

РЕШЕНИЕ

г. Новосибирск

Резолютивная часть решения оглашена «06» апреля 2011г.

В полном объеме решение изготовлено «20» апреля 2011г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела № 06-01-60-14-10 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т. В. Лопаткина,

члены Комиссии: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

И. Р. Носкова – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

Е. В. Сафронова – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело №06-01-60-14-10, возбужденное по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Мобильные ТелеСистемы» (юридический адрес: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д.4, почтовый адрес (для направления корреспонденции): 630112, г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д.57/2) ч.1 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой не допускается недобросовестная конкуренция. Нарушение выражено во введении и применении в 2010-2011г.г. программы «Бонус за входящие»,

в присутствии представителей:

заинтересованного лица – Закрытого акционерного общества «Кемеровская мобильная связь»:

«...» (доверенность «...»

«...» (доверенность «...»),

«...» (доверенность «...»

ответчика – Открытого акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы»:

«...» (доверенность «...»),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление Закрытого акционерного общества «Кемеровская мобильная связь» (далее – ЗАО «Кемеровская мобильная связь») (вх. №7345 от 29.09.2010г.) по факту наличия в действиях ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (далее – ОАО «МТС») признаков нарушения Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»).

По мнению заявителя в тарифной линейке ОАО «МТС» фигурирует тариф «Супер Ноль», который является актом недобросовестной конкуренции. Основания

заявителем излагаются следующие.

«В августе 2010 года в Новосибирске произошел большой прирост затрат Новосибирского филиала ЗАО «Кемеровская Мобильная Связь» по Договору о межоператорском взаимодействии (об интерконнекте) с ОАО «МТС». Если в среднем ежемесячный прирост затрат по этому направлению составлял порядка 1,2 млн. руб., то в августе он составил 8,4 млн. руб. Причиной такого роста является рост межоператорского трафика, обусловленный активизацией абонентов, чье использование SIM-карт Новосибирского филиала ЗАО «Кемеровская Мобильная Связь» (Торговая марка «TELE2») направлено не на потребление услуг связи, а на генерацию «пустого» трафика, направленного на получение бонусов и последующее обналичивание бонусных средств по запущенной ОАО «МТС» программе «Бонус за входящие» - (60 коп./мин). Генерация «пустого» трафика происходит путем автоматизированного или ручного многочасового (до 24 часов в сутки, на протяжении нескольких дней) дозвона на номера из номерной емкости ОАО «МТС», на которых установлены системы автоматического ответа на входящие звонки с подробностями программы «Бонус за входящие».

По первым подсчетам дополнительные расходы на интерконнект за август месяц составили более 7 млн. руб. В настоящее время сумма расходов на интерконнект продолжает увеличиваться в геометрической прогрессии».

Письменными пояснениями от 31 января 2011г. ЗАО «Кемеровская мобильная связь» уточнило свои претензии относительно предмета действий ОАО МТС, являющимся по мнению заявителя актом недобросовестной конкуренции, заменив указание на тариф «Супер Ноль» услугой «Бонус за входящие».

Новосибирским УФАС России по данному заявлению проведена проверка.

В соответствии со ст.4 ФЗ «О защите конкуренции», конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с Лицензией № 46008 (срок действия с 21.02.2007г. до 21.02.2012г.), выданной ОАО «МТС» (Лицензиат), Общество оказывает услуги подвижной радиотелефонной связи (сети стандарта GSM-900/1800) в соответствии с данной лицензией только на территории Новосибирской области.

Лицензиат в соответствии с данной Лицензией обязан обеспечить предоставление абоненту:

- доступа к сети связи лицензиата;
- соединений по сети подвижной радиотелефонной связи лицензиата для приема (передачи) голосовой, а также неголосовой информации с обеспечением непрерывности связи при оказании услуги независимо от местоположения абонента, в том числе при его передвижении;
- соединений с абонентами и (или) пользователями сетей фиксированной телефонной связи сети связи общего пользования;

- возможности пользования услугами подвижной радиотелефонной связи сети стандарта GSM-900/1800 при нахождении за пределами территории, указанной в лицензии;
- доступа к телематическим услугам связи и услугам связи по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации;
- доступа к системе информационно-справочного обслуживания;
- возможности бесплатного круглосуточного вызова экстренных оперативных служб.

При этом Лицензиат обязан начать оказание услуг связи в соответствии с данной лицензией не позднее 21.02.2007 года.

В соответствии с Лицензией №54783 (срок действия с 22.11.2007г. до 22.11.2012г.), выданной ЗАО «Кемеровская Мобильная Связь» (Лицензиат), Общество оказывает услуги подвижной радиотелефонной связи сети стандарта GSM-1800 в соответствии с данной лицензией на территории Новосибирской области.

Лицензиат в соответствии с данной Лицензией обязан обеспечить предоставление абоненту:

- доступа к сети связи лицензиата;
- соединений по сети подвижной радиотелефонной связи лицензиата для приема (передачи) голосовой, а также неголосовой информации с обеспечением непрерывности связи при оказании услуги независимо от местоположения абонента, в том числе при его передвижении;
- соединений с абонентами и (или) пользователями сетей фиксированной телефонной связи сети связи общего пользования;
- возможности пользования услугами подвижной радиотелефонной связи сети стандарта GSM-900/1800 при нахождении за пределами территории, указанной в лицензии;
- доступа к телематическим услугам связи и услугам связи по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации;
- доступа к системе информационно-справочного обслуживания;
- возможности бесплатного круглосуточного вызова экстренных оперативных служб.

При этом Лицензиат обязан начать оказание услуг связи в соответствии с данной лицензией не позднее 22.11.2009 года.

Таким образом, оба хозяйствующих субъекта осуществляют свою деятельность по оказанию услуг подвижной радиотелефонной связи на территории Новосибирской области, т.е. осуществляют подобные виды деятельности на одном товарном рынке, следовательно, являются конкурентами.

Как установлено материалами дела, между ОАО «МТС» (оператор «МТС») и ЗАО «Кемеровская мобильная связь» (оператор «Tele2-Новосибирск») заключен Договор №D1004406-08 о присоединении от 21.04.2010г. (далее - Договор).

Предметом Договора является взаимное оказание операторами связи на платной основе услуги присоединения(1) на зонавом уровне и услуги зонавого завершения вызова (пропуск трафика)(2), в соответствии с условиями присоединения и пропуска трафика, изложенными в Договоре. Также по условиям Договора стороны обеспечивают присоединение сетей в соответствии с согласованными техническими условиями присоединения одной сети электросвязи к другой сети электросвязи, Схемой организации связи (Приложение №1 «Технические условия присоединения» к Договору) и Экономическими условиями присоединения (Приложение №2 к Договору).

В обязательства «МТС» по Договору входит:

1) организация за счет «МТС» односторонних потоков E1 (цифровой поток передачи с пропускной способностью 2048 Кбит/сек) от своего узла связи сети подвижной радиотелефонной связи (далее - УС СПРС) до точек присоединения(3) к сети «Tele2-Новосибирск», в соответствии с согласованной схемой организации связи (Приложение №1 к настоящему Договору);

2) для пропуска исходящего трафика в сеть «Tele2-Новосибирск» за свой счет осуществлять организацию дополнительных односторонних потоков E1 до точек присоединения к сети «Tele2-Новосибирск», в количестве, обеспечивающем не более 1 % (одного процента) потерь в часы наибольшей нагрузки при исходящей связи из-за отсутствия свободных каналов в данном направлении связи;

3) обеспечить включение в УС СПРС «МТС» дополнительных потоков E1, организуемых от сети «Tele2-Новосибирск».

Аналогичные обязательства по условиям Договора закреплены за «Tele2-Новосибирск».

Согласно Договору, услуга зонавого завершения вызова является услугой по пропуску трафика.

В соответствии с Приложением №2 к Правилам присоединения сетей электросвязи и их взаимодействия (утвержденных Постановлением Правительства от 28.03.2005г. №161), услуга зонавого завершения вызова – деятельность, направленная на обеспечение пропуска трафика от точки присоединения на зонавом уровне присоединения к пользовательскому (оконечному) оборудованию, подключенному к сети связи другого оператора связи.

Согласно ст.2 Федерального закона от 07.07.2003г. №126-ФЗ «О связи» (далее – ФЗ «О связи»), услуга по пропуску трафика - деятельность, направленная на удовлетворение потребности операторов связи в пропуске трафика между взаимодействующими сетями электросвязи (ст. 2 ФЗ «О связи»). Потребителями услуг присоединения и пропуска трафика являются операторы связи - субъекты, осуществляющие деятельность по оказанию потребителям (абонентам и клиентам) услуг связи.

В соответствии с п.5.2 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 или оборудования, заменяющего абонента/пользователя, до момента отбоя вызываемым или вызывающим абонентом/пользователем или оборудования, заменяющего абонента/пользователя.

Согласно Приложению №2 к Договору «Экономические условия присоединения. Цены на услуги присоединения и услуги по пропуску трафика», цена «МТС» (также как и цена «Tele2-Новосибирск») на услугу присоединения устанавливается в размере 30 000 (тридцать тысяч) рублей за 1 Е1, без учета НДС. Цена «МТС» (также как и цена «Tele2-Новосибирск») на услуги по пропуску трафика (услугу зонového завершения вызова, включая голосовой, сигнальный трафик и короткие сообщения (SMS), предоставляемые «Tele2-Новосибирск»/«МТС») устанавливается в размере 1 руб. 02 коп. (один руб. две коп.) за одну минуту пропущенного трафика, без учета НДС.

Данный Договор распространяет свое действие на отношения сторон, возникшие с 01.03.2010г. Стороны пришли к соглашению, что с 01.03.2010г. прекращает свое действие Договор № D0910911-08 о присоединении от 21.07.2009г. В свою очередь, ранее заключенный Договор № D0910911-08 о присоединении от 21.07.2009г. регулировал отношения сторон по идентичному предмету и устанавливал цены на услугу присоединения и услугу по пропуску трафика аналогичные вновь заключенному Договору №D1004406-08 о присоединении от 21.04.2010г.

Таким образом, предоставление возможности отправлять и принимать информационные сообщения конечным пользователям (потребителям услуг связи) является главной задачей деятельности оператора связи. При этом, исходя из целей создания любого юридического лица, деятельность по предоставлению услуг связи направлена на получение прибыли.

При оказании услуги по пропуску трафика, присоединяющий оператор оказывает услуги присоединения присоединяемому оператору. При этом средства связи, образующие точки присоединения в течение срока действия договора о присоединении, используются не только в интересах присоединенного оператора. Присоединяющий оператор также заинтересован в бесперебойном функционировании точек присоединения, поскольку абоненты присоединенного оператора получают возможность совершать "звонки" в сторону абонентов присоединяющего оператора, что обуславливает обязанность присоединенного оператора производить оплату услуг присоединяющего оператора по пропуску трафика (плата за услуги завершения вызовов). Т.о., присоединение сети связи присоединенного оператора к сети связи присоединяющего оператора позволяет увеличить доходность предпринимательской деятельности последнего.

С 08 апреля 2010г. Филиалом ОАО «МТС» «Макро-регион «Сибирь» введена в действие маркетинговая акция «Бонус за входящие» (Приказ № С 01/0146-п от 02.04.2010 «О проведении маркетинговой акции «Бонус за входящие» на территории филиала ОАО «МТС» «Макро-регион «Сибирь»).

Согласно условиям данной акции, в акции «Бонус за входящие» могут участвовать абоненты – физические лица, обслуживаемые на тарифных планах «Супер

Ноль», «Много звонков+» (Приложение № 1 к Приказу № С 01/0146-п от 02.04.2010).

В соответствии с Приложением № 1 к Приказу № С 01/0146-п от 02.04.2010, для участия в акции необходимо подключить услугу «Бонус за входящие». Бонус в размере 0,60 руб. начисляется за каждую полную минуту входящего вызова с номеров абонентов операторов сотовой связи домашнего региона, за исключением номеров абонентов ОАО «МТС».

Бонус начисляется только в случае выполнения следующего условия: количество полных минут входящих вызовов с номеров абонентов операторов сотовой связи домашнего региона, за исключением номеров абонентов ОАО «МТС», за месяц превышает 166 мин.

Минимальная сумма бонуса составляет не менее 100 рублей.

Бонус можно использовать на любые услуги МТС, в том числе для перевода средств по услуге «Прямая передача».

В последующем, в Приказ № С 01/0146-п от 02.04.2010 были внесены изменения, согласно которым:

- дополнены тарифные планы «Много звонков на все сети», «Просто для своих», и «Дилер» с федеральным номером;
- увеличен размер бонуса до 0,75 руб.;
- количество полных минут входящих вызовов увеличено до 200 минут;
- минимальная сумма бонуса – не менее 150 рублей (Приказ № С 01/0455-п от 04.10.2010г. «О внесении изменений в Приказ от 02.04.2010г. № С01/0146-п «О проведении маркетинговой акции «Бонус за входящие» на территории филиала ОАО «МТС» «Макро-регион «Сибирь»).

Срок действия акции в Приказе не ограничен.

Согласно Протоколу осмотра доказательств от 22 сентября 2010г., на сайте www.mts.ru (выбран регион: Новосибирская область) в разделе «Частным клиентам», подразделе «Скидки» («Полный список скидок и акций») размещена информация об акции «Бонус за входящие». На момент осмотра сайта, 21.09.2010г., в описательной части данной акции также указано, что сумма начисленного бонуса подлежит выплате при расторжении договора.

В соответствии с п.9 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции», недобросовестной конкуренцией признаются 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.

Недобросовестная конкуренция не допускается (ч.1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции»).

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ в предпринимательской деятельности понимается их объективная способность предоставить субъекту такие преимущества. При этом сами преимущества означают такое превосходство над конкурентами, которое обеспечивает возможность увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий. То есть, действия хозяйствующего субъекта могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующему субъекту увеличить получаемую прибыль, либо предотвратить ее неизбежное снижение.

Приобретение преимуществ перед конкурентами возможно, в том числе, посредством воздействия на потребителей, что в свою очередь обеспечивает увеличение объема реализации товара (услуги).

Исходя из содержания условий акции «Бонус за входящие», ОАО «МТС» воздействует на потребителей услуг подвижной радиотелефонной связи - абонентов «МТС», таким образом, что те, в свою очередь, предпринимают действия по увеличению количества входящих вызовов (при этом по условиям программы суммарная продолжительность таких вызовов в течение месяца должна быть не менее чем 166 минут) с номерных емкостей, принадлежащих другим операторам, предусмотренных условиями программы «Бонус за входящие», на соответствующие номера абонентов «МТС».

При этом увеличивается количество трафика, пропускаемого посредством присоединяющего оператора. Оборудование, образующее точку присоединения, в таком случае используется не только в интересах присоединяемого оператора, но и в интересах присоединяющего оператора, в рассматриваемом случае – ОАО «МТС». 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.

То есть в данном случае ОАО «МТС», воздействуя на потребителя своих услуг, обеспечивает увеличение объема реализации такого товара как услуга по пропуску трафика, оказанная другому оператору связи (в том числе ЗАО «Кемеровская мобильная связь») за которую, в свою очередь, предусмотрена фиксированная оплата (в рассматриваемом случае – 1 (один) рубль 02 (две) копейки, без учета НДС).

Вред, причиненный другому хозяйствующему субъекту может выражаться в убытках, которые терпит конкурент. При этом для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно возможности наступления таких последствий и доказательства реального вреда не требуется.

Под убытками ст. 15 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) понимает расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было

нарушено (упущенная выгода).

Под обычными условиями оборота понимаются типичные для него условия функционирования рынка, на которые не воздействуют непредвиденные обстоятельства либо обстоятельства непреодолимой силы.

В случае с «Tele2-Новосибирск» (ЗАО «Кемеровская мобильная связь») при соблюдении условий начисления бонуса по программе «Бонус за входящие» (минимум 166 минут), ЗАО «Кемеровская мобильная связь» должна оплатить ОАО «МТС» 169,32 рубля, без учета НДС за услугу по пропуску трафика для одного абонента.

Таким образом, с увеличением входящих вызовов на номера присоединяющего оператора увеличивается суммарная величина оплаты услуги по пропуску трафика от присоединяемого оператора к присоединяющему.

При этом согласно Договору, присоединяемым, как и присоединяющим, оператором может быть как ОАО «МТС», так и ЗАО «Кемеровская мобильная связь». Обязательства оплаты услуги по пропуску трафика, т.к. трафик перемещается в обоих направлениях, возникают у обеих сторон Договора. Как следует из материалов дела, введя в действие акцию «Бонус за входящие», ОАО «МТС» повысило активность своих абонентов к действиям, направленным на увеличение количества звонков абонентов другой сети на номера ОАО «МТС».

Существенным является тот факт, что прирост исходящего от ЗАО «Кемеровская мобильная связь» трафика, как установлено материалами дела, в значительной мере обусловлен наличием «пустого» трафика. По сути, так называемый «пустой» трафик представляет собой многочасовой (до 24 часов в сутки, на протяжении нескольких дней) дозвон на номера из номерной емкости ОАО «МТС», с целью накопления и последующего получения бонусов от ОАО «МТС». Возможность и наличие подобного трафика обусловлены исключительно проводимой ОАО «МТС» акцией «Бонус за входящие», условия которой рассмотрены выше.

Таким образом, наличие «пустого» трафика является прямым следствием акции «Бонус за входящие». При этом, ЗАО «Кемеровская мобильная связь» несет расходы по оплате услуг по пропуску трафика при исходящих вызовах на один и тот же номер «МТС» в один и тот же временной промежуток, чего при обычных условиях гражданского оборота быть не может.

При этом, информация о тарифных планах операторов связи является общедоступной (например, с тарифными планами можно ознакомиться на официальных сайтах <http://www.nsk.mts.ru/tariffs/>, <http://www.novosibirsk.tele2.ru/tariffs.html>, <http://shop.beeline.ru/novosibirsk/Tariffs>, <http://nsk.megafon.ru/tariffs/alltariffs/>). Следовательно, проанализировав стоимость исходящих вызовов на тарифных планах оператора связи ЗАО «Кемеровская мобильная связь» («Tele2-Новосибирск»), можно сделать вывод о том, что плата за услугу по пропуску трафика превышает плату, получаемую от абонента ЗАО «Кемеровская мобильная связь» за исходящий вызов.

Следовательно, увеличение исходящих вызовов с номеров из номерной емкости «Tele2-Новосибирск» на номера из номерной емкости «МТС» приводит к значительному (необоснованному) увеличению затрат и уменьшению доходов ЗАО

«Кемеровская мобильная связь», т.к. часть таких доходов направляется на оплату услуг по пропуску трафика, в том числе «пустого».

Данные выводы подтверждаются также Актами оказанных услуг по пропуску трафика, Актами зачета взаимных требований, Актами выполненных работ (услуг) за период с июля по сентябрь 2010г.

Кроме того, в данных условиях ЗАО «Кемеровская мобильная связь» в целях предотвращения нецелевого использования сети связи (для реализации акции «Бонус за входящие») имеет возможность ограничить подобное использование сети путем несения дополнительных затрат, связанных с трудовыми и технологическими усилиями, направленными на отключение конкретных абонентов.

Согласно условиям программы «Бонус за входящие», сумма начисленного бонуса может быть использована для оплаты различных услуг, а также подлежит выплате при расторжении договора. То есть абонент «МТС» имеет возможность при расторжении договора получить сумму накопленных бонусов (0,60 руб. за каждую полную минуту входящего вызова с номеров абонентов операторов сотовой связи домашнего региона, за исключением номеров абонентов ОАО «МТС» при нахождении в домашней сети). При этом ОАО «МТС», выплачивая абоненту 0,60 руб. за каждую полную минуту входящего вызова, получает в счет оплаты услуги по пропуску трафика 1,02 руб., без учета НДС.

Программа «Бонус за входящие», в том числе и выплата бонусов при расторжении договора, дает ОАО «МТС» преимущество перед другими подобными операторами связи в виде перераспределения спроса среди потенциальных клиентов-абонентов подвижной радиотелефонной связи и большего количества потенциальных клиентов, ставших абонентами «МТС». Условие о выплате бонусов при расторжении договора повышает привлекательность услуги ОАО «МТС» (акции «Бонус за входящие»), как следствие, возникает вероятность причинения этими сведениями убытков другим хозяйствующим субъектам – конкурентам в виде недополученных доходов от заключенных договоров на оказание услуг подвижной радиотелефонной связи с потенциальными клиентами-абонентами, которые могли бы быть заключены при прочих равных условиях.

Как установлено материалами дела, вводя акцию «Бонус за входящие», ОАО «МТС» стимулирует спрос на услуги своей сети, провоцируя активность абонентов в сторону увеличения входящих вызовов со стороны других операторов связи, что приводит к увеличению дохода от услуги пропуска трафика. Таким образом, действия ОАО «МТС» по стимулированию своих абонентов на увеличение объема входящих вызовов, направлены на получение преимуществ со стороны ОАО «МТС» с одной стороны, в виде повышения привлекательности услуг «МТС» в результате использования абонентами полученных бонусов по проводимой акции, без каких-либо дополнительных затрат со стороны ОАО «МТС», и с другой стороны, в виде увеличения доходов от оплаты услуги за интерконнект, причиняя при этом убытки котрагенту в виде необоснованных затрат на пропуск трафика, объем которого (при отсутствии акции «Бонус за входящие») был бы существенно ниже.

В условиях заключенного между сторонами договора об интерконнекте, обязательства сторон об оплате услуг находятся в некоем равновесии. Таким образом, при достижении согласия в обычных условиях рынка стороны способны

предвидеть возможные доходы и риски. В рассматриваемом случае, при введении ОАО «МТС» акции «Бонус за входящие» имеет место направленное (в интересах ОАО «МТС») смещение равновесия в сторону увеличения объема услуг по пропуску трафика. Подобное введенное и инициированное действие ОАО «МТС» по увеличению собственных доходов и увеличению расходов контрагента (контрагентов) противоречит правилам поведения в предпринимательской деятельности, предполагающим добросовестность ведения предпринимательской деятельности, а также принципам разумности и справедливости.

При рассмотрении дела Комиссией, представитель ОАО «МТС» не согласился с наличием в действиях ОАО «МТС» нарушения антимонопольного законодательства РФ, ссылаясь на следующее.

Целью введения акции «Бонус за входящие» было побудить абонентов, ближайшее окружения которых не является абонентами ОАО «МТС», не заключать договор на оказание услуг связи с другим оператором связи, а продолжить обслуживание в МТС и получать дополнительный бонус на счет при поступлении входящих вызовов от абонентов других операторов сотовой связи. Вводя акцию «Бонус за входящие», ОАО «МТС» предполагало сохранить свою абонентскую базу, ее активность и создать для нее выгодные условия обслуживания. Таким образом, предоставление услуги «Бонус за входящие» было рассчитано на абонентов ОАО «МТС» и не предполагало осуществление воздействия на поведение абонентов других операторов связи.

Увеличение затрат ЗАО «Кемеровская мобильная связь» на оплату услуг по пропуску трафика связано с сформированной Заявителем тарифной политикой, с установлением данным оператором заниженных цен на предоставляемые своим абонентам услуги.

К увеличению объема исходящего трафика в компании «Теле2» привело формирование маркетинговой политики Заявителя, которое было направлено на увеличение потребительского спроса предлагаемых услуг, в частности активной рекламой «Теле2»: «Зазвони их всех».

Увеличение межоператорского трафика ЗАО «Кемеровская мобильная связь» по входящим вызовам ОАО «МТС» произошло в августе 2010г., при этом услуга «Бонус за входящие» была введена в апреле 2010г., в связи с чем отсутствует причинно-следственная связь между введением данной услуги со стороны ОАО «МТС» и увеличением затрат на интерконнект со стороны Заявителя.

Информация об услуге «Бонус за входящие» была размещена ОАО «МТС» на своем интернет-сайте 04.04.2010г. Интернет-сайт ОАО «МТС» зарегистрирован как средство массовой информации (свидетельство Эл № ФС77-23793 от 28.03.2006г.). В силу требований действующего законодательства оператор обязан доводить до сведения потребителей всю информацию о предоставляемых им услугах. К информации, содержащей подробные инструкции по обналичиванию бонусов по программе «Бонус за входящие», размещенной по адресу, указанному в заявлении, ОАО «МТС» отношения не имеет.

ОАО «МТС» не получает каких-либо преимуществ перед Заявителем, поскольку никто не ограничивает право заявителя устанавливать такие же условия при

предоставлении услуг своим абонентам.

При проведении акции нарушений требований действующего законодательства со стороны ОАО «МТС» отсутствуют. Акция проводится в соблюдении Лицензии, ФЗ «О связи», ФЗ «О защите прав потребителей» и иных нормативных актов, регламентирующих вопросы предоставления услуг связи.

Такие же акции проводятся всеми операторами связи, работающими на данном рынке услуг, в связи с чем обычаям делового оборота и требованием добропорядочности, разумности и справедливости акция «Бонус за входящие» не противоречит.

Представленный Заявителем расчет убытков не подтвержден кроме наличия в нем информации об объеме трафика. Каких-либо доказательств зависимости проведения акции и причиненных убытков Заявителем не представлено.

Комиссией доводы ОАО «МТС» не приняты на основании следующего.

Исходя из содержания условий акции «Бонус за входящие», акция хотя и предоставляет бонусы абонентам МТС, при этом действие ее направлено на стимулирование своих абонентов к действиям, по увеличению входящих вызовов других операторов, входящие вызовы от абонентов ОАО «МТС» из акции исключены, следовательно, акция относится в том числе и к абонентам других операторов связи, опосредованно воздействуя на их поведение через абонентов ОАО «МТС».

В соответствии с ФЗ «О связи», тарифы на услуги связи устанавливаются оператором связи самостоятельно. В соответствии с Правилами оказания услуг подвижной связи, утв. Постановлением Правительства РФ от 25.05.2005 № 328, «тарифный план» - это совокупность ценовых условий, на которых оператор связи предлагает пользоваться одной либо несколькими услугами подвижной связи. Согласно представленным ЗАО «Кемеровская мобильная связь» материалам, себестоимость предоставляемой данным оператором связи услуги не превышает стоимость установленного тарифа, следовательно, довод ОАО «МТС» о занижении Заявителем стоимости услуг опровергается материалами дела.

Как следует из материалов дела, увеличение потребительского спроса предлагаемых ЗАО «Кемеровская мобильная связь» услуг в значительной степени обусловлено использованием сети «Теле2» исключительно в целях реализации акции «Бонус за входящие». Исходя из данных об объемах исходящего трафика ЗАО «Кемеровская мобильная связь» по другим операторам связи, в данный промежуток времени прирост объема исходящего трафика отмечается только в направлении ОАО «МТС», следовательно, влияние рекламной компании «Теле2»: «Зазвони их всех» в качестве причины, повлекшей рост исходящего трафика, опровергается материалами дела. Зависимость проведения акции и причиненных убытков заявителю установлена.

Информация, содержащая инструкции по обналичиванию бонусов по программе «Бонус за входящие», размещенная по адресу, указанному в заявлении, Комиссией не рассматривается.

Преимущества, получаемые ОАО «МТС» в связи с проводимой акцией, а также

противоречие обычаям делового оборота, требованием добропорядочности, разумности и справедливости рассмотрены выше.

Нарушения ОАО «МТС» требований ФЗ «О связи», ФЗ «О защите прав потребителей» и иных нормативных актов, регламентирующих вопросы предоставления услуг связи, Лицензии, не является предметом рассмотрения настоящего дела. При этом, в действиях ОАО «МТС» по введению и применению акции «Бонус за входящие» Комиссия усматривает наличие нарушения ФЗ «О защите конкуренции».

Существо акций, проводимых другими операторами связи, в настоящем деле не рассматривается в связи с отличиями в их условиях.

На основании вышеизложенного, в совокупности рассмотренных фактов, действия ОАО «МТС», выраженные во введении и применении в 2010-2011г.г. акции «Бонус за входящие» (утв. Приказом № С 01/0146-п от 02.04.2010 «О проведении маркетинговой акции «Бонус за входящие» на территории филиала ОАО «МТС» «Макро-регион «Сибирь» (с изменениями, внесенными Приказом № С 01/0455-п от 04.10.2010г.)) направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат ФЗ «О защите конкуренции», обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам, следовательно, указывают на наличие в действиях ОАО «МТС» нарушения ч.1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции».

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»,

РЕШИЛА:

1. Признать Открытое акционерное общество «Мобильные ТелеСистемы» (юридический адрес: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д.4, почтовый адрес (для направления корреспонденции): 630112, г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д.57/2) нарушившим ч.1 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой недобросовестная конкуренция не допускается.

Указанное нарушение выразилось во введении и применении в 2010-2011г.г. акции «Бонус за входящие».

2. Признать имеющиеся материалы достаточными для выдачи Открытому акционерному обществу «Мобильные ТелеСистемы» предписания о прекращении нарушения ч.1 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Решение изготовлено в полном объеме «20» апреля 2011 г.

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

Председатель Комиссии

Т.В. Лопаткина

Члены Комиссии

И. В. Волохина

И.Р. Носкова

Е. В. Сафронова

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

20 апреля 2011г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела № 06-01-60-14-10 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

И. Р. Носкова – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

Е. В. Сафронова – специалист-эксперт отдела рекламы,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), на основании своего решения от 20 апреля 2011г. по делу № 06-01-60-14-10 о нарушении Открытым акционерным обществом «Мобильные ТелеСистемы» (юридический адрес: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д.4, почтовый адрес (для направления корреспонденции): 630112, г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д.57/2) ч.1 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Открытому акционерному обществу «Мобильные ТелеСистемы» в срок до 01 мая 2011г. прекратить нарушение части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся во введении и применении в 2010-2011г.г. акции «Бонус за входящие», а именно: отменить действие акции «Бонус за входящие» (утв. Приказом № С 01/0146-п от 02.04.2010 «О проведении маркетинговой акции «Бонус за входящие» на территории филиала ОАО «МТС» «Макро-регион «Сибирь» (с изменениями, внесенными Приказом № С 01/0455-п от 04.10.2010г.)) на территории Новосибирской области.
2. Открытому акционерному обществу «Мобильные ТелеСистемы» представить в Новосибирское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего

предписания до 15 мая 2011 г.

Председатель Комиссии

Т.В. Лопаткина

Члены Комиссии

И. В. Волохина

И.Р. Носкова

Е. В. Сафронова

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 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.

(1) Услуга присоединения - деятельность, направленная на удовлетворение потребности Сторон в организации взаимодействия сетей электросвязи при котором становятся возможными установление соединения и передача информации между пользователями взаимодействующих сетей электросвязи Сторон.

Услуга присоединения включает в себя: согласование проектно-сметной документации, в части присоединения сетей «МТС» и «Теле2-Новосибирск», монтаж и наладка средств связи образующих точку (точки) присоединения, присоединение сетей связи Сторон.

(2) Услуга зонового завершения вызова на сеть оператора связи — деятельность, направленная на обеспечение пропуски трафика от точки присоединения на зоновом уровне присоединения к пользовательскому (оконечному) оборудованию, подключенному к сети связи оператора связи.

(3) Точка присоединения — средства связи, входящие в состав одной сети электросвязи, с помощью которых осуществляется физическое подключение к средствам связи другой сети электросвязи и обеспечивается возможность пропуски трафика между этими сетями.