

## РЕШЕНИЕ

г. Пенза

Резолютивная часть решения объявлена «4» февраля 2015 года.

В полном объеме решение изготовлено «17» февраля 2015 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

<...>,

при участии со стороны ОАО «Ростелеком»:

<...>;

Заявителя: О<...>,

рассмотрев дело № 2-03/42-2014 по признакам нарушения ОАО «Ростелеком» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

установила:

В Пензенское УФАС России поступило обращение О<...> в отношении ОАО «Ростелеком» по вопросу включения в апреле 2014 года в квитанции на оплату услуг связи платежа в размере 1 рубль за получение потребителями информации об услугах и тарифах ОАО «Ростелеком».

В соответствии с частью 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции приказом Пензенского УФАС России от 12.12.2014 г. № 259 в отношении ОАО «Ростелеком» возбуждено дело № 2-03/42-2014 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Определением от 15.12.2014 г. дело № 2-03/42-2014 о нарушении антимонопольного законодательства назначено к рассмотрению на 20.01.2015 г.

На заседании Комиссии 20.01.2015 г. представители ОАО «Ростелеком» не согласились, что в действиях Общества содержится состав правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, указав, что Общество направило абонентам предложение в форме публичной оферты о заключении дополнительного соглашения к договору об оказании услуг связи о получении информации об услугах и тарифах Компании, путем включения в счет на оплату услуг связи за апрель 2014 года дополнительно 1 рубля, оплата которого считается выражением согласия абонента на внесение изменений в договор об оказании услуг связи, в соответствии с действующим законодательством, а также, представили материалы практики рассмотрения дел судебными и антимонопольными органами, которые по мнению представителей Общества необходимо учесть при рассмотрении данного дела.

В ходе рассмотрения дела установлено, что информация, представленная ОАО «Ростелеком» на определение Пензенского УФАС России от 15.12.2014 г. и

информация, представленная представителями Общества на заседании Комиссии о количестве абонентов ОАО «Ростелеком», которым в рамках договора осуществляется оказание услуг местной фиксированной телефонной связи на территории Пензенской области, осуществивших авансовый платеж в размере 1 рубль, в целях заключения дополнительного соглашения к договору, в рамках которого осуществляется оказание услуг местной фиксированной телефонной связи, о получении информации об услугах и тарифах ОАО «Ростелеком» посредством SMS, имеет разночтения. В связи с чем, представители ОАО «Ростелеком» указали на необходимость уточнения представленных сведений со стороны Общества.

В целях ознакомления с представленной информацией, а также получения скорректированных данных, представленных ОАО «Ростелеком», Комиссия приняла решение об отложении рассмотрения дела.

Определением от 22.01.2015 г. рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства № 2-03/42-2014 отложено и назначено к рассмотрению на 04.02.2015 г.

На заседании Комиссии 04.02.2015 г. представители ОАО «Ростелеком» указали, что Общество в соответствии с нормами действующего законодательства РФ сформировало и направило абонентам публичную оферту о заключении дополнительного соглашения к договору об оказании услуг связи о получении информации об услугах и тарифах ОАО «Ростелеком» посредством SMS-информирования. Указанная оферта содержала условия предлагаемого дополнительного соглашения к договору, срок и порядок акцепта, т.е. абоненту предлагалось выразить свою волю путем внесения авансового платежа за услуги связи в размере 1 рубль в сроки, которые установлены для оплаты счета за услуги связи за апрель 2014 года.

Представители Общества указали, что предложения с подобным механизмом волеизъявления сторон исходя из судебной практики являются допустимыми. Данное предложение ОАО «Ростелеком» абонентам по внесению изменений в договор в форме публичной оферты содержало в себе как порядок акцепта оферты, так и способ отказа от акцепта, т.е. внесение оплаты за услуги связи в мае 2014 года в иной сумме. Заявитель по делу не воспользовалась предложением Общества и не совершила акцепт публичной оферты и внесла в мае 2014 года сумму на 1 рубль меньше, чем ей было указано итого по счету.

Изучив материалы дела и представленные сторонами доказательства, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующему.

ОАО «Ростелеком» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим деятельность по представлению услуг местной фиксированной телефонной связи на территории Пензенской области на основании лицензии № 86464, выданной Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций.

Согласно Постановлению Госстандарта России от 06.11.2001 № 454-ст «О принятии и введении в действие ОКВЭД» (вместе с «ОК 029-2001 (КДЕС Ред. 1). Общероссийский классификатор видов экономической деятельности») деятельность в области местной (городской и сельской) телефонной связи

включена в группу «Деятельность в области электросвязи» (ОКВЭД 64.2).

Согласно статье 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) деятельность в области оказания услуг общедоступной электросвязи относится к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Перечень услуг общедоступной электросвязи утвержден Постановлением Правительства РФ от 24.10.2005 № 637 «О государственном регулировании тарифов на услуги общедоступной электросвязи и общедоступной почтовой связи».

В указанный перечень, в том числе, входят услуги предоставления доступа к сети местной фиксированной 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.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Таким образом, ОАО «Ростелеком» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг местной фиксированной телефонной связи на территории Пензенской области и имеет возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на указанном рынке.

В ходе рассмотрения дела установлено, что ОАО «Ростелеком» в извещениях на оплату услуг связи за апрель 2014 года предъявило к оплате абонентам (физическим лицам) помимо платы за оказание услуг местной фиксированной телефонной связи по утвержденному тарифу, дополнительно 1 рубль.

Внизу извещения на оплату услуг связи за апрель 2014 года мелким шрифтом содержится следующая информация: «Публичная оферта о заключении доп. соглашения к договору об оказании услуг связи о получении информации об услугах и тарифах ОАО «Ростелеком» посредством SMS. Уважаемый абонент! ... предлагаем получать информацию о самых актуальных услугах и тарифах ОАО «Ростелеком» посредством SMS. Доп.соглашение к договору об оказании услуг связи о получении информации об услугах и тарифах ОАО «Ростелеком» посредством SMS считается заключенным в случае оплаты авансового платежа в размере 1 (один) рубль, включенного в сумму к оплате в «Извещении» в счете на оплату услуг связи за апрель 2014. Более подробную информацию можно получить на сайте <http://www.rt.ru> (в разделе «Документы»)».

На официальном сайте ОАО «Ростелеком» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» размещена публичная оферта, согласно которой оператор связи предоставляет абоненту возможность оформления изменений и дополнений к договорам об оказании услуг связи (услуг телефонной

связи, передачи данных, телематических услуг связи, интерактивного телевидения и иных) путем заключения дополнительного соглашения.

Согласно условиям публичной оферты ОАО «Ростелеком» предлагает абонентам – физическим лицам заключить Дополнительное соглашение к заключенному между соответствующим абонентом и ОАО «Ростелеком» действующему на момент акцепта настоящей публичной оферты договору об оказании услуг связи на следующих условиях.

Предметом указанного дополнительного соглашения является получение посредством SMS-рассылки информации о продвигаемых тарифах/услугах ОАО «Ростелеком» и иной информации, связанной с реализацией прав и исполнением обязательств по договору об оказании услуг связи.

Для акцепта публичной оферты и заключения Дополнительного соглашения к Договору об оказании услуг связи абоненту необходимо произвести авансовый платеж в размере 1 руб., выставленного в счете-квитанции за апрель 2014 г.

С момента совершения абонентом указанных действий, оператор связи и абонент считаются заключившими отдельное дополнительное соглашение об изменении Договора, а Договор об оказании услуг связи считается соответствующим образом измененным.

Порядок предоставления услуг местной фиксированной телефонной связи регламентируется Федеральным законом от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Закон о связи).

Согласно статье 44 Закона о связи на территории Российской Федерации услуги связи оказываются операторами связи пользователям услугами связи на основании договора об оказании услуг связи, заключенного в соответствии с гражданским законодательством и правилами оказания услуг связи.

Договор об оказании услуг связи, заключаемый с гражданами, является публичным договором. Условия такого договора должны соответствовать Правилам оказания услуг связи (статья 45 Закона о связи).

По состоянию на апрель 2014 года действовали Правила оказания услуг местной, внутризоновой, междугородной и международной телефонной связи, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 18.05.2005 № 310 (далее – Правила оказания услуг связи).

В соответствии с пунктом 48 Правил оказания услуг связи договор об оказании услуг местной фиксированной телефонной связи, за исключением срочных договоров об оказании разовых услуг телефонной связи с использованием таксофонов или об оказании разовых услуг телефонной связи с использованием средств коллективного доступа, заключается в письменной форме.

Исходя из пункта 124 Правил оказания услуг связи, изменение договора на оказание услуг связи, заключенного в письменной форме, оформляется дополнительным соглашением.

Согласно части 1 статьи 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом,

другими законами или договором.

Как следует из части 1 статьи 452 ГК РФ соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное.

В соответствии с частью 3 статьи 434 ГК РФ письменная форма договора считается соблюденной, если письменное предложение заключить договор принято в порядке, предусмотренном пунктом 3 статьи 438 настоящего Кодекса, а именно, совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте.

Пунктом 58 постановления Пленума Верховного Суда РФ № 6, Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 8 от 01.07.1996 г. «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» определено, что акцептом, наряду с ответом о полном и безоговорочном принятии условий оферты, признается совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором. Кроме того, для признания соответствующих действий адресата оферты акцептом Кодекс не требует выполнения условий оферты в полном объеме. В этих целях для квалификации указанных действий в качестве акцепта достаточно, чтобы лицо, получившее оферту (в том числе проект договора), приступило к ее исполнению на условиях, указанных в оферте и в установленный для ее акцепта срок.

В пункте 5 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного суда РФ от 05.05.1997 г. № 14 «Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров» указано, что совершение конклюдентных действий может рассматриваться при определенных условиях как согласие на внесение изменений в договор, заключенный в письменной форме.

Таким образом, для того, чтобы внесение изменений в договор считалось согласованным сторонами, оферта должна содержать в себе предложение, которое достаточно определено и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение, а конклюдентные действия считались акцептом, необходимо, чтобы они были выполнены на условиях, указанных в оферте.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что по условиям публичной оферты, дополнительное соглашение к договору об оказании услуг связи о получении информации об услугах и тарифах ОАО «Ростелеком» посредством SMS считается заключенным в случае внесения абонентом авансового платежа в размере 1 рубль, включенного в сумму к оплате в «Извещении» на оплату услуг связи за апрель 2014 года. Факт оплаты абонентом счета с учетом внесения авансового платежа в размере 1 рубль является подтверждением волеизъявления абонента на получение информации.

При этом, установлено, что оплаченный абонентом 1 рубль, выставленный в счете на оплату услуг связи за апрель 2014 года, в целях заключения дополнительного соглашения к договору, зачислялся в счет оплаты услуг связи по договору за следующий период (май 2014 года). Таким образом, за подключение и пользование сервисом SMS-информирования плата с абонентов ОАО «Ростелеком» не взималась.

В случае несогласия абонентов на заключение дополнительного соглашения к договору об оказании услуг связи о получении информации об услугах и тарифах ОАО «Ростелеком» посредством SMS, они имели возможность оплатить счет на оплату услуг связи за апрель 2014 года без учета 1 рубля.

Так, заявитель О<...> не совершила акцепт публичной оферты и не внесла авансовый платеж в размере 1 рубль при оплате счета за апрель 2014 года, в связи с чем, сервис SMS-информирования о тарифах и услугах ОАО «Ростелеком» ей подключен не был.

Таким образом, абонентам была предоставлена возможность не принимать предложенную оферту о заключении дополнительного соглашения к договору об оказании услуг связи о получении информации об услугах и тарифах ОАО «Ростелеком» посредством SMS путем невнесения аванса в размере 1 рубля при оплате счета за услуги связи за апрель 2014 года.

Согласно части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещены действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Одним из признаков, необходимых для квалификации действий хозяйствующего субъекта как злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке и нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, является наступление (возможность наступления) последствий в виде ущемления интересов других лиц.

При рассмотрении дела установлено, что действия ОАО «Ростелеком» по предложению абонентам публичной оферты в целях заключения дополнительного соглашения к договору об оказании услуг связи о получении информации об услугах и тарифах ОАО «Ростелеком» посредством SMS, не влекут (не могут повлечь) за собой ущемления интересов других лиц.

Обстоятельства дела указывают на отсутствие в действиях ОАО «Ростелеком» злоупотребления доминирующим положением, запрещенного частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, основываясь на материалах дела и представленных доказательствах, Комиссия единогласно пришла к выводу об отсутствии в действиях ОАО «Ростелеком» по внесению изменений в договор об оказании услуг связи, путем заключения с абонентам публичной оферты о заключении дополнительного соглашения о получении информации об услугах и тарифах ОАО «Ростелеком» посредством SMS, нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции и наличии оснований для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Рассмотрение дела № 2-03/42-2014 о нарушении части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении Открытого акционерного общества «Ростелеком» (ОГРН 1027700198767 ул. Достоевского, д. 15, г. Санкт-Петербург; ул. Куприна, д. 1/3, г. Пенза) прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.