ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 2-18/09-2019

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

28 июня 2019 года г. Пенза

В Пензенское УФАС России поступило обращение ООО «ЛексПрактик» (далее – Общество) о недобросовестной конкуренции при распространении недостоверной информации со стороны ПАО «МТС» (далее – Оператор, Организация) (ИНН 7740000076, ОГРН 1027700149124, г. Москва ул. Марксистская, д. 4), а именно в связи с распространением ложной информации относительно предоставляемых услуг в рамках акции «Больше за те же деньги», способной ввести в заблуждение.

По мнению заявителя, ПАО «МТС» неправомерно изменило условия оплаты по тарифному плану и объем услуг предусмотренный в рамках тарифного плана «Умный бизнес М 052015», что не соответствует условиям проводимой акции. В данный момент ООО «ЛексПрактик» как пользователь данного тарифного плана получает услуги в размере: 700 мин., 5ГБ, 1000 SMS. При этом абонент оплачивает сумму в размере 650 руб. в месяц, вместо 450 руб, заявленных ПАО «МТС» в условиях вышеуказанной акции.

Из обращения следует, что данный тариф был подключен Обществом 20.08.2015 г., в момент действия акции «Больше за те же деньги». В рамках которой абонентам МТС, подключившим тариф «Умный бизнес» с 07.12.2015 по 29.02.2016, предоставлялось на 50% больше минут, SMS и интернет-трафика (т.е. в рамках использования тарифа «Умный бизнес М» объем услуг при подключении составлял 1050 мин., 7 ГБ, 1500 SMS при ежемесячной оплате 450 руб.).

Данная информация о проведении акции «Больше за те же деньги» представлена на официальном сайте ПАО «МТС» и доступна по ссылке https://penza.mts.ru/business/mobilnaya-svyaz/specialnie-predlozheniya/arhiv-skidok-i-akciy/best_price .

Согласно пункту 9.1 Правил оказания услуг связи ПАО «МТС» (далее — Правила ПАО «МТС»), являющихся неотъемлемой частью договора на оказание услуг подвижной радиотелефонной связи, оператор вправе определять условия оказания услуг, в том числе тарифных планов, посредством введения новых тарифных планов/услуг и/или внесения изменений в действующие условия оказания

услуг/тарифный план в предусмотренном настоящими правилами порядке.

Согласно пункту 17.3 Правил ПАО «МТС» оператор вправе, в любом случае, устанавливать самостоятельно тарифные планы, отдельные тарифы на услуги, определять иные ценовые условия предоставления услуг, при условии извещения абонентов о введении указанных изменений не менее, чем за 10 календарных дней до момента вступления их в силу через средства массовой информации, в том числе на Интернет-сайте оператора или направлением уведомления иным допускаемым способом.

Условия ПАО «МТС» являются неотъемлемой частью договора на оказание услуг подвижной радиотелефонной связи общества. Таким образом, заключая договор на оказание услуг подвижной радиотелефонной связи абонент соглашается с указанными условиями, в том числе с условием одностороннего изменения условий договора.

Вместе с тем, размещая информацию о проведении акции «Больше за те же деньги» и указывая на то, что *«Условия акции действительны на постоянной основе – увеличенные пакеты минут, SMS, интернет-трафика предоставляются на весь период обслуживания по выбранному тарифному плану»* создает/может создать представление о том, что условия акции «Больше за те же деньги» будут действительны **постоянно**.

Данные действия ПАО «МТС» могли создать у участников рынка определенное впечатление о том, что условия проводимых акций с указанием информации о сроке действия, а именно: «*Условия акции действительны на постоянной основе»,* будут действовать постоянно для клиентов ПАО «МТС» подключивших данное предложение.

Однако, исходя из фактически предоставляемых услуг, данные условия проводимой акции распространялись на период проведения акции. Таким образом, Обществу может обеспечиваться преимущество при информационном воздействии на потребителя, поскольку введение в заблуждение путем использования выражения *«Условия акции действительны на постоянной основе – увеличенные пакеты минут, SMS, интернет-трафика предоставляются на весь период обслуживания по выбранному тарифному плану»*, используемого ПАО «МТС» привлекает интерес возможных потребителей продукции компании. Акции, проводимые ПАО «МТС», формируют

привлекательность предоставляемых услуг, в том числе как услуг, действующих на постоянной основе при выполнении определенных условий в момент проведения акции, а не заканчиваются по окончанию срока действия акции.

Рассматриваемые действия ПАО «МТС» объективно способны создать предпосылки к изменению спроса в пользу услуг, предоставляемых ПАО «МТС», и соответственно, предоставить данному хозяйствующему субъекту преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности.

Таким образом, предоставление более выгодного предложения по оказанию услуг в рамках действия акции «Больше за те же деньги» на весь срок использования является одним из инструментов конкурентной борьбы на рынке по оказанию услуг связи. При этом, используя выражение *«Условия акции действительны на постоянной основе – увеличенные пакеты минут, SMS, интернет-трафика предоставляются на весь период обслуживания по выбранному тарифному плану»*, ПАО «МТС» повышает привлекательность своих услуг и формирует у потенциальных потребителей ошибочное мнение о результатах использования услуг данным Оператором.

Вместе с тем, при указании недостоверных сведений, а именно, используя выражение *«Условия акции действительны на постоянной основе – увеличенные пакеты минут, SMS, интернет-трафика предоставляются на весь период обслуживания по выбранному тарифному плану»*, действия ПАО «МТС» содержат признаки недобросовестной конкуренции, поскольку способно формировать у потребителей повышенный интерес к осуществляемым Оператором услугам на основе ложной информации. В связи с чем, ПАО «МТС» может приобретать конкурентные преимущества перед другими аналогичными организациями.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей" (далее - Закон о защите прав потребителей), если законами или в установленном ими порядке предусмотрены обязательные требования к товару (работе, услуге), продавец (исполнитель) обязан передать потребителю товар (выполнить работу, оказать услугу), соответствующий этим требованиям.

В силу части 1 статьи 10 Закона о защите прав потребителей изготовитель (исполнитель, продавец) обязан своевременно

предоставлять потребителю необходимую и достоверную информацию о товарах (работах, услугах), обеспечивающую возможность их правильного выбора.

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Таким образом рассматриваемые действия ПАО «МТС» противоречат законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

Указанные действия ПАО «МТС» могут привести к перераспределению спроса на товарном рынке оказания услуг связи путем оттока потребителей от соответствующих данному рынку производителей услуг связи. Добросовестные конкуренты ПАО «МТС», привлекающие потребителей на основании правдивой информации, могут лишиться возможности эффективно осуществлять деятельность по реализации услуг связи, что, в свою очередь, может отразиться на размере их прибыли.

Направленность указанных действий ПАО «МТС» может иметь своей целью исключительно получение собственных преимуществ в предпринимательской деятельности с помощью неправомерных методов и средств.

В силу части 2 статьи 15 Гражданского кодекса Российской Федерации под убытками следует понимать также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

При этом такие действия могли и не содержать намерения причинить кому-либо вред, но обладали объективной способностью нанести имущественный ущерб в виде убытков как реальных, так и в виде упущенной выгоды, хотя и в разной степени, неограниченному кругу хозяйствующих субъектов - конкурентов, осуществляющих свою деятельность на одном товарном рынке с ПАО «МТС».

Вместе с тем, у Оператора может возникнуть возможность увеличения размера получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий, так как потребители услуг связи при выборе/приобретении соответствующих услуг отдадут предпочтение наиболее распространенным/популярным/эффективным/вызывающим доверие, по их мнению, сложившемуся в результате ложного впечатления.

Главой 2.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

Согласно статьи 4 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.

Объективная сторона недобросовестной конкуренции выражается в любых действиях 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 (пункт 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Статьей 14.2 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, в том числе в отношении: 1) качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей; 2) количества товара, предлагаемого к продаже, наличия такого товара на рынке, возможности его приобретения на

определенных условиях, фактического размера спроса на такой товар; 3) места производства товара, предлагаемого к продаже, изготовителя такого товара, гарантийных обязательств продавца или изготовителя; 4) условий, на которых товар предлагается к продаже, в частности цены такого товара.

Учитывая вышеизложенное, в связи с наличием в действиях ПАО «МТС», по введению в заблуждение в отношении потребительских свойств оказываемых услуг предлагаемых к продаже, результатов, ожидаемых от использования таких услуг, их пригодности для определенных целей, путем распространения недостоверной информации, содержатся признаки недобросовестной конкуренции и нарушения требований пункта 1 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается хозяйствующему субъекту, в случае выявления признаков нарушения, в том числе, пункта 1 статьи 14.2 настоящего Федерального закона.

Учитывая вышеизложенное, в связи с наличием в действиях ПАО «МТС», признаков недобросовестной конкуренции и нарушения пункта 1 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, Пензенское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает ПАО «МТС» о необходимости прекращения в срок до **30 июля 2019** года указанных действий, для чего необходимо:

- обеспечить контроль за соблюдением достоверности размещаемых (распространяемых) акций и за соответствием их фактическим условиям предоставляемых услуг.

О выполнении предупреждения сообщить в Пензенское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

В силу части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения **дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением**.