

ДОГОВОР ОБ ОКАЗАНИИ ТЕЛЕМАТИЧЕСКИХ УСЛУГ СВЯЗИ

В настоящее время общественные отношения, возникающие между абонентом или пользователем, с одной стороны, и оператором связи, оказывающим телематические услуги связи, с другой стороны, при оказании телематических услуг связи регламентируются Правилами оказания телематических услуг связи. Все используемые в этих Правилах понятия, нашли свое законодательное закрепление в пункте 2 данного нормативного правового акта. Однако, в этом перечне до сих пор отсутствует определение базового понятия «договор оказания телематических услуг связи». Устранить этот пробел, призвана отечественная цивилистическая наука, в которой отдельными исследователями были предложены различные подходы к определению содержания данного понятия, а также правовой характеристике данного гражданско-правового соглашения.

Так, например, Е.Б. Балякина указывает на то, что: «согласно Правилам оказания телематических услуг связи выделяются два вида договоров об оказании телематических услуг связи: это договор об оказании разовых телематических услуг связи и договор об оказании телематических услуг связи с использованием абонентской линии»¹.

Различие обозначенных видов договоров, по мнению цивилиста, заключается: «в процедуре заключения договора и его расторжения»². Так, до заключения договора об оказании телематических услуг связи с использованием абонентской линии, оператор связи рассматривает заявление абонента на предмет наличия технической возможности заключения и исполнения такого договора, что не характерно для договора об оказании

¹ Балякина Е.Б. Виды договоров об оказании телематических услуг связи // Материалы XVII Международной научно-практической конференции «Татищевские чтения: актуальные проблемы науки и практики». В 3-х томах. М., 2020. С. 129.

² Там же. С. 129.

разовых телематических услуг связи. Для заключения такого договора оператором связи организована возможность подключения к сети передачи данных без организации абонентской линии. Что же касается обязанности заключения договора об оказании услуг связи, то в силу ст. 426 ГК РФ в случае отсутствия технической возможности, оператор связи вправе отказаться от заключения договора об оказании телематических услуг связи с использованием абонентской линии. При оказании разовых телематических услуг связи наличие технической возможности у оператора связи предполагается и не дает ему оснований для отказа от заключения такого договора.

Для заключения договора об оказании телематических услуг связи с использованием абонентской линии, по утверждению Е.Б. Балякиной: «помимо технической возможности оператора связи требуется такая правовая предпосылка как наличие у абонента права на помещение, в котором будет организована абонентская линия и установлен абонентский терминал, подключаемый к оборудованию связи оператора связи»¹. Е.Б. Балякина считает, что: «такая предпосылка является не только необходимым условием как заключения договора об оказании телематических услуг связи с использованием абонентской линии, но и его дальнейшего существования, поскольку в случае утраты или прекращения у абонента прав на такое помещение, договор об оказании телематических услуг связи подлежит прекращению. Данное правило действует в защиту прав абонента как потребителя услуги связи, поскольку договоры об оказании телематических услуг связи с использованием абонентской линии являются абонентскими, что в свою очередь требует внесения обязательных периодических платежей независимо от того, затребовано ли исполнение по такому договору или нет»².

Следующим отличительным признаком рассматриваемых договоров, по мнению цивилиста, является то, что: «договор об оказании разовых теле-

¹ Балякина Е.Б. Виды договоров об оказании телематических услуг связи // Материалы XVII Международной научно-практической конференции «Татищевские чтения: актуальные проблемы науки и практики». В 3-х томах. М., 2020. С. 130.

² Там же. С. 130.

матических услуг связи исполняется в момент его заключения, присоединения к сети оператор связи. Для начала действия договора об оказании телематических услуг связи с использованием абонентской линии требуется монтаж абонентской линии, то есть такой договор, как правило, является смешанным, поскольку содержит в себе условия договора подряда. Исходя из сказанного, следует, что договор об оказании разовых телематических услуг связи является реальным, а договор об оказании телематических услуг связи с использованием абонентской линии - консенсуальным»¹.

Еще одним отличительным признаком таких договоров, по мнению Е.Б. Балякиной, выступает их - субъектный состав. Так, «разовые телематические услуги, как правило, используются самим абонентом. По договору об оказании телематических услуг связи с использованием абонентской линии, напротив, использование зачастую осуществляет не только абонент, но и иные пользователи, выступающие на стороне заказчика (сотрудники организации, члены семьи абонента).

Соответственно, для такого договора характерна множественность лиц. В этой связи возникает вопрос о статусе таких пользователей, в частности, являются ли они субабонентами»².

Представляется, что пользователи являются третьими лицами. Отнесение их к субабонентам, по мнению Е.Б. Балякиной, представляется неверным, поскольку к операторам связи предъявляются особые требования, такие как лицензирование деятельности в сфере связи, а также наличие средств и оборудования связи, осуществление хранения сообщений электро-связи³.

Анализ всех перечисленных признаков позволил Е.Б. Балякиной сформулировать следующее определение договора об оказании телематических

¹ Балякина Е.Б. Виды договоров об оказании телематических услуг связи // Материалы XVII Международной научно-практической конференции «Татищевские чтения: актуальные проблемы науки и практики». В 3-х томах. М., 2020. С. 132.

² Там же. С. 132.

³ Там же. С. 131.

услуг связи с использованием абонентской линии, под которым понимается соглашение, по которому оператор связи за плату, определяемую в соответствии с тарифом, обязуется предоставить абоненту и (или) пользователю доступ через сеть связи по передаче данных к информационным системам информационно-телекоммуникационной сети, в том числе сети Интернет, обеспечить возможность обмена телематическими электронными сообщениями в количестве (объеме), не превышающем количество (объем), установленный тарифным планом, а абонент и (или) пользователь обязуется оплатить их»¹.

В свою очередь, А.В. Миронов предложил включить в Правила оказания телематических услуг связи следующее определение: «Договор на оказание телематических услуг связи - это соглашение между оператором и абонентом об оказании абоненту телематических услуг связи»².

В свою очередь, А.Е. Мишушин, под договором об оказании телематических услуг связи предлагает понимать: «соглашение, в соответствии с которым оператор связи обязуется осуществлять приём, обработку, хранение, передачу сообщений, направленных пользователем услугами связи или для пользователя услугами связи по сетям электросвязи: факсимильных сообщений; сообщений электронной почтой, обеспечивать доступ к информации мировых и региональных информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе к сети Интернет, а пользователь услугами связи обязуется осуществлять оплату телематических услуг связи на условиях договора»³. В качестве предмета такого договора, следует рассматривать: «нематериальную услугу, выражающуюся в действиях по приёму, обработке, хранении, передаче сообщений, направленных пользователем услугами связи или для поль-

¹ Балякина Е.Б. Гражданско-правовое регулирование отношений, возникающих из договора об оказании телематических услуг связи: Дисс. ... канд. юрид. наук. Ульяновск, 2020. С. 13.

² Миронов А.В. Проблемы правовой охраны прав и законных интересов потребителей телематических услуг связи в контексте реализации отдельных положений Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" при оказании образовательных услуг // *Ius Publicum et Privatum*. 2021. № 1 (11). С. 22.

³ Мишушин А.Е. Правовое регулирование деятельности в области оказания телематических услуг связи: Дисс. ... канд. юрид. наук. Санкт-Петербург, 2006. С. 9.

зователя услугами связи по сетям электросвязи: факсимильных сообщений, сообщений электронной почтой, а также действиях по обеспечению доступа к информации мировых и региональных информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе к сети Интернет».

Как видим в отечественной юридической науке можно встретить различные подходы к определению содержания понятия «договор оказания телематических услуг связи».

Согласно п. 17 Правил оказания телематических услуг связи¹: «договор заключается путем осуществления конклюдентных действий или в письменной форме в 2 экземплярах, один из которых вручается абоненту. Порядок осуществления конклюдентных действий, а также их перечень устанавливаются офертой».

Договор об оказании разовых телематических услуг связи в пунктах коллективного доступа заключается путем осуществления конклюдентных действий. Такой договор считается заключенным с момента осуществления пользователем действий, направленных на получение и (или) использование телематических услуг связи.

В случаях, если оказание телематических услуг связи осуществляется с предоставлением доступа к сети передачи данных с использованием абонентской линии, то оно оформляется договором, имеющим обязательную письменную форму.

Для заключения договора с предоставлением доступа к сети передачи данных с использованием абонентской линии лицо, имеющее намерение заключить договор, подает оператору связи заявление о заключении договора. Оператор связи в срок, не превышающий 30 дней с даты регистрации заявления, осуществляет проверку наличия технической возможности для предоставления доступа к сети передачи данных. При ее наличии оператор связи

¹ Постановление Правительства РФ №575 "Об утверждении Правил оказания телематических услуг связи" от 10 сентября 2007 г. (ред. от 30.12.2020) // Собрание законодательства РФ. 2007. №38. Ст. 4552.

заключает с заявителем договор.

Сторонами такого договора, заключаемого в письменной форме, могут выступать гражданин, юридическое лицо либо индивидуальный предприниматель, с одной стороны, и оператор связи, с другой стороны¹.

В договоре об оказании телематических услуг связи, заключаемом в письменной форме, должны быть обязательно указаны: дата и место заключения договора; наименование (фирменное наименование) и место нахождения оператора связи; реквизиты расчетного счета оператора связи; реквизиты выданной оператору связи лицензии; сведения об абоненте: фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, реквизиты документа, удостоверяющего личность, - для гражданина; наименование (фирменное наименование), место нахождения, основной государственный регистрационный номер, индивидуальный номер налогоплательщика - для юридического лица; реквизиты документа, удостоверяющего личность, и свидетельства о государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя - для индивидуального предпринимателя; адрес установки пользовательского (оконечного) оборудования и описание абонентской линии (при доступе к сети передачи данных с использованием абонентской линии); технические показатели, характеризующие качество телематических услуг связи (в том числе полосу пропускания линии связи в сети передачи данных); технические нормы, в соответствии с которыми оказываются телематические услуги связи и технологически неразрывно связанные с ними услуги; тарифы и (или) тарифный план для оплаты телематических услуг связи в российских рублях; адрес и способ доставки счета за оказанные телематические услуги связи; права, обязанности и ответственность сторон, в том числе обязательства оператора связи по соблюдению сроков и порядка устранения неисправностей, препятствующих пользованию телематическими услугами связи; срок действия до-

¹ Астафуров А.Е. Абонент и (или) пользователь как сторона договора об оказании услуг доступа в Интернет // Материалы международной научной конференции: «Актуальные проблемы юридической науки». Новосибирск, 2015. С. 178.

говора; перечень дополнительных обязательств перед абонентом, добровольно принимаемых на себя оператором связи¹.

В договоре с абонентом - юридическим лицом либо индивидуальным предпринимателем, помимо сведений, указанных выше, предусматривается обязанность предоставления оператору связи юридическим лицом либо индивидуальным предпринимателем списка лиц, использующих его пользовательское (оконечное) оборудование, и устанавливается срок предоставления указанного списка, а также устанавливается, что указанный список должен быть заверен уполномоченным представителем юридического лица либо индивидуальным предпринимателем, содержать сведения о лицах, использующих его пользовательское (оконечное) оборудование (фамилия, имя, отчество (при наличии), место жительства, реквизиты документа, удостоверяющего личность), и обновляться не реже одного раза в квартал.

К существенным условиям договора об оказании телематических услуг связи, помимо предмета (состава оказываемых телематических услуг связи) относят еще: используемые абонентские интерфейсы; тарифы и (или) тарифные планы для оплаты телематических услуг связи; порядок, срок и форму расчетов за оказание телематических услуг связи.

Содержание договора на оказание телематических услуг связи составляют права и обязанности сторон. Права и обязанности оператора связи и абонента прописаны в п.п. 26-31 Правил оказания телематических услуг связи.

Оплата оказанных телематических услуг связи может осуществляться по абонентской, повременной или комбинированной системе оплаты, по объему принятой, и (или) переданной, и (или) отправленной, и (или) обработанной, и (или) хранимой информации либо по факту оказания единичной услуги. Следует отметить, что оператор связи не вправе требовать плату за оказание телематических услуг связи за тот период, в течение которого оказание

¹ Бердегулова Л.А. Телематические услуги связи как объект гражданско-правового регулирования // Nauka-Rastudent.ru. 2014. № 9 (09). С. 5.

телематических услуг связи приостанавливалось в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Оператор связи обязан вести лицевые счета абонентов, на которых отражаются поступления средств оператору связи, а также списание этих средств в счет оплаты телематических услуг связи, оказанных в соответствии с договором¹. Единица тарификации потребления телематических услуг связи устанавливается оператором связи. Учет потребленных пользователем услуг связи ведется в соответствии с принятой оператором связи единицей тарификации. Тарифы и (или) тарифные планы для оплаты телематических услуг связи, а также стоимость неполной единицы тарификации устанавливаются оператором связи, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

Следует отметить, что для граждан, использующих телематические услуги связи в личных целях, и для юридических лиц и граждан, использующих телематические услуги связи в иных целях, могут быть установлены различные тарифы и (или) тарифные планы для оплаты телематических услуг связи. Тарифным планом могут устанавливаться дифференцированные тарифы по времени суток, дням недели, выходным и праздничным дням, по объему принятой, и (или) переданной, и (или) отправленной, и (или) обработанной, и (или) хранимой информации. Оплата телематических услуг связи осуществляется в российских рублях в соответствии с выбранными абонентом и (или) пользователем тарифом и (или) тарифным планом для оплаты телематических услуг связи. Основанием для выставления счета абоненту или списания средств с лицевого счета за предоставленные телематические услуги связи являются данные, полученные с помощью оборудования, используемого оператором связи для учета объема оказанных им телематических услуг связи¹.

¹ Кузьмин В.В., Семашко А.В., Белова Ю.В. Система учета телематических услуг в сети оператора связи // Вопросы защиты информации. 2013. № 4 (102). С. 35.

¹ Кузьмин В.В., Семашко А.В., Белова Ю.В. Система учета телематических услуг в сети оператора связи // Вопросы защиты информации. 2013. № 4 (102). С. 36.

Подводя итоги, отметим, что в настоящее время в действующем российском гражданском законодательстве отсутствует определение договора на оказание телематических услуг связи, что создает проблемы правоприменения. Нет единого мнения относительно определения содержания данного договора и в отечественной цивилистической науке. В этой связи, можем предложить свое авторское определение договора на оказание телематических услуг связи, под которым предлагаем понимать соглашение сторон, по которому одна сторона - оператор связи (юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, оказывающие услуги связи на основании соответствующей лицензии) обязуется оказать комплекс предусмотренных договором услуг в сфере связи и обработки данных при наличии соответствующей технической возможности, а другая сторона - абонент (пользователь телематических услуг связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг) обязуется своевременно оплачивать эти услуги и выполнять иные обязанности, предусмотренные таким договором. Полагаем, что такое определение «договора на оказание телематических услуг связи» в достаточной степени будет отражать сущность данной гражданско-правовой категории и должно получить свое законодательное закрепление в п. 2 Правил оказания телематических услуг связи.

Существенными условиями договора об оказании телематических услуг связи являются: предмет (состав оказываемых телематических услуг связи); используемые абонентские интерфейсы; тарифы и (или) тарифные планы для оплаты телематических услуг связи; порядок, срок и форма расчетов за оказанные телематические услуги связи.