

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

Исх. № 553-06 от 05.02.2013

РЕШЕНИЕ

г. Ульяновск

Резолютивная часть решения объявлена 22.01.2013

В полном объеме решение изготовлено 05.02.2013

Дело № 9228/06-2012

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель комиссии - заместитель руководителя управления., члены комиссии: главный специалист-эксперт, ведущий специалист-эксперт, рассмотрев материалы дела № 9228/06-2012, возбужденного по признакам нарушения открытым акционерным обществом «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в стимулировании (проведении акции «Бонус за входящие») абонентов своей сети в сторону увеличения входящих вызовов со стороны других операторов связи, в том числе открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ОАО «МТС»), при том, что входящие вызовы от сети ОАО «МТС» оплачиваются ОАО «МТС» ОАО «СМАРТС» как услуги интерконнекта (присоединения) (по заявлению ОАО «МТС»)...

УСТАНОВИЛА:

В Ульяновское УФАС России поступило заявление ОАО «МТС», в лице филиала в Ульяновской области, (исх. № П10/0165и от 05.10.2012, вх. № 8939 от 11.10.2012) на действия ОАО «СМАРТС», выразившиеся в воздействии на потребителей услуг подвижной радиотелефонной связи путем проведения акции «Бонус за входящие».

Как следует из заявления, проводя акцию «Бонус за входящие» на территории Ульяновской области, ОАО «СМАРТС» стимулирует спрос на услуги своей сети, провоцируя активность абонентов в сторону увеличения входящих вызовов со стороны других операторов связи, что приводит к увеличению дохода ОАО «СМАРТС» от услуги по пропуску трафика. Так, в период с декабря 2011 года по май 2012 года на территории Ульяновской области наблюдались резкие увеличения объемов исходящего трафика с сети связи ОАО «МТС» на сеть связи ОАО «СМАРТС», в результате чего ОАО «МТС» понесло дополнительные затраты на оплату ОАО «СМАРТС» услуг по пропуску трафика. ОАО «МТС» предполагает, что всплеск объема исходящего трафика на номера абонентов ОАО «СМАРТС» связан с введением ОАО «МТС» в коммерческую эксплуатацию в указанный период экономически выгодных тарифов, позволяющих абонентам злоупотреблять исходящей связью, с целью дальнейшего получения прибыли в рамках акции ОАО «СМАРТС» «Бонус за входящие».

Между ОАО «МТС» и ОАО «СМАРТС» заключен договор от 29.01.2010 № 01-03-01-13 (№ D1000744) о присоединении. В соответствии с дополнительным соглашением № 8 от 31.01.2012 к указанному договору цена на услуги по пропуску трафика (услуга зонного завершения вызова на нумерацию в коде DEF, включая голосовой, сигнальный трафик и короткие сообщения (SMS), предоставляемые ОАО «СМАРТС») устанавливается с 01.01.2012 в размере 1 руб. 00 коп. за одну минуту пропущенного трафика без учета НДС.

ОАО «МТС» считает, что действия ОАО «СМАРТС» по проведению акции «Бонус за входящие» выходят за рамки обычаев делового оборота, требований добропорядочности, разумности и справедливости. Действия ОАО «СМАРТС» по введению для своих абонентов акции «Бонус за входящие» причинило убытки ОАО «МТС». Так как в настоящее время указанная акция для абонентов ОАО «СМАРТС» продолжает действовать и возможно повторное причинение убытков ОАО «МТС».

По заявлению ОАО «МТС» Ульяновским УФАС России приказом от 09.11.2012 № 300 возбуждено дело № 9228/06-2012 по признакам нарушения ОАО «СМАРТС» ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции». Определением от 09.11.2012 к участию в деле привлечены: ответчик - ОАО «СМАРТС», заинтересованное лицо - ОАО «МТС». Рассмотрение дела назначено на 06.12.2012.

Определением от 06.12.2012 к участию в деле № 9228/06-2012 в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, привлечены: Ульяновский филиал открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее - Ульяновский филиал ОАО «ВымпелКом»), Поволжский филиал открытого акционерного общества «МегаФон» (далее - Поволжский филиал ОАО «МегаФон»), Ульяновский филиал закрытого акционерного общества «Нижегородская сотовая связь» (далее - Ульяновский филиал ЗАО «НСС»). Рассмотрение дела отложено и назначено на 22.01.2013.

В ходе рассмотрения дела № 9228/06-2012 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

Представитель **ОАО «МТС»** на заседаниях Комиссии 06.12.2012 и 22.01.2013 поддержал доводы, изложенные в заявлении. В

дополнительном пояснении по делу ОАО «МТС» (исх. № П 10-06/0003и от 21.01.2013, вх. № 401 от 21.01.2013) сообщило, что общее количество номеров абонентов ОАО «МТС», генерирующих трафик, составляет 720. К примеру, на одно физическое лицо было оформлено 125 телефонных номеров. Генерация исходящего трафика осуществлялась абонентами ОАО «МТС» только на номера сети ОАО «СМАРТС», на номера сетей других операторов мобильной связи Ульяновской области исходящие вызовы, а также какие-либо другие услуги связи, не оказывались. Данные по генерации исходящего трафика абонентами ОАО «МТС» на номера сети ОАО «СМАРТС» обществом оформлены в табличной форме, приложенной к заявлению. Как правило, абоненты-генераторы ОАО «СМАРТС» выбирали для обслуживания тарифный план «Ultra», в соответствии с которым абоненту предоставлялся трафик 2000 мин. в месяц за абонентскую плату 929 руб. Абонентская плата списывалась ежедневно в размере 1/31 от её стоимости, но 2000 минутный объём трафика абонент мог использовать за любое количество дней, чем и пользовались абоненты-генераторы, подключая на конференц-связь большое количество вызываемых номеров сети ОАО «СМАРТС» и расходуя 2000 минутный лимит за 1-3 дня. Для примера, ОАО «МТС» представляет сведения о телефонных соединениях по трём номерам трёх разных абонентов, на каждом из которых зарегистрировано большое количество телефонных номеров, с которых осуществлялась генерация «пустого» трафика на сеть ОАО «СМАРТС».

Тарифный план «Ultra» был закрыт для подключения абонентов ОАО «МТС» Ульяновской области с 05.05.2012. С этого момента генерация трафика на сеть ОАО «СМАРТС» резко пошла на спад.

ОАО «МТС» от генерации трафика по указанным 720 телефонным номерам, понесло убытки в сумме 1 010 585 руб., которые рассчитаны по формуле: затраты ОАО «МТС» на оплату трафика на сеть ОАО «СМАРТС» (интерконнект) минус начисления абонентов ОАО «МТС» согласно тарифному плану. При этом, ОАО «СМАРТС» не представило доказательств того, что для реализации программы «Бонус за входящие» задействованы собственные денежные средства, и что общество понесло на её организацию какие-либо расходы кроме рекламных. Выплаты абонентам ОАО «СМАРТС» в рамках программы «Бонус за входящие» осуществлялись исключительно из полученных ОАО «СМАРТС» доходов по договору присоединения сетей связи.

Кроме того, одним из условий программы «Бонус за входящие» является возможность абонентов ОАО «СМАРТС» не только тратить полученные в рамках акции бонусы на любые услуги связи, в том числе развлекательные сервисы, но и снимать их наличными денежными средствами со своего счета.

Таким образом, проведение программы «Бонус за входящие» приносит выгоду ОАО «СМАРТС» за счет увеличения входящих вызовов сети ОАО «МТС» и предоставляет ОАО «СМАРТС» преимущество по сравнению с другими операторами связи.

В письменных пояснениях **ОАО «СМАРТС»** (исх. № 01/529 от 03.12.2012, вх. № 10395 от 03.12.2012) и на заседаниях Комиссии 06.12.2012 и 22.01.2013 представителем общества пояснено, что внедрение программы «Бонус за входящие» ОАО «СМАРТС» осуществлено с целью повышения активности абонентов и увеличения объема услуг мобильной связи, при этом интересы других операторов не ущемляются, не проводится незаконной деятельности и не происходит злоупотребление правом. Абоненты общества получают услугу мобильной связи, оплачивают их первоначальным платежом при подключении и пополняют счет в процессе потребления услуг связи. Абоненты, принявшие участие в программе «Бонус за входящие», получают денежные бонусы за входящие звонки с телефонов других операторов мобильной связи. Размер получаемого бонуса пропорционален количеству длительности минут принятых звонков. ОАО «СМАРТС» ориентировано на сегмент социально малозащищенных граждан. Программа «Бонус за входящие» позволяет многим жителям г. Ульяновска за счет начисления бонусов за входящие вызовы вообще не платить за связь. Отмена подобной программы привела бы к существенному ухудшению финансового положения тысяч малообеспеченных ульяновцев.

В соответствии со ст. 54 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» плата за входящую связь предусмотрена только для отдельных случаев. При этом многие операторы начисляют абонентам бонусы разного вида, и это не нарушает положения ст. 779 Гражданского кодекса Российской Федерации (договор возмездного оказания услуг) и не квалифицируется как оплата, осуществляемая оператором своим абонентам за услуги, которые сам же и оказывает. Программа «Бонус за входящие» действует аналогично. Кроме того, подобные программы широко применяются другими операторами мобильной связи. ОАО «Мегафон» в Республике Коми предоставляет услугу «Входящий бонус», которая позволяет накапливать бонусы за входящие вызовы от абонентов других GSM-операторов. ОАО «ВымпелКом» («Билайн») в Новосибирской области проводило акцию «Бонус за входящие», по которой за каждую минуту входящего трафика с номеров других GSM-операторов абоненту начисляется бонус в размере 0,75 руб. ОАО «МТС» проводило в 2011 году в Новосибирской области акцию «Бонус за входящие», по которой за каждую минуту входящего трафика с номеров других GSM-операторов абоненту начисляется бонус в размере 0,60 руб. ЗАО «НСС» в Ульяновской области на тарифном плане «Универ» начисляет абонентам бонусы за входящие вызовы с мобильных и городских номеров по 0,45 руб. за каждую полную минуту. Таким образом, каждый оператор мобильной связи в соответствии со своими текущими целями и задачами, конкурентной обстановкой и положением на рынке проводит маркетинговые акции, в том числе и программы начисления бонусов за входящие звонки. Проведение таких программ ни в коей мере не нарушает обычаи делового оборота и не является актом недобросовестной конкуренции.

Кроме того, в заявлении ОАО «МТС» утверждает, что действия ЗАО «СМАРТС» по стимулированию своих абонентов на увеличение объема входящих вызовов направлены на получение преимуществ ОАО «СМАРТС». Однако, исходящие вызовы на номера ОАО «СМАРТС» совершаются из сетей всех операторов по действующим тарифам, вследствие чего происходит рост потребляемых услуг у всех операторов с соответствующим ростом выручки у всех участников рынка мобильной связи. При этом, на фоне снижающейся выручки ОАО «СМАРТС», связанной с поддержанием низкорентабельных тарифов для малообеспеченных граждан, выручка компании ОАО «МТС» постоянно растёт.

Таким образом, в действиях ОАО «СМАРТС» не содержатся признаки недобросовестной конкуренции, а ОАО «МТС» не привело ни одного примера, на основании которого можно было бы сделать вывод о том, что получаемая абонентом выгода от начисленных ОАО «СМАРТС» бонусов превосходит затраты абонента в сети ОАО «МТС» на организацию соединений.

В письменных пояснениях по делу **Ульяновского филиала ЗАО «НСС»** (исх. № 02/021 от 17.01.2013, вх. № 321 от 18.01.2013) и представителем общества на заседании комиссии по рассмотрению дела 22.01.2013 пояснено, что с 22.08.2011 введен в действие тарифный план «Универ», на котором согласно п. 1.16 Приказа генерального директора ЗАО «НСС» № 198/2 от 05.08.2011 абонентам тарифного плана «Универ» при нахождении в зоне действия Ульяновского филиала ЗАО «НСС» по факту получения входящего вызова от абонентов других операторов связи Ульяновской области длительностью 1 минута и более предоставляется скидка на услуги ЗАО «НСС» в размере 0,45 руб. с НДС за каждую полную минуту вызова. Возможность снятия бонусов в виде денежных средств полностью исключалась, использовать накопленные скидки можно было только при дальнейшем реальном потреблении услуг связи. С 01.09.2012 на основании Приказа генерального директора ЗАО «НСС» № 163 от 21.08.2012 начисление скидок по факту получения входящего вызова от абонентов других операторов было отменено. Других акций/тарифов, условиями которых являлось предоставление бонусов за входящие вызовы от абонентов других операторов связи, ЗАО «НСС» в 2010-2012 годах не проводило и не проводит. С точки зрения ЗАО «НСС», противоречащими обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости действия со стороны ОАО «СМАРТС» при проведении акции «Бонус за входящие» является не введение возможности получения абонентами как таковых бонусов за входящие вызовы, а предоставление реальной возможности обналичивания данных бонусов, т.е. возможности не только использовать начисленные бонусы для дальнейшего получения услуг связи, но и снять денежные

средства с лицевого счета абонента. Информационный посыл, который использует ОАО «СМАРТС» при рекламе данной услуги (*«Как генерировать доход с компанией «СМАРТС»?», «Получай на свой счет реальные рубли, которые можно не только потратить на любые услуги связи, в т.ч. развлекательные сервисы, но и просто снять со своего счета»*), привлекает лиц, которые злоупотребляют исходящей связью других операторов и используют ее исключительно в целях получения прибыли в виде снятых с лицевого счета ОАО «СМАРТС» денежных средств.

В письменном пояснении по делу **Ульяновского филиала ОАО «ВымпелКом»** (исх. б/н от 22.01.2013, вх. № 432 от 22.01.2013) и представителем общества на заседании комиссии по рассмотрению дела 22.01.2013 пояснено, что, по мнению ОАО «ВымпелКом», в действиях ОАО «СМАРТС» имеются нарушения ч.1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившиеся в проведении программы «Бонус за входящие» на территории Ульяновской области.

Между ОАО «ВымпелКом» (сеть Билайн) и ОАО «СМАРТС» заключен договор о присоединении от 01.09.2007 № 01-02-468. Предметом данного договора является взаимное оказание операторами связи на платной основе следующих услуг: а) услуги присоединения - деятельность, направленная на удовлетворение потребностей Сторон в организации взаимодействия сетей электросвязи, при котором становятся возможными установление соединения и передачи информации между пользователями взаимодействующих сетей электросвязи Сторон; б) услуги зоновое завершение вызова (пропуск трафика) - деятельность, направленная на обеспечение пропуска трафика от точки присоединения к пользовательскому (оконечному) оборудованию, подключенному к сети связи оператора связи, в соответствии с условиями присоединения и пропуска трафика, изложенными в договоре, схемой организации и экономическими условиями присоединения. В соответствии с п. 6.3 указанного договора учет трафика производится в целом по направлению посекундно, с последующим округлением результата до целых минут. Продолжительность каждого соединения учитывается с первой секунды его установления. Тарификации подлежат вызовы с 1 (первой) секунды с момента ответа вызываемого абонента/пользователя, до момента отбоя вызываемым или вызывающим абонентом/пользователем или оборудованием, заменяющим абонента/пользователя. Согласно условиям договора цена для ОАО «СМАРТС» (также как и цена для ОАО «ВымпелКом») на услуги по пропуску трафика (услугу зоновое завершение вызова), включая голосовой, сигнальный трафик и короткие сообщения (SMS), устанавливается в размере 0,95 руб. за одну минуту пропущенного трафика, без учета НДС. При оказании услуг по пропуску трафика присоединяющий оператор оказывает услуги присоединения присоединяемому оператору.

Согласно условиям программы «Бонус за входящие» абонентам сети ОАО «СМАРТС» предлагается получать бонусы в виде денежного вознаграждения за входящие звонки с телефонов других операторов мобильной связи. В экономическом смысле абонент, получающий бонусы, никаких действий не производит, а плата, которую он получает, рассматривается ОАО «СМАРТС» как дар, что само по себе противоречит принципам осуществления предпринимательской деятельности, установленной ст. 2 ГК РФ. Таким образом, ОАО «ВымпелКом» считает, что размер бонуса абонента ОАО «СМАРТС», активировавшего программу «Бонус за входящие» и осуществившего входящее соединение с сетью ОАО «ВымпелКом», полностью формируется из средств ОАО «ВымпелКом», уплачиваемых в адрес ОАО «СМАРТС» за межсетевое взаимодействие между операторами. Всего за время проведения ОАО «СМАРТС» программы «Бонус за входящие» в период с мая по июль 2012 года дополнительные затраты ОАО «ВымпелКом» на территории Ульяновской области по сравнению с аналогичным периодом прошлого года составили 100 235 рублей 45 копеек.

Кроме того, ОАО «ВымпелКом» считает, что особенности условий акции нарушают обычаи делового оборота, честные правила торговли и требования добросовестности, поскольку действия ОАО «СМАРТС» через механизм финансового воздействия на абонентов направлены на причинение убытков конкурентам. Например, для ОАО «ВымпелКом» - в виде необходимости повышения стоимости услуг сети «Билайн» и ухудшения условий выгодных абоненту тарифов. Такие действия направлены на снижение конкурентоспособности сети «Билайн», а не на удовлетворение потребностей клиентов ОАО «СМАРТС» в услугах связи. Кроме того, проведение ОАО «СМАРТС» подобных акций приводит к перегрузкам сетей связи.

В письменном пояснении **Поволжский филиал ОАО «МегаФон»** (исх. б/н от 21.11.2012, вх. № 10058 от 21.11.2012, исх. б/н от 15.01.2013, вх. № 176 от 15.01.2013) сообщил, что в период с 2010 по 2012 годы на территории Ульяновской области ОАО «МегаФон» не проводило акции, условиями которых является предоставление бонусов за входящие вызовы от абонентов других операторов связи («Бонус за входящие», «Входящий бонус» и т.п.). ОАО «МегаФон» полагает, что проведение ОАО «СМАРТС» на территории Ульяновской области программы «Бонус за входящие» не соответствует обычаям делового оборота и в соответствии с ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» является актом недобросовестной конкуренции. Проведение ОАО «СМАРТС» программы «Бонус за входящие» привело к всплеску исходящих вызовов (голосового трафика) с сетей сотовых операторов, в том числе ОАО «МегаФон», действующих на территории Ульяновской области на сеть связи ОАО «СМАРТС».

Между ОАО «МегаФон» и ОАО «СМАРТС» заключен договор № 176/07/01-02-396 о присоединении от 01.07.2007. Предметом договора является взаимное оказание операторами связи на платной основе услуг по присоединению собственных сетей на зоновом уровне. Согласно условиям указанного договора стоимость услуги по пропуску трафика (услуга зоновое завершение вызова, включая голосовой, сигнальный трафик и короткие сообщения (SMS) составляет 0,95 руб. за одну минуту пропущенного трафика, без учета НДС. Согласно условиям указанного договора стороны ежемесячно (расчетный период) проводят сверку оказанных друг другу услуг, по результатам которой определяется должник и подлежащая к оплате сумма как разница оказанных друг другу услуг по пропуску трафика.

В результате увеличение входящего трафика на сеть ОАО «СМАРТС» приводит к увеличению затрат ОАО «МегаФон» (и других операторов связи) в рамках взаиморасчетов за услуги зоновое завершение вызова (пропуск трафика) по договорам о присоединении сетей связи и их взаимодействии. Таким образом, ОАО «МегаФон» и другие операторы связи, оказывающие услуги подвижной связи на территории действия программы, несут прямые убытки в связи с оплатой ОАО «СМАРТС» услуг по пропуску искусственно сгенерированного трафика.

Исследовав материалы дела № 9228/06-2012, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ОАО «СМАРТС» нарушения ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции». При этом Комиссия исходит из следующего.

ОАО «СМАРТС» является оператором связи, оказывает услуги подвижной радиотелефонной связи, в том числе на территории Ульяновской области, и находится на одном товарном рынке с другими операторами связи, в том числе с ОАО «МТС», ОАО «ВымпелКом», ОАО «МегаФон» и ЗАО «НСС». От имени ОАО «СМАРТС» на территории Ульяновской области деятельность осуществляет филиал «СМАРТС-Ульяновск-GSM».

В целях полноценного оказания услуг подвижной радиотелефонной связи абонентам операторам связи необходимо осуществить присоединение сетей на зоновом уровне для оказания услуг по пропуску трафика, в том числе зоновое завершение вызова. В связи с этим между операторами связи заключены договоры о присоединении.

Согласно ст. 54 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – *Федеральный закон «О связи»*) оплате абонентом не подлежит телефонное соединение, установленное в результате вызова другим абонентом.

Таким образом, данная норма возлагает бремя расходов по завершению вызова на сеть другого оператора связи на оператора, абонент которого совершает вызов.

В соответствии с п. 34 ст. 2 Федерального закона «О связи», услуга по пропуску трафика - деятельность, направленная на удовлетворение потребности операторов связи в пропуске трафика между взаимодействующими сетями электросвязи.

Между ОАО «МТС» и ОАО «СМАРТС» заключен договор от 29.01.2010 № 01-03-01-13 (№ D1000744) о присоединении, согласно которому ОАО «СМАРТС» оказывает ОАО «МТС» услугу присоединения на зоновом уровне и услугу зоновому завершению вызова (услуга по пропуску трафика) на сеть ОАО «СМАРТС», а ОАО «МТС» их оплачивает (п. 2.1 договора). В соответствии с п. 2.2 договора ОАО «МТС» оказывает ОАО «СМАРТС» услугу присоединения на зоновом уровне и услугу зоновому завершению вызова (услуга по пропуску трафика) на сеть ОАО «МТС», а ОАО «СМАРТС» их оплачивает.

В соответствии с п. 6.2 договора о присоединении учет трафика производится в целом по направлению посекундно, с последующим округлением результата до целых минут. Продолжительность каждого соединения учитывается с первой секунды его установления. Тарификации подлежат вызовы с 1 (первой) секунды с момента ответа вызываемого абонента / пользователя, до момента отбоя вызываемым или вызывающим абонентом/пользователем или оборудованием, заменяющим абонента/пользователя.

Согласно п.п. 1.2 и 2.2 Приложения № 2 к указанному договору о присоединении и дополнительному соглашению от 31.01.2012 № 8 к указанному договору стоимость услуги по пропуску трафика составляет с 01.01.2012 – 1 руб. 00 коп. за одну минуту пропущенного трафика, без учета НДС; с 01.07.2012 – 0 руб. 95 коп. за одну минуту пропущенного трафика, без учета НДС. В соответствии с 7 разделом договора о присоединении стороны ежемесячно проводят сверку оказанных друг другу услуг пропуску трафика, по результатам которой определяется должник и подлежащая к оплате сумма как разница оказанных друг другу услуг по пропуску трафика.

В соответствии с п. 7.4.1 договора о присоединении сторона, у которой объем исходящего трафика на технические средства другой стороны меньше объемов аналогичного исходящего трафика другой стороны, готовит акт зачета взаимных требований.

Аналогичные условия оказания услуг и расчетов за услуги зоновому завершению вызова (пропуск трафика) установлены в договорах о присоединении, заключенных между ОАО «СМАРТС» и ОАО «ВымпелКом» от 01.09.2007 № 01-02-468; между ОАО «СМАРТС» и ОАО «МегаФон» от 01.07.2007 № 176/07/01-02-396.

Увеличение количества входящих вызовов с номерных емкостей, принадлежащих другим операторам, влечет увеличение количества трафика, пропускаемого посредством присоединяющего оператора. Оборудование, образующее точку присоединения, в таком случае используется не только в интересах присоединяемого оператора. Трафик перемещается в обоих направлениях. Если трафик исходит из сети присоединяемого оператора и завершается на сети связи присоединяющего оператора, то у присоединяемого оператора возникает обязанность уплатить присоединяющему оператору плату за завершение вызова.

Следовательно, оператор связи (ОАО «СМАРТС», ОАО «МТС», ОАО «ВымпелКом» и др.) по договору о присоединении получит тем больше доход, чем больше на его сеть будет осуществлено входящих вызовов с сети другого (других) оператора связи.

Приказом от 04.10.2010 № 545 генерального директора ОАО «СМАРТС» в целях увеличения абонентской базы и валовой выручки предприятия для абонентов тарифной линейки (Ё) («Ё» и «ё лайт») филиала «СМАРТС-Ульяновск-GSM» на территории Ульяновской области введена с 21.10.2010 программа «Ядр(ё)ный бонус». С 25.10.2010 ОАО «СМАРТС» (приказ от 15.10.2010 № 565 генерального директора ОАО «СМАРТС») ввело в действие программу «Бонус за входящие». Приказом от 18.02.2011 № 88 генерального директора ОАО «СМАРТС» указанная программа для абонентов тарифов «Все просто!», «Общаться легко!», «ТОП Лидер», «Вкусный», «Витамин С», «Тройная удача», «ВСЕ включено» в филиале «СМАРТС-Ульяновск-GSM» введена с **25.02.2011**. В рамках данных программ абонентам ОАО «СМАРТС» предоставляется бонус за входящие вызовы, принятые им при нахождении в домашнем регионе, кроме входящих внутрисетевых вызовов своего региона. При этом сумма корректировки начислений зависела от количества суток, прошедших с момента активации SIM-карты: 0,10 руб. с НДС за каждую полную минуту накопленного за расчетный период входящего трафика для абонентов, с момента первичной активации SIM-карты в сети которых прошло не менее 90 дней; 0,15 руб. с НДС за каждую полную минуту накопленного за расчетный период входящего трафика для абонентов, с момента первичной активации SIM-карты в сети которых прошло от 91 до 180 дней включительно; 0,20 руб. с НДС за каждую полную минуту накопленного за расчетный период входящего трафика для абонентов, с момента первичной активации SIM-карты в сети которых прошло более 180 дней.

Приказом от 09.12.2011 № 627 генерального директора ОАО «СМАРТС» программа «Ядр(ё)ный бонус» закрыта. С 01.01.2012 для абонентов тарифной линейки (Ё) («Ё» и «ё лайт» и т.д.) филиала «СМАРТС-Ульяновск-GSM» открыта возможность подключения к программе «Бонус за входящие».

В целях повышения лояльности абонентов, сокращения оттока абонентской базы и стимулирование доходов в рамках межсетевого взаимодействия приказом от 24.11.2011 № 600 генерального директора ОАО «СМАРТС» с 01.01.2012 введена в действие на постоянной основе без срока действия программа «Бонус за входящие» в новой редакции. Согласно указанному приказу сумма кредитовой корректировки за каждую полную минуту накопленного за расчетный период входящего трафика составляет: 0,10 руб. с НДС за каждую полную минуту накопленного за расчетный период входящего трафика, при условии, что объем входящего трафика за расчетный период составляет до 249 минут включительно; 0,15 руб. с НДС за каждую полную минуту накопленного за расчетный период входящего трафика, при условии, что объем входящего трафика за расчетный период составляет от 250 до 499 минут включительно; 0,20 руб. с НДС за каждую полную минуту накопленного за расчетный период входящего трафика, при условии, что объем входящего трафика за расчетный период составляет от 500 до 749 минут включительно; 0,25 руб. с НДС за каждую полную минуту накопленного за расчетный период входящего трафика, при условии, что объем входящего трафика за расчетный период составляет от 750 до 999 минут включительно; 0,30 руб. с НДС за каждую полную минуту накопленного за расчетный период входящего трафика, при условии, что объем входящего трафика за расчетный период составляет от 1000 до 1999 минут включительно; 0,40 руб. с НДС за каждую полную минуту накопленного за расчетный период входящего трафика, при условии, что объем входящего трафика за расчетный период составляет от 2000 до 2999 минут включительно; 0,50 руб. с НДС за каждую полную минуту накопленного за расчетный период входящего трафика, при условии, что объем входящего трафика за расчетный период составляет до 3000 минут включительно и более. Кроме того, подсоединение к программе «Бонус за входящие» вновь подключившимся абонентам ОАО «СМАРТС» происходит автоматически.

С 01.10.2012 приказом от 02.10.2012 № 545 генерального директора ОАО «СМАРТС» изменены условия начисления бонусов, сумма бонуса зависит только от количества, накопленного за расчетный период входящего трафика, принятого от абонентов операторов GSM (кроме «СМАРТС») домашнего региона и составляет: 0,0 руб. с НДС за каждую полную минуту накопленного за расчетный период входящего трафика, при условии, что объем входящего трафика за расчетный период составляет до 99 минут включительно; 0,10 руб. с НДС за каждую полную минуту накопленного за расчетный период входящего трафика, при условии, что объем входящего трафика за расчетный период попадает в диапазон от 100 до 999 минут включительно; 0,20 руб. с НДС за каждую полную минуту накопленного за расчетный период входящего трафика, при условии, что объем входящего трафика за расчетный период попадает в диапазон от 1000 до 1999 минут включительно; 0,30 руб. с НДС за каждую полную минуту накопленного за расчетный период

входящего трафика, при условии, что объем входящего трафика за расчетный период составляет от 2000 до 2999 минут включительно; 0,40 руб. с НДС за каждую полную минуту накопленного за расчетный период входящего трафика, при условии, что объем входящего трафика за расчетный период попадает в диапазон от 3000 до 3999 минут включительно; 0,50 руб. с НДС за каждую полную минуту накопленного за расчетный период входящего трафика, при условии, что объем входящего трафика за расчетный период попадает в диапазон от 4000 минут включительно и более. 03.10.2012 проведен рестарт программы «Бонус за входящие» (отключение услуги). В дальнейшем подключение услуги происходит по инициативе абонента.

Информация о программе «Бонус за входящие» доводилась до неопределенного круга лиц путем рекламы, распространяемой в средствах массовой информации, посредством листовок в салонах приема платежей за услуги сотовой связи, абонентских отделах, на сайте [www.smarts.ru](http://www.smarts.ru) ОАО «СМАРТС», и путем рассылки смс-сообщений абонентам «СМАРТС».

Так, в газете «Симбирский курьер» № 29 (3636) за 17.03.2012 на 11 странице размещена реклама следующего содержания: «СМАРТС информирует! Уважаемые абоненты СМАРТС! С 01.04.2012 изменяются условия программы «Бонусы за входящие»: чем больше входящий звонок Вы примете от абонентов сотовых операторов (кроме СМАРТС) домашнего региона, тем больше будет размер бонуса. Получайте на счет до 50 коп. за минуту входящего вызова! подробности по телефону справочной службы 121 и на сайте [www.smarts.ru](http://www.smarts.ru), а также по номеру (8422) 42-28-28. ...». Указанная реклама размещена в соответствии с приложением № 20 от 16.03.2012 к договору о рекламно-информационном обслуживании от 08.05.2010 № 015-10, заключенному между некоммерческим партнерством «Редакция газеты «Симбирский курьер» и ОАО «СМАРТС» в лице филиала «СМАРТС-Ульяновск-GSM».

На сайте [www.smarts.ru](http://www.smarts.ru) ОАО «СМАРТС» в разделе «Услуги», «Бонусные программы», «Программа «Бонус за входящие» размещена, в том числе, следующая информация: «Как генерировать доход с компанией «СМАРТС?», «Получай на свой счет реальные рубли, которые можно не только потратить на любые услуги связи, в т.ч. развлекательные сервисы, но и просто снять со своего счета. Чем больше принимаешь, тем больше получаешь!».

Согласно ч. 1 ст. 45 Федерального закона «О связи» договор об оказании услуг связи, заключаемый с гражданами, является публичным договором. Условия такого договора должны соответствовать правилам оказания услуг связи. Отказ оператора связи от заключения договора на оказание услуг связи с гражданами не допускается.

Согласно представленным Ульяновским филиалом ОАО «МТС» данным по генерации исходящего трафика абонентами ОАО «МТС» на номера сети ОАО «СМАРТС» общее количество номеров абонентов ОАО «МТС», генерирующих трафик, составляет 720. При этом установлены факты, что на одно физическое лицо зарегистрировано 125 сим-карт ОАО «МТС», с которых производились звонки на телефонные номера ОАО «СМАРТС».

Абоненты-генераторы выбирали для обслуживания тарифный план «Ultra», в соответствии с которым абоненту предоставлялся трафик 2000 мин. в месяц за абонентскую плату 929 руб. Абонентская плата списывалась ежедневно в размере 1/31 от её стоимости, но 2000 минутный объем трафика абонент мог использовать за любое количество дней, чем и пользовались абоненты-генераторы, подключая на конференц-связь большое количество вызываемых номеров сети ОАО «СМАРТС» и расходуя 2000 минутный лимит за 1-3 дня.

С 05.05.2012 ОАО «МТС» закрыло тарифный план «Ultra» для подключения. Абонентская плата увеличилась с 929 рублей до 1300 рублей.

Как установлено Комиссией, количество номеров абонентов ОАО «МТС», у которых с дня активации сим-карты до блокировки прошло не более 3 дней составляет 380, в том числе не более одного дня - 206.

Таким образом, указанные действия абонентов приводят к росту затрат (убытков) ОАО «МТС» по договору о присоединении (затраты на интерконнект) и одновременно к росту доходов и увеличению прибыли ОАО «СМАРТС». Например, у абонента ОАО «МТС» (номер <...> ), обслуживающегося по тарифному плану «Ульяновск «Ultra», за три дня обслуживания (дата активация - 28.01.2012, дата блокировки - 31.01.2012) размер платы составил 99, 15 рублей (1/31 за каждый день от 929 руб.), при этом указанный абонент за три дня производил звонки на телефонный номер ОАО «СМАРТС» в количестве 12238 мин., за которые ОАО «МТС» по договору о присоединении необходимо оплатить 14 440,90 (убытки ОАО «МТС» составляют 14 341,75 руб. (14 440,90 - 99, 15). При этом ОАО «СМАРТС» получает доход в размере платы от ОАО «МТС» по договору о присоединении за услуги пропуска трафика в размере 14 440,90 руб., из которых ОАО «СМАРТС» выплачивает своим абонентам денежные средства согласно условиям программы «Бонус за входящие».

В соответствии с приказами генерального директора ОАО «СМАРТС» по проведению программы «Бонус за входящие» (№ 88 от 18.02.2011, № 156 от 29.03.2011, №627 от 09.12. 2011, № 139 от 03.03.2012, № 307 от 09.07.2012, № 308 от 09.07.2012) бонусы начисляются ежемесячно. Кроме того, абонентам, сумма начислений которых превысила 4000 рублей, направляется уведомлении о необходимости самостоятельно уплатить налог на полученный доход.

Размер бонуса, выплачиваемого ОАО «СМАРТС» абоненту, составляет от 10 до 50 копеек за минуту входящего вызова; цена минуты соединения по межсетевым выплатам по договору о присоединении по услуге пропуск трафика с 01.01.2012 составлял 1 руб. без учета НДС, а с 01.07.2012 составляет 95 коп./мин. без учета НДС.

Таким образом, проведение акции «Бонус за входящие» приносит выгоду ОАО «СМАРТС» за счет увеличения входящих вызовов на сеть «СМАРТС» и предоставляет обществу преимущество по сравнению с другими операторами связи.

Доказательством этого может служить одно из условий акции «Бонус за входящие», а именно: входящие звонки, которые принимает абонент, должны осуществляться с сетей других операторов связи. Входящие звонки с сети «СМАРТС» для расчета бонусов не используются. То есть выплата абонентам денежных бонусов происходит за счет доходов, полученных ОАО «СМАРТС» по договорам присоединения с другими операторами связи.

В соответствии с представленными Ульяновским филиалом ОАО «МТС», Ульяновским филиалом ОАО «ВымпелКом» данными по объемам услуг по пропуску трафика (входящих и исходящих соединений) за 2010-2012 годы, соотношение исходящего трафика (пропуск трафика) составляло:

| Соотношение исходящего трафика  | 2010 г. | 2011 г. | 2012 г. |
|---------------------------------|---------|---------|---------|
| ОАО «СМАРТС» и ОАО «МТС»        | 1: 1,5  | 1: 4    | 1: 5    |
| ОАО «СМАРТС» и «ОАО «ВымпелКом» | 1: 1,4  | 1: 2    | 1: 2    |

При этом объем исходящего трафика с сети ОАО «СМАРТС» на сети ОАО «МТС» и ОАО «ВымпелКом» уменьшился.

Таким образом, с момента запуска ОАО «СМАРТ» программы «Бонус за входящие» (25.10.2010) объем исходящего трафика на сеть ОАО «СМАРТ» с сети связи ОАО «МТС» на территории Ульяновской области возрос.

Учитывая, что по договору присоединения у ОАО «СМАРТС» в период действия программы «Бонус за входящие» (2011 – 2012 годы) объем исходящего трафика на технические средства ОАО «МТС» значительно меньше объемов аналогичного исходящего трафика ОАО «МТС», то ОАО «СМАРТС» получает прибыль. При этом стоимость платы по пропуску трафика по договору о присоединении у ОАО «МТС» с декабря 2011 резко возросла (в 2 раза), в феврале 2012 года - в 3 раза.

Введение программы «Бонус за входящие» ОАО «СМАРТС» обосновывает социальной направленностью программы, поддержкой малообеспеченных абонентов за счет возвращения бонуса на счет, повышения лояльности абонентов, сокращения оттока абонентской базы.

Между тем, ОАО «СМАРТС» не учитывает, что повышение уровня лояльности для абонентов осуществляется за счет увеличения входящего трафика на сеть «СМАРТС» от абонентов других операторов связи, то есть фактически, за счет других операторов связи. При этом действие данной акции ОАО «СМАРТС» направлено не только на собственных абонентов, но и оказывает влияние на абонентов других операторов связи - конкурентов ОАО «СМАРТС», поскольку исключение из участия в программе внутрисетевых соединений между абонентами ОАО «СМАРТС» воздействует на изменение объема исходящего трафика других операторов связи.

По информации ОАО «МТС» объем исходящего трафика в направлении других операторов радиотелефонной связи изменялся в рассматриваемый период в пределах средних значений. Прирост объема исходящего трафика в один и тот же промежуток времени наблюдался только в направлении ОАО «СМАРТС». Увеличение исходящего трафика в направлении ОАО «СМАРТС» установлено также ОАО «ВымпелКом» и ОАО «МегаФон» в период действия программы «Бонус за входящие» (2011 – 2012 г.г.).

Таким образом, при введении ОАО «СМАРТС» программы «Бонус за входящие» имеет место направленное (в интересах ОАО «СМАРТС») увеличение объема услуг по пропуску трафика. Подобное инициированное и введенное ОАО «СМАРТС» действие по увеличению собственных доходов и увеличению расходов других операторов связи противоречит правилам поведения в предпринимательской деятельности, предполагающим добросовестность ведения предпринимательской деятельности, а также принципам разумности и справедливости.

Проведение акции «Бонус за входящие» привело к причинению убытков ОАО «МТС» (с 01.01.2012), а также ОАО «МегаФон» и ОАО «ВымпелКом» в виде необоснованных затрат на пропуск трафика, объем которого в обычных условиях гражданского оборота при отсутствии акции «Бонус за входящие» был существенно ниже.

В соответствии с ч. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» под недобросовестной конкуренцией понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция не допускается.

Недобросовестная конкуренция со стороны ОАО «СМАРТС» выразилась в стимулировании (начисление бонусов и их предоставление в виде денежных средств) абонентов сети «СМАРТС» на территории Ульяновской области в сторону увеличения входящих вызовов со стороны других операторов связи (пропуск трафика) на номера абонентов ОАО «СМАРТС» путем проведения акции «Бонус за входящие» (2011 – 2012 г.г.). В результате указанных действий (проведение программы «Бонус за входящие») ОАО «СМАРТС» получило преимущество, с одной стороны, - в виде привлекательности услуг данного оператора связи посредством предоставленной абонентам сети «СМАРТС» возможности получения денежных средств (обналичивания бонусов), а с другой стороны, - в виде увеличения доходов от оплаты услуг по договору присоединения (пропуск трафика), причиняя при этом убытки контрагентам в виде необоснованных затрат на пропуск трафика, объем которых при отсутствии программы «Бонус за входящие», был бы значительно ниже.

Согласно ч. 1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса и частью 2 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать действия открытого акционерного общества «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ», по проведению программы «Бонус за входящие» в отношении абонентов сети «СМАРТС» на территории Ульяновской области, направленной на увеличение объема входящих телефонных соединений (количества и продолжительности) со стороны абонентов других операторов связи, недобросовестной конкуренцией, нарушением части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ОАО «СМАРТС» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции и отмене проведения программы «Бонус за входящие».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии:

Члены комиссии:

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

ОАО «СМАРТ

ул. Дачная, д. 2, корп. 2, г. Самара, 4430

Филиал «СМАРТС-Ульяновск-GSI

пр-т Нариманова д. 1, стр. 2, г. Ульяновск, 4320

## ПРЕДПИСАНИЕ № 8

22.01.2013

Дело № 9228/06-2012

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель комиссии - заместитель руководителя управления ., члены комиссии: главный специалист-эксперт ., ведущий специалист-эксперт

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 22.01.2013 по делу № 9228/06-2012 о нарушении открытым акционерным обществом «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Открытому акционерному обществу «СРЕДНЕВОЛЖСКАЯ МЕЖРЕГИОНАЛЬНАЯ АССОЦИАЦИЯ РАДИОТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННЫХ СИСТЕМ» **в месячный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в проведении программы «Бонус за входящие» в отношении абонентов сети «СМАРТС» на территории Ульяновской области, а именно,

- закрыть программу «Бонус за входящие» в отношении абонентов сети «СМАРТС» на территории Ульяновской области.

О выполнении настоящего предписания сообщить в срок до **22 марта 2013 года**.

**Председатель комиссии**

**Члены комиссии:**

*Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.*

*Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.*

*Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа*