

резолютивная часть оглашена 30 августа 2011 года
г. Ижевск
изготовлено в полном объеме 12 сентября 2011 года

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: <...>;

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № СЮ04-03/2011-106Р, возбужденное по заявлению ООО «Агентство безопасности бизнеса «Комплекс-Информ» в отношении ОАО «Мобильные ТелеСистемы» и ЗАО «Русская Телефонная Компания» по факту распространения в журнале «Мир связи МТС» № 10 (март 2011г.) рекламы тарифа МТС «Много звонков на все сети» с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе,

в присутствии:

- представителя ООО «Агентство безопасности бизнеса «Комплекс-Информ» - <...>, действующего на основании протокола общего собрания учредителей ООО «Агентство безопасности бизнеса «Комплекс-Информ» № 1 от 10.03.2009г.,
- представителя ОАО «Мобильные ТелеСистемы» <...> по доверенности от 01.07.2009г. № 0628/09,
- представителя ЗАО «Русская Телефонная Компания» <...> по доверенности от 01.01.2011г. № 84,

УСТАНОВИЛА:

27 апреля 2011 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Удмуртское УФАС России) поступило заявление ООО «Агентство безопасности бизнеса «Комплекс-Информ» (вх. № 4990) о наличии в действиях ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (далее – ОАО «МТС») признаков нарушения законодательства РФ о рекламе.

В частности, в заявлении ООО «Агентство безопасности бизнеса «Комплекс-Информ» указывается, что в марте 2011 года в офисах ОАО «МТС» распространялся рекламный журнал под названием «Мир связи МТС», содержащий на странице 15 недостоверную рекламу тарифного плана оказания услуг связи «Много звонков на все сети» следующего содержания: «Звоню клиентам разных сетей Звонить всем-всем-всем за 5 коп./мин. С сенсационным тарифом МТС «Много звонков на все сети» можно не думать о том, кому Вы звоните!». Данное рекламное сообщение не соответствует действительности, поскольку согласно тарифному плану оказания услуг связи «Много звонков на все сети», минута разговора стоит 5 копеек только с 6-ой по 30-ую минуту в сутки включительно. В связи с этим, по мнению заявителя, в данной рекламе имеются признаки нарушения п.4) ч.3 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», в части содержания не соответствующих действительности сведений о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара, а также ч.7 ст.5 ФЗ «О рекламе», поскольку в рекламе отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, что искажает смысл информации и может ввести в заблуждение потребителей рекламы.

К заявлению была приложена копия страницы 15 журнала «Мир связи МТС» за

март 2011 года.

Удмуртским УФАС России в целях контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и для установления наличия или отсутствия нарушения ФЗ «О рекламе», в адрес филиала ОАО «МТС» в Удмуртской Республике был направлен запрос о представлении документов и сведений, необходимых для всестороннего и полного рассмотрения заявления по существу.

24 мая 2011 года от филиала ОАО «МТС» в Удмуртской Республике поступили письменные пояснения, из которых следует, что журнал «Мир связи МТС» март 2011 года (свидетельство о регистрации СМИ ПИ № ФС77-39244 от 24.03.2010г.) является рекламным изданием, учредителем и издателем которого является ЗАО «Русская Телефонная Компания» (далее - ЗАО «РТК»). Указанное рекламное издание создается компанией ЗАО «РТК» для информирования потребителей о новинках абонентского оборудования, а также об услугах, которые продвигаются компанией ЗАО «РТК» в качестве партнера ОАО «МТС». Однако, несмотря на то, что ЗАО «РТК» является партнером ОАО «МТС», коммерческая деятельность данной организации на основании статьи 9 Гражданского Кодекса Российской Федерации является самостоятельной и не зависящей от деятельности ОАО «МТС». Являясь партнером компании «МТС», ЗАО «РТК» заинтересовано в продвижении услуг, предоставляемых компанией ОАО «МТС», т.к. за подключение указанных услуг компания ЗАО «РТК» получает соответствующее денежное вознаграждение, поэтому предпринимает все зависящие от последнего действия за свой счет, на свой страх и риск, в том числе рекламу товара (работ, услуг).

Информация, распространяемая ЗАО «РТК» (например, информация о тарифе «Много звонков на все сети»), размещается последним по своей инициативе и самостоятельно, поэтому ОАО «МТС» не имеет возможности предоставить полную и достоверную информацию: о рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе тарифных планов, размещенных в журнале «Мир связи МТС» март 2011г.; о периоде распространения данного журнала; копию договора на изготовление, размещение и распространение журнала «Мир связи МТС» март 2011г.; акты выполненных работ и оригинал журнала «Мир связи МТС» за март 2011г.

Также, филиал ОАО «МТС» в Удмуртской Республике в своих пояснениях уточняет, что компанией ЗАО «РТК» для информирования абонентов о существующих тарифах ОАО «МТС» (например, в нижней части рекламы рекламного издания) отражены сайт ОАО «МТС» - www.mts.ru, а также телефон контактного центра ОАО «МТС» - 8-800-333-0890, где абонент может подробнее узнать интересующую его информацию.

Подключиться к тарифу «Много звонков на все сети» можно следующим способами:

- 1) обратившись в салон-магазин ЗАО «РТК», в салон-магазин иных партнеров коммерческих представителей ОАО «МТС»;
- 2) перейти с другого тарифного плана посредством:
 - обращения в контактный центр по телефону 8-800-333-0890 (с мобильных номеров 0890);
 - использования интернет-помощника;
 - использования мобильного помощника 111-764;
 - отправки SMS-сообщения с текстом 764 на номер <...> ;
 - набрав команду *111*764# на своем телефоне.

09 июня 2011 года от заявителя поступили дополнительные пояснения (вх. № 6656),

согласно которым информация, представленная ОАО «МТС», является не полной и частично не соответствующей действительности. На официальном сайте ОАО «МТС» по адресу: <http://www.udm.mts.ru/legal/> размещена информация о том, что МТС – является зарегистрированной торговой маркой ОАО «Мобильные ТелеСистемы». Помимо этого интернет-версия данного издания размещена на официальном сайте МТС по адресу: <http://www.mts.ru/news/magazine/>. В соответствии с п.3 ст.1484 ГК РФ никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате использования возникнет вероятность смешения.

На обложке рекламного издания «Мир связи МТС» имеется логотип «МТС», а наименование МТС используется в наименовании издания. Данное обстоятельство свидетельствует о том, что издание данного журнала осуществляется партнером ОАО «МТС» с его полного и безоговорочного согласия, т.к. ОАО «МТС» не обращалось в судебные органы с заявлением о защите своего товарного знака.

В соответствии с п.24 Правил оказания услуг подвижной связи, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 25.05.2005г. № 328, оператор связи вправе поручить третьему лицу заключить договор от имени и за счет оператора связи, а также осуществлять расчеты с абонентом от имени оператора связи. По договору, заключенному третьим лицом от имени и за счет оператора связи, права и обязанности возникают непосредственно у оператора связи.

ЗАО «РТК» имеет доверенность № 0462/10, выданную ОАО «МТС». Согласно п.1.3. доверенности ОАО «МТС» доверяет ЗАО «РТК» подписывать следующие документы:

- договор на предоставление услуг подвижной связи и документы, связанные с оказанием услуг по договору (заявления на смену владельца абонентского номера, заявления, связанные со сменой тарифных планов, заявления о расторжении договоров, заявления о подключении/отключении роуминга (международный/междугородний) и иных услуг, документы на справочно-информационное обслуживание Абонентов и любые иные документы, связанные с предоставлением ОАО «МТС» услуг связи по договору. Согласно ст. 185 Гражданского Кодекса РФ доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами. Письменное уполномочие на совершение сделки представителем может быть представлено представляемым непосредственно соответствующему третьему лицу.

Таким образом, ОАО «МТС» уполномочило ЗАО «РТК» на любые действия, связанные с предоставлением услуг связи ОАО «МТС». ЗАО «РТК» действует полностью от имени и по поручению ОАО «МТС».

На основании вышеизложенного, по мнению заявителя, утверждения ОАО «МТС» о том, что оно не имеет отношения к информации, размещенной в данном рекламном издании, является необоснованным. ОАО «МТС» несет полную ответственность за действия ЗАО «РТК», в том числе, и рекламу.

По факту распространения в журнале «Мир связи МТС» № 10 (март 2011г.) рекламы тарифного плана оказания услуг связи «Много звонков на все сети» следующего содержания: «Звоню клиентам разных сетей Звонить всем-всем-всем за 5 коп./мин. С сенсационным тарифом МТС «Много звонков на все сети» можно не думать о том, кому Вы звоните!», с отсутствием части существенной информации об условиях действия данного тарифа, Удмуртским УФАС России определением от 27 июня 2011 года в отношении ОАО «Мобильные ТелеСистемы» и ЗАО «Русская

Телефонная Компания» было возбуждено дело № СЮ04-03/2011-106Р по признакам нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя было привлечено ООО «Агентство безопасности бизнеса «Комплекс-Информ».

Рассмотрение дела № СЮ04-03/2011-106Р было назначено на 26 июля 2011 года в 15-00 часов.

05.07.2011г. в адрес Удмуртского УФАС России поступили письменные пояснения ЗАО «Русская Телефонная Компания» (вх. № 7747), а также копии следующих документов: свидетельство о регистрации СМИ – журнала «Мир связи МТС» ПИ № ФС77-39244 от 24.03.2010г.; платежные поручения; договор № 1-5/01-7 от 12.03.2010г., заключенный с ЗАО «Издательство Семь Дней», с Приложениями; договор № 1/2010 от 12.03.2010г., заключенный с ЗАО «Издательство Семь Дней», с Приложениями; экземпляр журнала «Мир связи МТС» (март 2011г.); распоряжение № 21/1 от 25.03.2011г. «Об изъятии журнала «Мир связи МТС» № 10 (март 2011)»; информационное сообщение от 05.03.2011г. № ИП-7525.

Из письменных пояснений ЗАО «Русская Телефонная Компания» следует, что данное Общество является самостоятельным юридическим лицом, целью создания и деятельности которого в соответствии с Уставом Общества является извлечение прибыли путем осуществления предпринимательской деятельности.

Общество занимается розничной торговлей радиоаппаратуры и аппаратуры связи, рекламной деятельностью и осуществлением иных видов деятельности, отвечающим его целям и не запрещенным законодательством.

В целях осуществления своей деятельности Общество учредило периодическое средство массовой информации - журнал «Мир связи МТС», зарегистрированный Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций, что подтверждается Свидетельством о регистрации СМИ серии ПИ № ФС77-39244 от 24.03.2010г. Данный журнал является рекламным изданием, в котором рекламируются товары и услуги в области связи. В журнале размещаются рекламные материалы, подготовленные ЗАО «РТК», а также контрагентов, с которыми заключены договоры на размещение рекламных и (или) рекламно-информационных материалов об их товарах (работах, услугах).

Журнал «Мир связи МТС» № 10 (март 2011 г.) распространялся в офисах продаж Общества в период с 01 марта 2011 г. по 08 марта 2011 г. Файл сверстанного журнала «Мир связи МТС» март 2011г. № 3 (порядковый 10) изготовлен ЗАО «Издательство Семь дней» на основании Договора № 1-5/01-7 от 12.03.2010г. Организация печати вышеуказанного номера журнала осуществлялась ЗАО «Издательство Семь дней» на основании Договора № 1/2010 от 12.03.2010г. Распространение журнала в офисах продаж Общества осуществлялось собственными силами.

В данном номере журнала по инициативе Общества на странице 15 была размещена информация о тарифном плане МТС «Много звонков на все сети». В качестве рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя в данном случае выступало само Общество (ЗАО «Русская телефонная компания», юридический адрес: 109147, г. Москва, ул. Воронцовская, д.5, стр.2; ОГРН 1027739165662, ИНН 7709356049; генеральный директор Румянцев Сергей Витальевич; тел. 8(495)710-86-06). На момент изготовления и распространения журнала «Мир связи МТС» март 2011 г. № 3 (порядковый 10) главным редактором журнала «Мир связи МТС» являлся <...>.

После распространения журнала «Мир связи МТС» март 2011 г. № 3 (порядковый 10) руководство Общества посчитало, что информация о тарифном плане МТС

«Много звонков на все сети» в том объеме, в котором она размещена на странице 15 журнала «Мир связи МТС» март 2011 г., может ввести в заблуждение читателей журнала. Несмотря на наличие в журнале на этой странице ссылки на официальный сайт МТС (www.mts.ru) и номера Контактного центра, были приняты срочные меры по устранению обнаруженного недостатка: 05.03.2011 г. заместителем генерального директора по коммерции было выпущено Распоряжение об изъятии журналов этого номера из офисов продаж Общества. Сотрудникам офисов продаж Общества было направлено Информационное письмо № ИП-7525 от 05.03.2011 г. с подробным описанием действий по изъятию журнала за март 2011 г.

Кроме того, в целях предотвращения неблагоприятных и вредных последствий размещения вышеуказанной информации о тарифном плане в журнале, ОАО «МТС» по просьбе Общества разместило на своем сайте по ссылке <http://www.mts.ru/news/magazine/> следующую информацию: «Информируем Вас о том, что в журнале «Мир связи МТС» за март 2011 года на странице 15 было размещено неполное описание тарифного плана «Много звонков на все сети». Стоимость 5 коп./мин. звонков на мобильные и городские номера домашнего региона наступает после 5 минут разговоров в день. Подробная информация о тарифе «Много звонков на все сети» по ссылке http://www.mts.ru/tariffs/tariffs/many_calls_on_all/».

В дополнение, письмом от 06.07.2011 г. исх. № 2268 ЗАО «Русская телефонная компания» представило копию Решения «О назначении генерального директора ЗАО «РТК» № 26 от 30.06.2011 г., копию свидетельства от 07.09.2001 г. № 002.057.901, копию свидетельства о постановке на учет в налоговом органе серии 77 № 012623019, копии изменений и дополнений к уставу, копию устава Общества, копию свидетельства о внесении записи в ЕГРЮЛ серии 77 № 007373072.

В рамках исполнения пункта 5 определения о возбуждении дела № СЮ04-03/2011-106Р по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, ОАО «Мобильные ТелеСистемы» представило копии следующих документов: свидетельство о внесении записи в ЕГРЮЛ серии 77 № 04890952, свидетельство о постановке на учет в налоговом органе серии 99 № 000018401, устав Общества, выписку из Протокола № 177 заседания Совета директоров ОАО «МТС» № 237/2011 от 04.03.2011 г., приказ «О назначении Президентом ОАО «МТС» <...>» от 05.03.2011 г. № 01/0064П, положение о филиале ОАО «МТС», приказ (распоряжение) о переводе работника на другую работу <...> от 01.09.2007 г. № 000134-И-0406, доверенность на <...> от 25.02.2010 г. № 0253/10, доверенность на <...> от 01.12.2009 г. № 0986/09.

В письменных пояснениях ОАО «МТС» указывает, что журнал «Мир связи МТС» (свидетельство о регистрации СМИ ПИ № ФС77-39244 от 24.03.2010 г.) (март 2011 года) является рекламным изданием, учредителем и издателем которого является ЗАО «РТК». Информация, распространяемая ЗАО «РТК» (в том числе информация о тарифе «Много звонков на все сети»), размещается последним по своей инициативе и самостоятельно. В связи с изложенным, ОАО «МТС» не имеет возможности предоставить в адрес Удмуртского УФАС России копию договора (иного соглашения), заключенного с ЗАО «РТК», по распространению информации о тарифных планах МТС в журнале «Мир связи МТС».

Также, из пояснений ОАО «МТС» следует, что данное Общество не согласно с выводами заявителя и считает их не основанными на законе и не соответствующими фактическим обстоятельствам. В частности, использование логотипа «МТС» на обложке рекламного издания «Мир связи МТС» само по себе не

может свидетельствовать о том, что издание данного журнала осуществляется ЗАО «РТК» с полного и безоговорочного согласия ОАО «МТС», тем более не свидетельствует о том, что ОАО «МТС» является рекламопроизводителем или рекламодателем рекламы тарифного плана МТС «Много звонков на все сети», размещенной в журнале «Мир связи МТС» № 10, март 2011г.

Товарный знак «МТС» используется ЗАО «РТК» на основании договора коммерческой концессии, в котором установлено право пользователя (ЗАО «РТК») использовать товарный знак, в частности в средствах массовой информации, печатных изданиях и в рекламе.

Ссылка заявителя на Правила оказания услуг подвижной связи, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 25.05.2005г. № 328, не имеет отношения к делу, так как Правила оказания услуг подвижной связи не содержат каких-либо положений, устанавливающих права и обязанности в области рекламы. Данные Правила регулируют отношения между абонентом, пользующимся услугами подвижной связи, и оператором связи при оказании услуг подвижной связи. Доверенность ОАО «МТС» № 0462/10, выданная компании ЗАО «РТК», содержит перечень полномочий, которые предоставлены ЗАО «РТК». Данные полномочия касаются сферы оказания услуг связи абонентам, перечень указанных полномочий носит закрытый характер и не содержит полномочий на изготовление, размещение и распространение рекламы от имени ОАО «МТС». Вывод заявителя о том, что ОАО «МТС» указанной доверенностью уполномочило ЗАО «РТК» на любые действия, не соответствуют законодательству РФ и тексту указанной доверенности.

На рассмотрении дела, состоявшемся 26.07.2011г., директор ООО «Агентство безопасности бизнеса «Комплекс-Информ» <...> поддержал доводы, изложенные в заявлении. Представитель ОАО «МТС» <...> не согласилась с выводами заявителя по основаниям, изложенным в письменных пояснениях Общества, предоставив в материалы дела копию договора № 1013644 от 01.09.2010г., заключенного между ОАО «МТС» и ЗАО «РТК», с Приложениями и копию уведомления о регистрации договора коммерческой концессии о предоставлении права использования товарных знаков б/д исх. № 2011Д01078/42.

20.07.2011г. посредством факсимильной связи от представителя ЗАО «РТК» <...>, действующей на основании доверенности № 84 от 01.01.2011г., поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела № СЮ04-03/2011-106Р, в связи с нахождением <...> 26.07.2011г. в командировке в г. Оренбурге.

Изучив документы и информацию, представленные ООО «Агентство безопасности бизнеса «Комплекс-Информ», ОАО «МТС» и ЗАО «РТК» в материалы дела, а также в связи с удовлетворением ходатайства представителя ЗАО «РТК» <...>, Комиссией Удмуртского УФАС России было принято решение об отложении рассмотрения дела № СЮ04-03/2011-106Р на 30.08.2011г. в 13-00 часов и продлении срока рассмотрения дела на 1 месяц – до 27.09.2011г.

15.08.2011г. заявителем были представлены дополнительные пояснения по рассматриваемому делу (вх. № 9218), суть которых заключается в следующем. По мнению заявителя, ЗАО «РТК» и ОАО «МТС» представляют пояснения, не соответствующие действительности, поскольку, во-первых, согласно размещенного на сайте www.company.mts.ru/ir/control/data/affiliated_persons/4/ списка аффилированных лиц, ЗАО «РТК» является дочерней компанией ОАО «МТС», которому принадлежит 100 % акций ЗАО «РТК».

Во-вторых, ЗАО «РТК» действует на основании договора коммерческой концессии. Согласно ч.1 ст.1027 Гражданского Кодекса Российской Федерации по договору коммерческой концессии одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав, включающий право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау). Из положений ч.2 ст.1031 ГК РФ следует, что если договором коммерческой концессии не предусмотрено иное, правообладатель обязан контролировать качество товаров (работ, услуг), производимых (выполняемых, оказываемых) пользователем на основании договора коммерческой концессии. Пользователь же, в свою очередь, по такому договору в соответствии со ст.1032 ГК РФ обязан соблюдать инструкции и указания правообладателя, направленные на обеспечение соответствия характера, способов и условий использования комплекса исключительных прав тому, как он используется правообладателем, в том числе указания, касающиеся внешнего и внутреннего оформления коммерческих помещений, используемых пользователем при осуществлении предоставленных ему по договору прав.

Таким образом, по мнению заявителя, ОАО «МТС» обязано контролировать качество услуг, оказываемых пользователем, в том числе и рекламных, а ЗАО «РТК» действовать строго в рамках инструкций, получаемых от ОАО «МТС». ОАО «МТС» не представило каких-либо доказательств того, что они предпринимали какие-либо действия по недопущению распространения рекламы услуг ЗАО «РТК», что свидетельствует о полном и безоговорочном согласии с теми материалами, которые были размещены ЗАО «РТК» в издаваемом им журнале.

В-третьих, согласно ст.1034 ГК РФ правообладатель несет субсидиарную ответственность по предъявляемым к пользователю требованиям о несоответствии качества товаров (работ, услуг), продаваемых (выполняемых, оказываемых) пользователем по договору коммерческой концессии. В-четвертых, ЗАО «РТК» утверждает, что данным Обществом были предприняты действия, направленные на предотвращение неблагоприятных последствий, в частности, 05.03.2011г. сотрудниками офисов продаж ЗАО «РТК» было направлено информационное письмо № ИП-7525 с подробным описанием действий по изъятию журнала за март 2011 года. Однако, данный журнал был получен заявителем свободно, бесплатно в офисе МТС по адресу: г. Ижевск, ул. К. Маркса, д.191 (ТЦ «Аксион») 27.03.2011г., когда срок распространения мартовского номера фактически уже закончился, а каких-либо реальных мер по его изъятию предпринято не было.

Далее в дополнениях заявителем указывается, что до возбуждения дела № СЮ04-03/2011-106Р директором ООО «Агентство безопасности бизнеса «Комплекс-Информ» <...> от своего лица в адрес ОАО «МТС» была направлена претензия, в ответ на которую ОАО «МТС» сообщило, что никакого отношения к распространению данного журнала не имеет, а вся информация размещена на официальном сайте компании. Как было неоднократно указано ранее, электронная версия журнала «Мир связи МТС» также находится на официальном сайте ОАО «МТС» по адресу: www.mts.ru/news/magazine/, однако, в указанном письме каких-либо ссылок на то, что на сайте размещена информация о некорректной рекламе не приводилось. Информация на сайте компании МТС никак не может размещаться без согласия Общества и если бы она там находилась в марте 2011г., то в ответе на жалобу <...> это бы обязательно нашло отражение, исходя из требований, изложенных в ней. Информационное сообщение о некорректной

рекламе в журналах «Мир связи МТС» (март, апрель 2011г.) появились на официальном сайте МТС уже после возбуждения дела, то есть в июле 2011 года. Даже не смотря на присутствие там такого рода информации, она не отвечает требованиям доступности и наглядности информирования потребителей об оказываемых услугах, так как сеть Интернет является платным источником и не все потребители имеют к нему доступ, что неоднократно подтверждалось решениями судов разного уровня, в том числе Верховным судом РФ и Высшим Арбитражным судом РФ.

В-шестых, на официальном сайте ОАО «МТС» по адресу: www.udm.mts.ru/legal/ размещена официальная информация следующего содержания: «вся информация данного сайта защищена авторскими правами. За исключением вышеизложенных случаев, данная информация не может быть воспроизведена ни в какой форме, никакими средствами без предварительного письменного разрешения МТС. Посетителям и пользователям не разрешается изменять, распространять, публиковать материалы сайта для общественных или коммерческих целей». В заключении, ООО «Агентство безопасности бизнеса «Комплекс-Информ» указывает, что в соответствии со ст.1032 ГК РФ ЗАО «РТК» как пользователь по договору коммерческой концессии, обязано информировать покупателей (заказчиков) о том, что он использует коммерческое обозначение, товарный знак, знак обслуживания или иное средство индивидуализации в силу договора коммерческой концессии.

Однако, ни в одном из салонов ЗАО «РТК» нет соответствующей информации, размещенной на доступном для посетителей месте. В тоже время, все салоны ЗАО «РТК» оформлены полностью в цветах, фирменном стиле и с использованием символики ОАО «МТС», чем у посетителей создается явное заблуждение, что они обслуживаются в офисах ОАО «МТС».

Таким образом, по мнению заявителя, подтверждается тот факт, что ЗАО «РТК» даже действуя в рамках коммерческой концессии, не имело права самостоятельно публиковать какие-либо рекламные материалы без письменного разрешения ОАО «МТС», а ОАО «МТС», в свою очередь, обязано по закону контролировать деятельность пользователя договора коммерческой концессии. Кроме того, ОАО «МТС» фактически управляет деятельностью ЗАО «РТК», так как является ее единоличным собственником, то есть назначает единоличный исполнительный орган, который ему полностью подотчетен. К пояснениям ООО «Агентство безопасности бизнеса «Комплекс-Информ» представило копию ответа ОАО «МТС» на претензию (от 18.04.2011г. исх. № П07/0011и), условия тарифного плана «Много звонков на все сети», копии страниц 3 и 15 журнала «Мир связи МТС» и копию страницы правовой информации с официального сайта ОАО «МТС».

ЗАО «РТК», в рамках исполнения п.3 определения об отложении рассмотрения дела № СЮ04-03/2011-106Р от 26.07.2011г., представило копию договора оказания услуг № 1/10-М от 03.06.2010г., заключенного с ООО «Санфей СЕС Электроникс Рус», с Приложениями, копию доверенности № 499 от 01.07.2011г. на <...>.

На заседании Комиссии, состоявшемся 30.08.2011г., заявитель поддержал доводы, изложенные в заявлении и в дополнительных пояснениях, представленных в материалы дела. Представитель ОАО «МТС» <...> с доводами заявителя не согласился по основаниям, изложенным в письменных пояснениях Общества.

Представитель ЗАО «РТК» <...> также поддержала ранее представленные письменные пояснения. Комиссия Удмуртского УФАС России, полно, всестороннее и объективно изучив и исследовав материалы дела, выслушав доводы лиц,

участвующих в рассмотрении дела, приходит к следующим выводам.

На странице 15 журнала «Мир связи МТС» № 10 (март 2011г.) в рубрике под названием «Тарифы для каждого» размещена реклама тарифного плана ОАО «МТС» «Много звонков на все сети» следующего содержания: «Звоню клиентам разных сетей Звонить всем-всем-всем за 5 коп./мин. С сенсационным тарифом МТС «Много звонков на все сети» можно не думать о том, кому Вы звоните! Чтобы перейти на тариф, отправьте сообщение 764 на номер <...> или наберите команду *111*764#вызов».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке. Под объектом рекламирования понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Пунктом 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация тарифного плана «Много звонков на все сети», размещенная в журнале «Мир связи МТС» № 10 (март 2011г.), привлекает внимание неопределенного круга лиц (потенциальных читателей данного СМИ) к тарифу ОАО «МТС» «Много звонков на все сети», которым предлагается клиентам МТС совершать звонки абонентам других сетей за 5 копеек в минуту, формирует и поддерживает интерес к данному тарифу и способствует его продвижению на рынке аналогичных услуг, следовательно, является рекламной.

В соответствии со свидетельством о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС77-39244 от 24.03.2010г. журнал «Мир связи МТС» является рекламным изданием товаров и услуг в области связи. Тираж данного издания составляет 1 000 000 экземпляров.

Учредителем и издателем данного СМИ является ЗАО «Русская Телефонная Компания» (адрес редакции: 109147, г. Москва, ул. Воронцовская, д.5, стр.2).

Из пояснений ОАО «МТС» и ЗАО «РТК», имеющих в материалах дела, следует, что между данными хозяйствующими субъектами договор либо иное соглашение по распространению информации о тарифных планах МТС в журнале «Мир связи МТС» не заключался. Информация о тарифных планах МТС в данном журнале размещается по собственной инициативе и самостоятельно ЗАО «РТК».

Правообладателем товарного знака «МТС» является ОАО «МТС», что подтверждается свидетельством № 311395, выданным Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.

Товарный знак «МТС» используется ЗАО «РТК» на основании договора № 1013644 от 01.09.2010г., заключенного с ОАО «МТС». Пунктом 3.3. данного Договора предусмотрено, что Пользователь (ЗАО «РТК») имеет право использовать Товарный знак Правообладателя (ОАО «МТС») и Товарный знак Системы (ЗАО «Система телекоммуникаций, информатики и связи») следующим образом:

- на товарах, этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным

- образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации;
- при выполнении работ, оказании услуг;
 - на документации, связанной с оказанием услуг и введением товаров в гражданский оборот;
 - на деловой и сопроводительной документации;
 - в средствах массовой информации, печатных изданиях и рекламе;
 - в сети Интернет.

Организация печати журнала «Мир связи МТС» № 10 (март 2011г.) осуществлялась ЗАО «Издательство Семь дней» на основании Договора № 1/2010 от 12.03.2010г., заключенного с ЗАО «РТК».

Таким образом, ЗАО «РТК» является рекламодателем рекламы тарифного плана «Много звонков на все сети», как лицо, непосредственно определившее объект рекламирования и содержание данной рекламы, для последующего размещения в журнале «Мир связи МТС» № 10 (март 2011г.).

Согласно части 1 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с частью 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В рекламе тарифного плана МТС «Много звонков на все сети», размещенной на стр.15 журнала «Мир связи МТС» № 10 (март 2011г.), содержится информация о том, что стоимость звонков абонентам разных сетей составляет 5 коп./мин. Из информации о тарифе «Много звонков на все сети», размещенной на региональном сайте ОАО «МТС» (www.udm.mts.ru), следует, что абоненты МТС могут совершать звонки на мобильные и городские номера домашнего региона за 5 коп./мин. с 6-ой по 15-ую минуты в день. При этом условиями тарифа «Много звонков на все сети» предусмотрено, что стоимость минуты разговора при нахождении абонента в домашнем регионе составляет 5 коп./мин. при следующих условиях:

- для абонентов, подключившихся к тарифу до 20.04.2011г. включительно, стоимость 5 коп./мин. будет составлять с 6-ой по 20-ую минуты в день;
- для абонентов, подключившихся к тарифу с 21.04.2011г., стоимость 5 коп./мин. будет составлять с 6-ой по 15-ую минуты в день. В остальных случаях, стоимость минуты разговора составляет 1 руб. 10 коп.:
- для абонентов, подключившихся к тарифу до 20.04.2011г. включительно, до 5 минут и с 21-ой минуты в день;
- для абонентов, подключившихся к тарифу с 21.04.2011г. до 5 минут и с 16-ой минуты в день.

Данная информация является существенной и ее отсутствие приводит к искажению рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемой услугой (подключиться к тарифному плану «Много звонков на все сети»), поскольку создает ложное впечатление о том, что стоимость звонков абонентам разных сетей по тарифному плану «Много звонков на все сети» составляет 5 коп. за 1 минуту вне зависимости от продолжительности разговора.

В связи с тем, что реклама тарифного плана «Много звонков на все сети» умалчивает об отдельных особенностях (условиях) данного тарифа, у потребителя может сложиться искаженное представление о его потребительских свойствах,

условиях пользования. Таким образом, потребитель вводится в заблуждение в отношении стоимости услуги, рассчитывая на одни условия, а сталкиваясь с иными.

Следовательно, распространение на стр.15 журнала «Мир связи МТС» № 10 (март 2011г.) рекламы тарифного плана «Много звонков на все сети», в которой сообщается о том, что стоимость звонков абонентам разных сетей составляет 5 коп./мин., с отсутствием части существенной информации о том, что стоимость 5 копеек за 1 минуту возможна лишь с 6-ой по 15-ую минуты в день и при определенных условиях, указанных выше, является нарушением части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5 Федерального закона.

Следовательно, ЗАО «Русская Телефонная Компания», являясь рекламодателем вышеуказанной рекламы, распространенной на стр.15 журнала «Мир связи МТС» № 10 (март 2011г.), нарушило требования части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Комиссия Удмуртского УФАС России, изучив распоряжение заместителя Генерального директора по коммерции ЗАО «Русская Телефонная Компания» <...> от 05.03.2011г. № 21/1 «Об изъятии журнала «Мир связи МТС» № 10 (март 2011г.)», а также информационное письмо ЗАО «Русская Телефонная Компания» исх. № ИП-7525 от 05.03.2011г., приходит к выводу о необходимости выдачи ЗАО «Русская Телефонная Компания» предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе, поскольку данные документы не являются подтверждением прекращения ЗАО «Русская Телефонная Компания» распространения ненадлежащей рекламы тарифного плана «Много звонков на все сети» в журнале «Мир связи МТС».

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пп. 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, пп. 3.55.1-3.55.6 п. 3.55, 3.56., 3.56.1., 3.57., 3.58. Приказа ФАС России от 28.12.2007г. № 453 «Об утверждении Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу тарифного плана МТС «Много звонков на все сети», размещенную на странице 15 журнала «Мир связи МТС» № 10 (март 2011г.), с отсутствием части существенной информации об условиях действия данного тарифа, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушены требования части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ЗАО «Русская Телефонная Компания» рекламодателем, нарушившим

часть 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

3. Выдать ЗАО «Русская Телефонная Компания» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ЗАО «Русская Телефонная Компания» и виновного должностного лица Общества дел об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Производство по делу в отношении ОАО «Мобильные ТелеСистемы» прекратить, в связи с не подтверждением в ходе рассмотрения дела в действиях данного лица нарушения требований части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии