспариваемые судебные акты отмене не подлежат ввиду следующего.

Между обществом «СЦС Совинтел», обладающим лицензиями на право оказания услуг местной телефонной связи на территории Тульской, Орловской и Воронежской областей и являющимся оператором междугородной и международной телефонной связи, оператором внутризоновой телефонной связи на территории субъектов Российской Федерации Центрального федерального округа, и обществом

«ЦентрТелеком», занимающим существенное положение в сети связи общего пользования и являющимся оператором местной телефонной связи, внутризоновой телефонной связи на территории названных субъектов Российской Федерации, заключены договоры от 01.10.2006 № 968950, от 01.09.2006 № 001/06-П, от 27.10.2006 № 02-07/41 о присоединении сети общества «СЦС Совинтел» к сети общества «ЦентрТелеком» (далее – договоры).

Пунктами 1.1 – 1.3 договоров определено, что общество «ЦентрТелеком» оказывает обществу «СЦС Совинтел» оплачиваемую услугу присоединения к сети местной телефонной связи на местном уровне присоединения, при этом стороны оказывают друг другу услуги по пропуску трафика.

В договоры включен пункт 2.2.9, обязывающий общество «СЦС Совинтел» осуществлять пропуск трафика на сеть общества «ЦентрТелеком» только с номеров диапазона нумерации, закрепленного в установленном нормативными правовыми актами порядке за сетью общества «СЦС Совинтел», а также за сетями операторов, присоединенных к сети связи этого общества, при наличии соответствующего права присоединения сетей связи данных операторов, указанного в лицензии общества «СЦС Совинтел».

Общество «СЦС Совинтел» в 2008 году обращалось к обществу «ЦентрТелеком» с предложением, касающимся обеспечения возможности пропускать трафик присоединенного к нему оператора связи общества «АК ЦНИИСУ», однако получило отказ.

В 2009 году общество «СЦС Совинтел» предложило обществу «ЦентрТелеком» исключить из договоров пункт 2.2.9 со ссылкой на то, что он не позволяет обществу «СЦС Совинтел» оказывать услуги присоединения и услуги по пропуску трафика в пользу других операторов связи, а также оказывать услуги внутризоновой телефонной связи в тех случаях, когда оборудование абонентов подключено к сети местной связи

общества «ЦентрТелеком». При этом общество «СЦС Совинтел» указало, что необходимость исключения названного пункта из договоров обусловлена началом эксплуатации собственных сетей фиксированной зоной связи.

Решением ФАС России от 19.10.2009 общество «ЦентрТелеком» признано нарушившим пункт 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции при совершении действий по отказу от внесения в договоры присоединения на местном уровне изменений, касающихся снятия ограничений по пропуску трафика от сети общества «СЦС Совинтел» с задействованием строго определенного ресурса нумерации, а также пункт 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции – по отказу в пропуске трафика общества «АК ЦНИИСУ» через сеть общества «СЦС Совинтел» на сеть общества «ЦентрТелеком» на основании договора от 01.10.2006 № 968950.

ФАС России предписанием от 19.10.2009 обязала общество «ЦентрТелеком» исключить из договоров пункт 2.2.9, а также внести в договор от 01.10.2006 № 968950 изменения в части закрепления в матрице по пропуску трафика, в технических условиях присоединения возможности пропуска на сеть общества «ЦентрТелеком» трафика, исходящего с номеров диапазона нумерации, закрепленного за операторами связи, сети которых присоединены к сети общества «СЦС Совинтел».

Указанные акты ФАС России общество «ЦентрТелеком» обжаловало в арбитражный суд.

Суды первой, апелляционной и кассационной инстанций, удовлетворяя требования общества «ЦентрТелеком», сочли недоказанными доминирующее положение названного общества, а также наличие злоупотреблений с его стороны и указали, что требуемое обществом «СЦС Совинтел» подключение не определено нормативными актами как обязательное. Суды пришли к выводу, что ФАС России не

доказала экономическую необоснованность поведения общества «ЦентрТелеком», учитывая, что принадлежащие последнему зонные сети должны быть загружены, их загрузка должна быть оплачена. Судами отмечено, что предоставление обществу «СЦС Совинтел» более выгодных условий пропуска трафика, чем другим присоединенным к обществу «ЦентрТелеком» операторам, повлечет дискриминацию последних, а общество «ЦентрТелеком», являясь оператором, занимающим существенное положение в сети связи общего пользования, обязано заключать аналогичные договоры на одинаковых условиях.

Согласно части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, – признается доминирующим.

В силу положений части 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги общедоступной электросвязи отнесены к сфере деятельности естественных монополий. Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.10.2005 № 637 «О государственном регулировании тарифов на услуги общедоступной электросвязи и общедоступной почтовой связи» утвержден Перечень услуг общедоступной электросвязи и общедоступной почтовой связи, государственное регулирование тарифов на которые на внутреннем рынке Российской Федерации осуществляет Федеральная служба по тарифам. В названный перечень в том числе вошли: предоставление доступа к сети местной телефонной связи независимо от типа абонентской линии (проводная линия или радиолиния) сети фиксированной телефонной связи; предоставление местного телефонного соединения абоненту (пользователю) сети фиксированной телефонной связи для передачи голосовой информации, факсимильных сообщений и данных (кроме таксофонов); предоставление внутризонального телефонного соединения абоненту (пользователю) сети фиксированной телефонной

связи для передачи голосовой информации, факсимильных сообщений и данных.

Общество «ЦентрТелеком» 18.12.2002 включено в реестр субъектов естественных монополий в области связи, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль.

Оказание услуг общедоступной электросвязи субъектом естественной монополии неразрывно связано с оказанием услуг присоединения и пропуска трафика, на рынке которых ФАС России установлено доминирующее положение общества «ЦентрТелеком». Присоединение сетей электросвязи к сетям электросвязи оператора, занимающего существенное положение в сети связи общего пользования, осуществляется для их взаимодействия по пропуску трафика, что обеспечивает предоставление телефонного соединения абонентам сети фиксированной телефонной связи.

Общество «ЦентрТелеком» 21.10.2005 включено в реестр операторов, занимающих существенное положение в сети связи общего пользования.

Вместе с тем суды правомерно исходили из того, что ФАС России не доказала, что обществом «ЦентрТелеком» допущено злоупотребление доминирующим положением.

Исходя из статьи 10 Закона о защите конкуренции не являются навязыванием невыгодных для контрагента условий договора, случаи, когда такие условия являются экономически или технологически обоснованными и (или) прямо предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации.

Согласно абзацу второму пункта 3 статьи 19 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Закон о связи) операторы, занимающие существенное положение в сети связи общего пользования, на основе правил присоединения сетей электросвязи и их взаимодействия устанавливают условия присоединения других сетей электросвязи к своей

сети электросвязи в части использования сетевых ресурсов и пропуска трафика, включающие в себя общие технические, экономические, информационные условия, а также условия, определяющие имущественные отношения.

В силу абзаца седьмого пункта 3 статьи 19 Закона о связи при вводе в действие новых средств связи, внедрении новых технологических решений в своей сети электросвязи, выводе из эксплуатации или модернизации устаревших средств связи, что существенно влияет на условия присоединения других сетей электросвязи и пропуска трафика по сети электросвязи оператора, занимающего существенное положение в сети связи общего пользования, указанный оператор связи вправе установить новые условия присоединения других сетей электросвязи к своей сети в порядке, предусмотренном данной статьей.

Между тем исходя из положений абзаца второго пункта 1 статьи 19 Закона о связи оператор, занимающий существенное положение в сети связи общего пользования, в целях обеспечения недискриминационного доступа на рынок услуг связи в сходных обстоятельствах обязан устанавливать равные условия присоединения сетей электросвязи и пропуска трафика для операторов связи, оказывающих аналогичные услуги, а также предоставлять информацию и оказывать этим операторам связи услуги присоединения и услуги по пропуску трафика на тех же условиях и того же качества, что и для своих структурных подразделений и (или) аффилированных лиц.

В настоящем деле не имеется материалов, свидетельствующих о создании обществом «ЦентрТелеком» неравных условий присоединения сетей электросвязи и пропуска трафика для общества «СЦС Совинтел» по сравнению с иными операторами связи.

При названных обстоятельствах нельзя признать, что с учетом технологических и экономических обоснований результатом действий общества являются или могут являться недопущение, ограничение,

устранение конкуренции и ущемление интересов других лиц, в том числе общества «СЦС Совинтел», и эти действия являются виновными.

Таким образом, действия общества «ЦентрТелеком» неправомерно квалифицированы ФАС России как злоупотребление доминирующим положением по пунктам 3 и 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 303, пунктом 1 части 1 статьи 305, статьей 306 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации

ПОСТАНОВИЛ:

решение Арбитражного суда города Москвы от 05.05.2010 по делу № А40-6002/10-154-15, постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 23.09.2010 и постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 17.01.2011 по тому же делу оставить без изменения.

Заявления открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» и Федеральной антимонопольной службы оставить без удовлетворения.

Председательствующий

А.А. Иванов