АО «Банк Русский Стандарт»

ул. Ткацкая, д. 36,

г. Москва, 105187

НП «Национальный совет финансового рынка»

ул. Мясницкая, д. 42, стр. 3

г. Москва, 101000

Ассоциация банков России Ассоциация «Россия»

ул. Большая Якиманка, д. 23,

г. Москва, 119180

ООО «АЙДИДЖИТАЛ»

ул. Лодейнопольская, д. 5, литера А,

г. Санкт-Петербург, 197110

ООО «ОСК»

ул. Ленинская слобода, д. 19,

г. Москва, 115280

ООО «БИФРИ»

ул. Лодейнопольская, д. 5, литера А,

г. Санкт-Петербург, 197110

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 1-10-119/00-11-18

Резолютивная часть решения объявлена 13 мая 2019 г.

Решение изготовлено в полном объеме 27 мая 2019 г.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1-10-119/00-11-18 о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии — <...> (далее — Комиссия), рассмотрев дело № 1-10-119/00-11-18 по признакам нарушения ПАО «МТС» (109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 4) (далее — ПАО «МТС», Общество, ответчик) пунктов 1, 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке рассылки смс-сообщений на территории Российской Федерации, в части установления и поддержания монопольно высоких цен (тарифов) на услугу рассылки коротких текстовых сообщений, создания дискриминационных условий, в части установления в договорах на оказание услуг по рассылке коротких текстовых сообщений для хозяйствующих субъектов без государственного участия в уставном капитале специальных условий по установлению, изменению цен на услуги по рассылке коротких текстовых сообщений по сравнению с хозяйствующими субъектами с государственным участием в уставном капитале,

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступили заявления Ассоциации банков «России» (Ассоциация «Россия»), Некоммерческого партнерства «Национальный совет финансового рынка» (далее — НП «НСФР»), АО «Банк Русский Стандарт» о наличии в действиях ПАО «МТС» признаков нарушения антимонопольного законодательства, выразившихся в

создании дискриминационных условий.

По результатам рассмотрения указанных заявлений установлено следующее.

В соответствии с Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» ФАС России письмом от 20.02.2018 № АГ/11133/18 направлен запрос в адрес потребителей услуг по рассылке СМС-сообщений, в котором указывалось на необходимость предоставления следующей информации:

- способ реализации обязанности (в случае ее наличия) по информированию/уведомлению потребителей (в том числе ссылки на нормативно-правовые акты устанавливающие такую обязанность);

-
    - какой из способов уведомления/информирования потребителей (СМС-сообщения, голосовое информирование, электронная почта, push-уведомления, мобильные мессенджеры и пр.) является наиболее распространенным и по каким причинам.

По результатам анализа опроса потребительского мнения заказчиков услуг СМС-рассылки установлено, что 59 из 62 ответов содержали информацию, согласно которой потребители считают приоритетной рассылку СМС-сообщений по причине выбора данного способа рассылки именно потребителями своих услуг, а также оперативности получения смс-сообщений и только 3 из опрошенных указали в качестве приоритетного способа — рассылку по электронной почте.

Также из анализа результатов опроса следует, что подавляющее большинство потребителей считает услугу СМС-рассылки приоритетной (основной) для передачи текстовых сообщений, так как она является универсальной, самой доступной и распространенной для получателей текстовых сообщений и не взаимозаменяемой с другими способами передачи текстовых сообщений.

Как следует из ответов заказчиков рассылки СМС-сообщений, обязанность уведомления потребителей услуг установлена положениями статьи 9 Федерального закона от 27.06.2011 № 161-ФЗ «О национальной платежной системе», согласно которой оператор по переводу денежных средств обязан информировать клиента о совершении каждой операции с использованием электронного средства платежа путем направления клиенту соответствующего уведомления в порядке, установленном договором с клиентом.

По результатам анализа материалов, представленных на запрос ФАС России (исх. от 20.02.2018 №АГ/11438/18), установлено следующее:

<...>

По результатам анализа условий договоров ПАО «МТС» с организациями с государственным участием в уставном капитале (<...>), выявлены следующие положения, согласно которым для последних устанавливаются следующие преимущества:

- установлен лимит по договору, т. е. установлена предельная цена договора;

- зафиксирована цена договора на определенный длительный срок;

- зафиксирована предельная цена за отправку 1 СМС-сообщения;

- зафиксирована цена, не подлежащая одностороннему изменению со стороны оператора связи, существенно ниже, чем тарифы для иных организаций.

Вместе с тем ПАО «МТС» с организациями без государственного участия в капитале в договорах на оказание услуг СМС-рассылок установлены положения, согласно которым Общество вправе изменить самостоятельно стоимость СМС-рассылок с обязанностью уведомления заказчика в течение 10 рабочих дней до даты изменения стоимости рассылки СМС-сообщений.

Письмом (вх. от 15.03.2018 № 38318-ДСП/18) ПАО «МТС» в ответ на запрос об экономическом, технологическом и ином обосновании различия тарифов для организаций с государственным участием и организаций без государственного участия, сообщило, что <...>

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе создание дискриминационных условий.

Статьей 4 Закона о защите конкуренции установлено, что дискриминационные условия — условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

ФАС России в соответствии со статьей 39[1] Закона о защите конкуренции в адрес ПАО «МТС» было выдано

Предупреждение № ИА/45145/18 от 19.06.2018 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, выразившихся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке рассылки смс-сообщений на территории Российской Федерации в результате создания дискриминационных условий, в части установления в договорах на оказание услуг по рассылке коротких текстовых сообщений для хозяйствующих субъектов без государственного участия в уставном капитале специальных условий по установлению, изменению цен на услуги по рассылке коротких текстовых сообщений по сравнению с хозяйствующими субъектами с государственным участием в уставном капитале (далее — Предупреждение).

ПАО «МТС» в течение 14 дней с момента получения Предупреждения надлежало устранить дискриминационные условия договоров с хозяйствующими субъектам без государственного участия в уставном капитале по сравнению с хозяйствующими субъектами с государственным участием в уставном капитале, не допуская ухудшения положения контрагентов, сообщить об исполнении Предупреждения в ФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Письмом от 05.07.2018 № 107354/18 ПАО «МТС» запрошены разъяснения предупреждения.

ФАС России письмом от 10.07.2018 № АГ/52848/18 в адрес ПАО «МТС» направлено разъяснение предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

ПАО «МТС» в установленный срок не представлены сведения об исполнении Предупреждения.

Таким образом, ПАО «МТС» Предупреждение в установленный срок не исполнено, признаки нарушения антимонопольного законодательства не устранены.

На основании части 8 статьи 39[1] Закона о защите конкуренции издан приказ Федеральной антимонопольной службы от 08.08.2018 № 1110/18 «О возбуждении дела № 1-10-119/00-11-18 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» по признакам нарушения Публичным акционерным обществом «МТС» пункта 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В ответ на Определение о назначении дела № 1-10-119/00-11-18 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению АО «Банк Русский Стандарт» письмом от 11.09.2018 № 147975/18 представлены письменные пояснения, согласно которым услуги подвижной радиотелефонной связи и сопутствующие им телематические услуги являются самым универсальным и доступным средством коммуникаций между кредитными организациями и гражданами, осуществляемым в соответствии с требованиями действующего законодательства, обязывающего банки доводить до своих клиентов информацию об оказываемых услугах, совершенных по счетам операциях с использованием электронного средства платежа, наличии и размере задолженности. Информирование кредитными организациями своих клиентов осуществляется путем рассылки смс-сообщений, как наиболее доступного, универсального способа доведения обязательной информации до граждан.

Для целей осуществления информационных рассылок ПАО «МТС» до 01.12.2017 представляло услугу массовой рассылки СМС-сообщений не разделяя сообщения по типам, но применяя тарифную шкалу в зависимости от объемов рассылки.

Приказом ПАО «МТС» № 09/0356 П от 27.10.2016 «О внесении изменений в условия оказания услуг по sms-рассылке, отправляемой на сеть ПАО «МТС» с 01.11.2016 года установлены тарифы по sms-рассылке на сеть ПАО «МТС» согласно шкале, в зависимости от количества направляемых СМС-сообщений:

от 0 до 100 000 в размере 1,15 руб./шт. с НДС;

от 100 001 до 3 000 000 в размере 0,75 руб./шт. с НДС;

от 3 000 001 и более в размере 0,6 руб./шт. с НДС.

Приказом ПАО «МТС» № 09/00487 П от 14.11.2017 «Об утверждении тарифа на услуги sms-рассылки на сеть МТС» с 01.12.2017 года установлен единый тариф на услугу sms-рассылки на сеть МТС в размере 1,50 руб. с НДС за одно направляемое смс-сообщение.

Таким образом, стоимость отправки СМС-сообщений ПАО «МТС» с 01.12.2017 выросла с 0,6 руб./шт. до 1,50 руб./шт. с НДС для транзакционных, сервисных и рекламных сообщений, т.е. на 120%.

Согласно пояснениям ПАО «МТС» (вх. от 15.03.2018 № 38318-ДСП/18) <...>

Таким образом, указанная позиция ПАО «МТС» не соответствует материалам, представленным в ответ на запрос ФАС России (исх. от 20.02.2018 №АГ/11438/18).

Пунктом 5 Определения об отложении рассмотрения дела № 1-10-119/00-11-18 (исх. от 05.10.2018 № АГ/80449/18) ПАО «МТС» надлежало представить информацию, каким образом возможно довести информационно-справочную информацию на абонентское устройство без использования услуг подвижной радиотелефонной связи, а также экономическое, технологическое и иное обоснование повышения стоимости услуг смс-рассылки.

ПАО «МТС» письмом (вх. от 06.11.2018 № 181673-ДСП) представлены сведения, согласно которым <...>

АО «Банк Русский Стандарт» письмом (вх. от 15.11.2018 № 189315-ДСП/18) представлена <...>

В соответствии с частью 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование, при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами, в том числе установленная путем повышения ранее установленной цены товара, если при этом расходы, необходимые для производства и реализации товара, остались неизменными или их изменение не соответствует изменению цены товара.

Таким образом, действия ПАО «МТС» содержат признаки злоупотребления доминирующим положением, выразившиеся в установлении и поддержании с 1 декабря 2017 года монопольно высокой цены на услугу рассылки коротких текстовых сообщений.

Определением ФАС России об отложении рассмотрения дела № 1-10-119/00-11-18 (исх. от 28.11.2018 № АГ/97180/18) Комиссия установила в действиях ПАО «МТС» наличие признаков нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в части установления и поддержания монопольно высоких цен (тарифов) на услугу рассылки коротких текстовых сообщений.

Письмом (вх. от 14.12.2018 № 208692/18) ПАО «МТС» представлены письменные пояснения, в соответствии с которыми в действиях ПАО «МТС» отсутствуют признаки дискриминации, поскольку условия договоров кредитных организаций с государственным участием и без непосредственно несопоставимы.

По мнению ПАО «МТС», сам факт наличия разных условий сотрудничества для контрагентов очевидным образом не свидетельствует о злоупотреблении. Для квалификации действий в качестве создания дискриминационных условий ФАС России должно быть установлено, что хозяйствующие субъекты намеренно поставлены доминирующим субъектом в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, сделки которых являются эквивалентными (сравнимыми). Без соблюдения эквивалентности нельзя считать различие характеристик договоров созданием дискриминационных условий.

По мнению Компании, условия договоров ПАО «МТС» с кредитными организациями с государственным участием в уставном капитале и с кредитными организациями без государственного участия в уставном капитале, в том числе условия по порядку установления/изменения цен, не могут быть сравнимы между собой, а, следовательно, рассматриваться на предмет дискриминации, в силу следующего:

- порядок заключения договоров с хозяйствующими субъектами с государственным участием существенно отличается от порядка заключения договоров с иными кредитными организациями и влечет невозможность сопоставления условий таких договоров.

- объемы оказываемых услуг по договорам с государственными банками несопоставимы с объемом услуг, оказываемым банкам без государственного участия в уставном капитале.

Как указывает Общество, условия заключения договоров по результатам публичных процедур закупок оказывают непосредственное влияние на ценообразование по таким договорам и отличают их от гражданско-правовых договоров, заключаемых с потребителями в обычных (рыночных) условиях гражданского оборота и основанных на обоюдном влиянии сторон на определение цены сделки, и ПАО «МТС», как оператор связи, вынуждено заключать договоры на услуги подвижной радиотелефонной связи, частью которых являются услуги по рассылке смс-сообщений, на условиях, предложенных заказчиком, в том числе, о цене.

Комиссия считает указанный довод безосновательным в силу того, что Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц» не содержит положений, дающих право заказчику навязывать невыгодные условия договора участникам закупки в одностороннем порядке, а также положений обязывающих участников закупки соглашаться на участие в закупке на невыгодных для себя условиях.

Вместе с тем на заседании Комиссии представитель ПАО «МТС» не смог подтвердить довод об обязанности Ответчика, как участника процедуры закупки, соглашаться на участие в закупке на невыгодных для себя условиях.

Комиссия по результатам анализа условий договоров, а также объемов потребленных услуг по рассылке смс-сообщений ПАО «Почта-Банк», а также АО «АЛЬФА-Банк», ПАО «Райффайзенбанк» установила, что <...>

Также письмом (вх. от 14.12.2018 № 208692/18) ПАО «МТС» сообщает, что стоимость услуг по рассылке СМС-сообщений является экономически обоснованной.

При этом в качестве экономического обоснования повышения стоимости услуги рассылки смс-сообщений Ответчик в своих пояснениях ссылается на факторы специфики отрасли, а также на необходимость развития единого инфраструктурного комплекса для оказания совокупности услуг связи своим клиентам.

ПАО «МТС» указывает, что испытывая существенное конкурентное давление со стороны других операторов связи, в своей политике ценообразования исходит из единой калькуляции затрат, в том числе, инвестиционных затрат на развитие бизнеса, которые негативно влияют на общий уровень доходности Компании, а также необходимости поддержания общего уровня рентабельности.

Комиссия, изучив финансовые и операционные результаты ПАО «МТС», размещенные на официальном сайте ПАО «МТС» в сети Интернет по адресу https://moskva.mts.ru/upload/contents/10610/finansovie_i_operacionnie_pezultati_MTS_1_kvartal_2018_press_raelwse.pdf отмечает, что себестоимость услуг за 1 квартал 2018 года по сравнению с 1 кварталом 2017 года в России снизилась на 17%; коммерческие, общехозяйственные и административные расходы снизились на 16%; прочие операционные расходы снизились на 29%.

При этом выручка Ответчика за 1 квартал 2018 года по сравнению с 1 кварталом 2017 года в России выросла на 4%, в том числе на 3,7% от мобильных услуг. Чистая прибыль выросла на 23,8%.

Комиссия отмечает, что ПАО «МТС» не приведено объективных причин повышения стоимости услуги смс-рассылки, отсутствуют сведения об увеличении расходов, необходимых для производства и реализации услуги по рассылки коротких текстовых сообщений, а также увеличении общего уровня доходности, его динамики и зависимости от вышеназванных затрат.

На заседании Комиссии представителем ПАО «МТС» также не приведены доводы об экономической обоснованности изменения порядка тарификации в части отмены тарифной шкалы в зависимости от объемов рассылки.

Письмом (вх. от 14.02.2019 № 25428/19) НП «НСФР» представлены письменные пояснения по обстоятельствам дела № 1-10-119/00-11-18, в которых указано на отсутствие со стороны ПАО «МТС» аргументов и доказательств, подтверждающих экономическую обоснованность стоимости услуг СМС-рассылки.

Комиссия принимает к сведению довод НП «НСФР» о недопустимости компенсации затрат для достижения общего необходимого уровня рентабельности по всем реализуемым ПАО «МТС» товарам за счет установления (поддержания) монопольно высокой цены на другой товар.

По мнению НП «НСФР», ПАО «МТС» в своих пояснениях не приведено никаких конкретных фактических данных о затратах на развитие инфраструктуры для оказания услуг именно смс-рассылки.

Напротив, из пояснений Ответчика следует, что ПАО «МТС» вкладывает значительные средства в целом на развитие инфраструктуры, а также несет расходы в связи с новыми законодательными требованиями, что обуславливает необходимость повышения стоимости услуг. То есть из приведенных ПАО «МТС» аргументов не следует, что соответствующие затраты каким-либо образом связаны с оказанием услуг смс-рассылки, стоимость которых является предметом исследования в настоящем деле.

Такой подход указывает на то, что фактически Ответчик компенсирует свои затраты по иным товарам за счет СМС-рассылки, тем самым вынуждая потребителей переплачивать за него.

Также ПАО «МТС» в своих пояснениях указывает, что действия по повышению тарифов на услугу смс-рассылки не приводят к последствиям, установленным статьей 10 Закона о защите конкуренции, а именно к ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности.

Комиссия отмечает, что ПАО «МТС», устанавливая условия, в том числе ценовые, создает конкурентные преимущества для хозяйствующих субъектов на смежном рынке, а именно на рынке оказания финансовых услуг, поскольку хозяйствующие субъекты с государственным участием в капитале имеют возможность рассылки, в том числе рекламных и информационных смс-сообщений по меньшей стоимости.

На основании изложенного Комиссией установлено, что действия ПАО «МТС», выразившиеся в увеличении стоимости смс-рассылки экономически, технологически и иным способом не обоснованы.

Письменными пояснениями (вх. от 14.12.2018 № 208692/19) ПАО «МТС» сообщает, что, по их мнению, не занимает доминирующего положения на товарном рынке услуг смс-рассылки и рассылки информационных сообщений на территории Российской Федерации.

По мнению Ответчика, в продуктовые границы товарного рынка, помимо услуг по рассылке смс-сообщений входят услуги рассылки через мессенджеры, e-mail и push-уведомления и другие способы, а уровень доступности сетей связи и технологическая возможность информирования абонентов посредством смс-рассылок сопоставима с возможностью их информирования посредством иных способов рассылки, что обеспечивает равную возможность и скорость получения информационных сообщений населением посредством различных способов рассылки: через смс-рассылку, через мессенджеры, электронную почту, push-уведомления и оповещение голосом.

В качестве доказательств Ответчиком представлен Отчет по результатам исследования «Анализ рынка массового доведения (рассылки) сообщений до потребителей», выполненный ООО «ТМТ Консалтинг» (далее — «отчет ТМТ Консалтинг).

Комиссия отмечает, что в Отчете ТМТ Консалтинг в качестве источника информации при расчете объемов товарного рынка и долей хозяйствующих субъектов на рынке использует данные, полученные на основе опроса участников анализируемого рынка, при этом ссылки на источники статистических данных не позволяют удостовериться в корректности приведенных цифр.

Поскольку достоверность данных, взятых за основу, вызывает сомнения, так как объемы оказанных услуг по сложившейся практике делового оборота являются коммерческой тайной хозяйствующих субъектов, Комиссия критически относится к выводам, содержащимся в отчете ТМТ Консалтинг.

На заседании Комиссии АО «Банк Русский Стандарт» представлены письменные пояснения (б/н) по делу № 1-10-119/00-11-18, в которых, в том числе указано, что на текущий момент времени не существует ни одного способа, сопоставимого с таким универсальным способом как СМС-рассылка и который бы обеспечивал такое же по скорости, адресности и охвату предоставление информации гражданам.

Кроме того, сам по себе способ доставки информации до клиента устанавливается по соглашению сторон в договоре между банком и клиентом, и клиент сам выбирает удобный для него формат взаимодействия с кредитной организацией.

По информации АО «Банк Русский Стандарт», клиенты выбирают именно СМС-информирование как наиболее понятный им и оперативный способ получения необходимых сведений.

Письмом (вх. от 14.02.2019 № 25428/19) НП «НСФР» представлены письменные пояснения, согласно которым только смс-рассылка обеспечивает наличие всей совокупности потребительских свойств, которые имеют существенное значение для потребителей — заказчиков рассылки и предопределяют их выбор, а иные способы уведомления клиентов не могут обеспечить аналогичные качественные и иные характеристики, в которых заинтересованы потребители — кредитные организации.

В качестве доказательств приведенных доводов НП «НСФР» приобщен к материалам дела Отчет по итогам исследования восприятия потребителями банковских услуг информационных и иных сообщений от банков по итогам проведенного опроса Аналитическим Центром Юрия Левады.

Результаты проведенного исследования показывают, что для большинства потребителей банковских услуг (82%) смс-сообщения являются наиболее удобным способом получения информации. При этом большинство потребителей (78%) не готовы полностью отказаться от смс-сообщений в пользу иных способов информирования.

Подавляющее большинство потребителей (86%) оценивают оперативность получения информации в качестве важного фактора при выборе способа получения информации от банка, 69% потребителей считают важным фактором возможность сохранения информации в памяти телефона и примерно столько же (66%) потребителей — отсутствие необходимости совершать дополнительные действия (скачивать мобильное приложение, пользоваться электронной почтой, заходить в личный кабинет через онлайн-банк и т. п.).

Подавляющее большинство потребителей высказывали предпочтение смс-сообщениям в качестве способа получения информации от банка для всех предложенных типов информации: информации об операциях по картам и счетам (84%), информации, содержащей одноразовые пароли для подтверждения операций (81%), рекламы услуг и продуктов, персональных предложений (52%) и для сведений по кредитам (70%).

ФАС России в соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции и Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, проведен анализ состояния конкуренции на на территории Российской Федерации за 2017 год.

По результатам анализа состояния конкуренции на рынке услуг рассылки СМС-сообщений по сетям подвижной радиотелефонной связи установлено, что совокупная доля ПАО «ВымпелКом», ПАО «МегаФон», ПАО «МТС», ООО «Т2 Мобайл» на рынке услуг рассылки СМС-сообщений по сетям подвижной радиотелефонной связи составляет более 75%, при этом доля каждого из указанных хозяйствующих субъектов составляет более 8%.

Услуга СМС-рассылки не может быть заменена другими способами доведения информации до потребителей.

Согласно части 3 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение каждого хозяйствующего субъекта из нескольких хозяйствующих субъектов (за исключением финансовой организации), в отношении которого выполняются в совокупности следующие условия:

а) совокупная доля не более чем трех хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает пятьдесят процентов, или совокупная доля не более чем пяти хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает семьдесят процентов (настоящее положение не применяется, если доля хотя бы одного из указанных хозяйствующих субъектов менее чем восемь процентов);

б) в течение длительного периода (в течение не менее чем одного года или, если такой срок составляет менее чем один год, в течение срока существования соответствующего товарного рынка) относительные размеры долей хозяйствующих субъектов неизменны или подвержены малозначительным изменениям, а также доступ на

соответствующий товарный рынок новых конкурентов затруднен;

в) реализуемый или приобретаемый хозяйствующими субъектами товар не может быть заменен другим товаром при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях), рост цены товара не обусловливает соответствующее такому росту снижение спроса на этот товар, информация о цене, об условиях реализации или приобретения этого товара на соответствующем товарном рынке доступна неопределенному кругу лиц.

Согласно результатам аналитического отчета доминирующим положением на рынке услуг рассылки смс-сообщений в составе коллективного доминирования занимают операторы связи ПАО «ВымпелКом», ПАО «МегаФон», ПАО «МТС», ООО «Т2 Мобайл», а также операторы, входящие в состав их групп лиц.

Таким образом, в соответствии с частью 3 статьи 5 Закона о защите конкуренции ПАО «МТС», ПАО «ВымпелКом», ПАО «МегаФон», ООО «Т2 Мобайл», а также операторы связи, входящие в состав их групп лиц, занимают доминирующее положение на рынке услуг рассылки СМС-сообщений по сетям подвижной радиотелефонной связи на территории Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1, пунктом 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе установление, поддержание монопольно высокой или монопольно низкой цены товара; создание дискриминационных условий.

Комиссия отмечает, что рассматриваемые Комиссией действия ПАО «МТС» приводят (могут привести) к ограничению конкуренции, поскольку установление таких условий, в том числе ценовых, создает конкурентные преимущества для хозяйствующих субъектов на смежном рынке, а именно на рынке оказания финансовых услуг, поскольку хозяйствующие субъекты с государственным участием в капитале имеют возможность рассылки, в том числе рекламных и сервисных смс-сообщений по меньшей стоимости.

28 марта 2019 года на заседании Комиссии принято заключение об обстоятельствах дела № 1-10-119/00-11-18 (исх. от 03.04.2019 № АГ/26741/19) о нарушении антимонопольного законодательства.

Комиссией установлено, что действия ПАО «МТС», выразившиеся в повышении с 01.12.2017 года тарифов на услуги рассылки смс-сообщений, а также установление в договорах на оказание услуг по рассылке коротких текстовых сообщений специальных условий по установлению, изменению цен на услуги по рассылке коротких текстовых сообщений экономически, технологически и иным образом не обоснованы.

ПАО «МТС» письмом (вх. от 06.05.2019 № 77437/19) представлены в качестве дополнительных доказательств, подтверждающих позицию компании об отсутствии доминирующего положения и отсутствия нарушения Закона о защите конкуренции, а также доводов о взаимозаменяемости отчет о выполнении работ ПАО «ГИПРОСВЯЗЬ» «Исследование особенностей использования абонентами сервисов электронной почты и мобильных приложений (в части PUSH-уведомлений), в том числе мессенджеров в рамках оказания им услуг мобильной связи» (далее — отчет «Гипросвязь»), отчет Фонда «ВЦИОМ» о мнении респондентов получающих информационные, рекламные и иные рассылки с помощью смс (и других видов рассылки), о взаимозаменяемости разных способов информирования, отчет Экономического факультета МГУ им. Ломоносова «Экономические основания оценки положения компании (ПАО «МТС») в сфере услуг по рассылке смс-сообщений на территории Российской Федерации в контексте требования антимонопольного законодательства» (далее — отчет МГУ).

Ответчик в своих письменных пояснениях указывает на отсутствие доминирующего положения, а также наличие взаимозаменяемости различных способов информирования.

Комиссия отмечает, что отчет «Гипросвязь» содержит описание качественных характеристик оказания услуг подвижной радиотелефонной связи и не содержит выводов о взаимозаменяемости различных способов уведомления, не является доказательством взаимозаменяемости различных способов.

При этом в аналитическом отчете, подготовленном в соответствии с Приказом № 220 содержатся выводы об отсутствии взаимозаменяемости различных способов уведомлений.

Комиссия отмечает, что данные отчета Фонда «ВЦИОМ» относительно мнения респондентов о каналах, способах (получения сообщений от банков) подтверждают выводы, содержащиеся в аналитическом отчете ФАС России.

Так, в частности, с помощью смс-сообщений получают транзакционные сообщение от банков 73% от общего количества опрошенных, сообщения, содержащие одноразовые пароли для подтверждения операции — 81%, а иные сообщения (рекламные, информационные и т. д.) - 57 % .

При этом 53% опрошенных не согласились бы заменить смс-сообщения, содержащие одноразовые пароли для подтверждения операции от банков, на какой-либо другой способ доставки.

Источником статистической информации, на основании которой произведен расчет долей участников рынка рассылки смс-сообщений в отчете МГУ, является отчет «ТМТ-Консалнитнг», 2019.

Комиссия отмечает, что отчет «ТМТ-Консалтинг» также представлялся в качестве доказательства. Комиссией дана оценка результатам исследования, проведенным ТМТ-Консалтинг, в связи с чем отчет МГУ не подтверждает доводов о взаимозаменяемости и об отсутствии доминирущего положения на рынке оказания услуг по рассылке коротких смс-сообщений по сетям подвижной радиотелефонной связи на территории Российской Федерации.

Каких либо иных доводов, ранее не исследованных Комиссией при рассмотрении дела № 1-10-119/00-11-18, Обществом не представлено.

НП «НСФР» письмом (вх. от 30.04.2019 № 76198/19) представлена информация о проведенном опросе в анкетной форме банков — членов НП «НСФР», а именно АО «Райффайзенбанк», АО «Тинькофф Банк», ПАО «Совкомбанк», АО «ОТП Банк», ООО КБ «Ренессанс Кредит», АО «Банк Русский Стандарт».

По результатам опроса остальные способы информирования в сравнении с смс-рассылками не обладают всеми необходимыми, по мнению банков, качественными и иными характеристиками и в связи с этим не могут считаться универсальным каналом уведомлений, способным заменить смс-рассылку.

При этом ни один банк не использует электронную почту для целей отправки транзакционных или сервисных сообщений клиентам.

Данный канал иногда используется для направления рекламной или иной информации, превышающей допустимые для смс-сообщений объемы.

Практически все опрашиваемые банки предоставили в процентном соотношении информацию о клиентах, которые являются абонентами операторов сотовой связи, включая информацию об абонентах операторов, не входящих в «большую четверку». Из ответов банков следует, что доли операторов «большой четверки» (по числу клиентов — абонентов соответствующих операторов) в совокупности составляли более 90% в 2017 и 2018 годах соответственно. Банки отметили, что с 2015 года не наблюдали существенных изменений в долях операторов сотовой связи.

Согласно внутренней статистике банков, которая сформирована на основании данных клиентов, являющихся абонентами операторов сотовой связи, на рынке услуг смс-рассылки операторы «большой четверки» занимают коллективное доминирующее положение, что подтверждает выводы, сделанные в аналитическом отчете ФАС России.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения ПАО «МТС» пунктов 1, 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в части установления и поддержания монопольно высоких цен (тарифов) на услугу рассылки коротких текстовых сообщений, создания дискриминационных условий, в части установления в договорах на оказание услуг по рассылке коротких текстовых сообщений специальных условий по установлению, изменению цен на услуги по рассылке коротких текстовых сообщений.

2. Выдать предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>