



ДОГОВОР ОКАЗАНИЯ УСЛУГ СОТОВОЙ СВЯЗИ

С. В. ТЫЧИНИН¹⁾
А. А. ВАСИЛЬЧЕНКО²⁾

*Белгородский
государственный
университет*

¹⁾ e-mail:
Tychinin@bsu.edu.ru

²⁾ e-mail:
leha.vaa@yandex.ru

В данной статье исследуются аспекты правового регулирования договора оказания услуг сотовой связи, особенности услуг связи, приводится определение понятия договора, его отличия от сходных видов правоотношений, рассматриваются такие его элементы как предмет, права и обязанности сторон, основное внимание уделено ответственности оператора сотовой связи перед абонентом.

Ключевые слова: договор, услуга, сотовая связь, сеть связи, радиочастотный спектр, оператор, абонент, ответственность.

Сотовая связь, выступая одним из способов передачи информации, относится к подвижной беспроводной радиотелефонной связи, которая является наиболее динамично развивающимся сегментом рынка электросвязи. Свое название она получила от принципа организации связи, согласно которому зона обслуживания (территория города или региона) делится на ячейки (соты). Сотовая связь, в отличие от проводной связи, связанной со стационарными объектами, позволяет обмениваться информацией, перемещаясь в пространстве. Функционирование сотовой связи осуществляется посредством особого природного ресурса – радиочастотного спектра, который находится в ограниченном обороте. Радиочастотный спектр представлен в виде выделенных полос радиочастот и присвоения (назначения) радиочастот или радиочастотных каналов, причем особенностью владения и пользования радиочастотным спектром в сотовой связи является подчинение его воздействию передающих и принимающих устройств оператора сотовой связи. С помощью подвижной радиотелефонной сотовой связи оказываются не только услуги, “голосовой” связи, но и “неголосовые” услуги, как-то услуги по передаче коротких текстовых сообщений (SMS-сообщений), услуги по передаче мультимедийных сообщений (MMS-сообщений), услуги электронной почты, услуги мобильного интернета. Особенностью услуг сотовой связи является их неосязаемость, несохранность, постоянство качества, использование высокотехнологичного оборудования.

Необходимо ограничивать услугу связи как объект гражданских прав от действий по передаче адресованных сообщений по сети связи, осуществляемых специально уполномоченными на это органами государственной власти, курьерских услуг, услуг перевозки груза, транспортно-экспедиционных услуг, информационных услуг, иных услуг, оказываемых операторами связи с использованием сети связи, в том числе услуг по осуществлению почтовых переводов денежных средств, услуг по распространению сигналов программ телевизионного вещания и радиовещания через сети связи, а также действий по предоставлению доступа к сети связи.

В правоотношениях по оказанию услуг сотовой связи налицо совокупность сложных вещей, состоящая из самостоятельных разнородных вещей, образующих необходимую для оказания услуг сотовой связи совокупность: сотовый телефон, карта идентификации абонента, сеть сотовой связи. Целью договора об оказании услуг сотовой связи является удовлетворение материальных и нематериальных потребностей в передаче адресованной информации (общении) между лицами. Материальным носителем информации является неосязаемая вещь – радиосигнал, который передается по системам электрической связи. Услуга сотовой связи существует во времени, что определяется точной фиксацией специальным оборудованием времени соединения (общения) абонента и имеет количественный показатель – объем услуги.



SIM-карта (п. 2 Правил оказания услуг подвижной связи от 25.05.05 №328¹) – это карта, с помощью которой обеспечивается идентификация абонентской станции (абонентского устройства), ее доступ к сети подвижной связи, а также защита от несанкционированного использования абонентского номера.

Договор оказания услуг связи по своей правовой характеристике является консенсуальным, возмездным, двусторонним, взаимным, обязательным (ст. 445 Гражданского кодекса Российской Федерации²), публичным (ст. 426 Гражданского кодекса Российской Федерации). Кроме того, договор присоединения сетей связи относится к организационным договорам (наладка оборудования, пропуск трафика и т.д.), а договор оказания услуг сотовой связи абонентам является договором присоединения (ст. 428 Гражданского кодекса Российской Федерации) и относится к реальным договорам (передача SIM-карты; поступление первого взноса за услуги сотовой связи на счет абонента у оператора связи – исполнителя). Следует согласиться с точкой зрения Суденко В.В. в том, что договор оказания услуг сотовой связи в целом является консенсуальным, т.к. особым его предметом является информация, не облеченная в вещественную форму³.

Договор оказания услуг сотовой связи представляет собой публичную письменную оферту, а ее акцепт будущим абонентом осуществляется путем совершения конклюдентных действий как в офисах сотовых операторов, так и у розничных продавцов и для признания его заключенным достаточно первого фактического подключения абонента к сотовой сети. Договор может заключаться также и с представителем оператора (агентом) на основании выданной ему доверенности, который предлагает абоненту только выбрать тариф (совокупность услуг, входящих в предмет договора) и подписать заранее подготовленный бланк договора – договор присоединения.

Услуга связи – это действия оператора связи по удовлетворению потребности конкретного лица в передаче адресованного сообщения (информации) через сети связи без изменения его содержания с сохранением тайны связи⁴.

Услуга сотовой связи – это деятельность, направленная на прием, обработку и передачу с помощью радиоволн определенного радиочастотного спектра с целью обеспечения непрерывной телефонной связи (местной, внутризоновой, междугородной, международной) между абонентами сети сотовой связи определенного оператора, а также между абонентами сети электросвязи общего пользования других операторов по их вызовам⁵.

Согласно ст. 779 Гражданского кодекса Российской Федерации⁶ договором возмездного оказания услуг является договор, по которому исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность, а заказчик обязуется оплатить эти услуги. Правила гл. 39 Гражданского кодекса Российской Федерации о возмездном оказании услуг применяются и в отношении договора оказания услуг связи.

В действующем законодательстве об услугах связи отсутствует легальное определение договора оказания услуг сотовой связи.

Д.Е. Петров определяет договор об оказании услуг связи как соглашение между оператором связи и абонентом (пользователем), в соответствии с которым оператор связи обязуется осуществить деятельность по приему, обработке, хранению, передаче, доставке сообщений электросвязи (знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода) по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам, а абонент (пользователь) обязуется оплатить эти услуги⁷.

¹ Правила оказания услуг подвижной связи, утв. Постановлением Правительства от 25.05.05 №328 // Информационно-правовая база "Консультант плюс".

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.94 №51-ФЗ // Информационно-правовая база "Консультант плюс".

³ Суденко В.В. Договор оказания услуг радиотелефонной сотовой связи (12.00.03 – РГБ). – Дисс. ... к.ю.н. – Краснодар, 2003.

⁴ Жевняк О.В. Гражданско-правовой институт оказания услуг связи (12.00.03 – РГБ). – Дисс. ... к.ю.н. – Екатеринбург, 2009. – С. 39.

⁵ Скорикова Т.Н. Указ. соч. – С. 135.

⁶ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.96 №14-ФЗ // Информационно-правовая база "Консультант плюс".

⁷ Петров Д.Е. Понятие и виды договоров об оказании услуг связи // Правовые вопросы связи. 2008. №1. – С. 3.



О.В. Жевняк считает договором об оказании услуг связи такой договор, по которому одна сторона (оператор связи) обязуется по заданию другой стороны (заказчика) передать вверенное ему сообщение определенному адресату или осуществить обмен такими сообщениями через сеть связи без изменения их содержания и с сохранением тайны связи, а заказчик обязуется оплачивать оказанную ему услугу связи, если иное не предусмотрено законом или соглашением сторон⁸.

В.В. Суденко определяет договор оказания услуг радиотелефонной сотовой связи как соглашение физического или юридического лица (абонента) с оператором радиотелефонной сотовой связи, по которому оператор обязуется предоставлять абоненту доступ к сотовым сетям радиотелефонной связи и оказывать прочие заказанные абонентом в соответствии с выбранным тарифным планом услуги, связанные с использованием сети и радиотелефонного оборудования, а абонент обязуется оплачивать их по цене, установленной договором⁹.

Т.Н. Скорикова делит договор оказания услуг сотовой связи на два подвида: договор оказания услуг присоединения сетей электросвязи (“оператор-оператор”) и договор оказания услуг сотовой связи абонентам (“оператор-абонент”). По *договору оказания услуг присоединения сетей электросвязи* присоединяющий оператор обязуется по заданию заказчика присоединяемого оператора связи в соответствии с согласованной проектно-сметной документацией и техническими условиями присоединения сетей электросвязи осуществить присоединение его сетей на определенном уровне присоединения с целью удовлетворения потребности присоединяемого оператора в установлении соединений и передачи информации между пользователями взаимодополняющих сетей электросвязи, а присоединяемый оператор обязуется уплатить как разовую плату за присоединение сети, так и периодические платежи за услуги присоединения и пропуск трафика в соответствии с тарифами присоединяющего оператора связи в порядке и сроки, установленные в законе, иных правовых актах или в договоре¹⁰. По *договору услуг сотовой связи абонентам* оператор сотовой (электрической) связи обязуется доставить по взаимодействующим сетям электрической связи поступившую на его средства связи с абонентского устройства информацию по входящим, исходящим и транзитным вызовам абонентов в целях их общения, а абонент, инициирующий передачу информации, обязуется уплатить за передачу этой информации плату в размере, определяемом тарифом (тарифным планом), за количество времени, затраченного оператором связи на передачу этой информации, фиксируемого на электронном сертифицированном оборудовании оператора связи¹¹.

Резюмируя вышеизложенное, сформулируем следующее определение. По *договору оказания услуг сотовой связи* оператор сотовой связи обязуется по заданию заказчика (абонента, оператора) совершить деятельность по передаче адресованной информации по вызовам абонентов без изменения ее содержания и с сохранением тайны связи, присоединению сетей электросвязи и оказывать прочие услуги, связанные с доступом к сетям сотовой связи, а заказчик обязуется оплачивать оказанную ему услугу, если иное не предусмотрено законом или соглашением сторон.

Предмет договора об оказании услуг сотовой связи составляют действия оператора по пространственному перемещению по определенному адресу информационного сообщения по сети связи, а также воздержание от совершения действий по изменению содержания сообщения и разглашению тайны связи и действия заказчика по оплате оказанных услуг, если иное не предусмотрено законом или договором. Таким образом, отграничение договора оказания услуг сотовой связи от других видов договоров происходит по предмету и направленности договора. Если предметом (результатом) других видов договоров может выступать конкретная материальная вещь (способная подвергаться обратимым и необратимым трансформациям), то предметом (результатом) договора оказания услуг сотовой связи выступает передача информации (сообщения) или обмен ей, а не сама информация (сообщение).

⁸ Жевняк О.В. Там же. – С. 9.

⁹ Суденко В.В. Там же. – С. 23.

¹⁰ Скорикова Т.Н. Указ. соч. – С. 66-67.

¹¹ Скорикова Т.Н. Указ. соч. – С. 71-77.



Форма договора оказания услуг сотовой связи (как присоединения сетей связи, так и абонентам) – письменная (ст. 161 Гражданского кодекса Российской Федерации). Еще одной особенностью заключения договора возмездного оказания услуг сотовой связи абонентам является его заключение с использованием *формуляров*, содержащих только существенные условия договора, а остальные условия договора определяются путем отсылки к Правилам оказания услуг сотовой связи определенного оператора. В практике заключения договора такая форма называется “регистрационная форма абонента”. Сам формуляр договора содержит сведения, индивидуализирующие абонента в сети сотовой связи определенного оператора, и тариф, применяемый при расчетах. В отношении других условий договора формуляр содержит отсылочную норму, т.е. имеет бланкетный характер при определении содержания договора¹².

Гражданско-правовое регулирование отношений по оказанию услуг связи вообще, и сотовой связи в частности, осуществляется нормами гл. 39 Гражданского кодекса РФ. Эти отношения регулируются также нормами специального законодательства, образующими самостоятельный институт законодательства об электрической связи (Федеральный закон «О связи» от 07.07.03 №126-ФЗ; Правила оказания услуг подвижной связи, утв. Постановлением Правительства от 25.05.05 №328; Положение об оплате использования радиочастотного спектра в РФ, утв. Постановлением Правительства РФ от 06.08.98 №895; Правила оказания универсальных услуг связи, утв. Постановлением Правительства от 21.04.05 №241; Правила оказания услуг местной, внутризоновой и международной телефонной связи, утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 18.05.05 №310; Правила оказания услуг по передаче данных, утв. Постановлением Правительства от 23.01.06 №32; Правила присоединения сетей электросвязи и их взаимодействия, утв. Постановлением Правительства от 28.05.05 №161 и др.).

Сторонами (субъектами) в договоре по оказанию услуг сотовой связи являются операторы сотовой связи и абоненты. Одним из индивидуализирующих признаков договора оказания услуг сотовой связи является участие третьих лиц в правоотношениях.

Оператор сотовой связи – это юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, оказывающие услуги связи на основании соответствующей лицензии (ст. 2 Федерального закона от 07.07.03 №126-ФЗ “О связи”¹³).

Абонент (ст. 2. Федерального закона от 07.07.03 №126-ФЗ “О связи”) – пользователь услугами сотовой связи, с которым заключен договор об оказании услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В обязательствах по присоединению к сетям электросвязи и пропуску трафика сторонами являются операторы всех видов электрической связи, которые в договоре могут выступать как заказчиками, так и исполнителями. В обязательствах по оказанию услуг сотовой связи абонентам сторонами являются операторы сотовой связи, на которых лежит функция исполнителя по оказанию сотовой связи абонентам и абоненты-заказчики, которыми могут выступать любые субъекты гражданского права (граждане, иностранцы, лица без гражданства, юридические лица, государственные и муниципальные органы, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования).

Основными обязанностями операторов сотовой связи являются: 1) обязанность оказывать услугу присоединения сетей связи; 2) обязанность предоставления абоненту необходимой и достаточной информации; 3) доводить до сведения абонентов правила пользования средствами сотовой связи во время оказания услуг и особенностях воздействия электромагнитных излучений; 4) обязанность доступности другого оператора связи абонентам своих сетей; 5) устранять в установленные сроки технические неисправности, препятствующие пользованию услугами подвижной связи; 6) не менее чем за 10 дней до введения новых тарифов на услуги подвижной связи извещать об этом абонентов через средства массовой информации; 8) обязанность не изменять содержание информации и соблюдать тайну связи и др.

¹² Скорикова Т.Н. Там же. – С. 92-93.

¹³ Федеральный закон “О связи” от 07.07.03 №126-ФЗ // Информационно-правовая база “Консультант плюс”.



Права операторов сотовой связи: 1) право на получение оплаты от абонента за оказанные услуги связи; 2) право оператора контролировать использование абонентом надлежащего абонентского устройства (сотового телефона), отвечающего требованиям безопасной эксплуатации сети сотовой связи; 3) оператор связи вправе приостановить предоставление услуг сотовой связи.

К основным обязанностям абонента относятся: 1) обязанность оплатить услугу связи; 2) использовать для подключения к сети сотовой связи оборудования, соответствующего установленным требованиям; 3) незамедлительно сообщать оператору связи об утере SIM-карты; 4) в течение 60 дней сообщать оператору связи об изменениях персональных данных.

К правам абонента относятся: 1) получать необходимую и достоверную информацию об операторе связи, режиме его работы, оказанных услугах сотовой связи; 2) требовать перерасчета абонентской платы вплоть до полного возврата сумм, уплаченных за услуги сотовой связи, в связи с не предоставлением услуг не по вине абонента или предоставлением их ненадлежащего качества; 3) отказаться от оплаты услуг сотовой связи, предоставленных ему без согласования и не предусмотренных договором; 4) получать по письменному заявлению детализацию счета по всем видам услуг подвижной связи с указанием даты и времени всех состоявшихся соединений, их продолжительности и абонентских номеров (п. 27 Правил оказания услуг подвижной связи от 25.05.05 №328).

К существенным условиям договора присоединения сетей электросвязи относятся условия о предмете, сроке оказания услуг по присоединению сетей связи (пропуску трафика), а также об объеме и порядке передачи сведений об абонентах. Другие условия являются обычными условиями договора, сформулированные в императивных нормах.

В соответствии с п. 20 Правил оказания услуг подвижной связи от 25.05.05 №328, к существенным условиям договора оказания услуг сотовой связи абонентам относятся: а) назначенный абоненту абонентский номер из выделенного оператору связи ресурса нумерации географически не определяемой зоны нумерации или уникальный код идентификации; б) оказываемые услуги подвижной связи; в) порядок, сроки и форма расчетов; г) система оплаты услуг подвижной связи.

Договор оказания услуг сотовой связи считается заключенным, если потенциальный абонент имеет особый набор, включающий в себя: 1) радиотелефон; 2) SIM-карта; 3) техническая и организационная документация; 4) карта оплаты¹⁴.

Ответственность сторон в рассматриваемом договорном правоотношении носит имущественно-компенсаторный характер и может выражаться в различных формах (взыскание неустойки, возмещение убытков, компенсация морального вреда и т.д.). На сегодняшний день рассмотрение ответственности оператора перед абонентом является особенно актуальной проблемой. В пункте 56 Правил от 25.05.05 №328 устанавливаются основания ответственности оператора перед абонентом за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору: а) нарушение сроков обеспечения доступа к сети подвижной связи; б) нарушение установленных в договоре сроков оказания услуг подвижной связи; в) оказание не всех услуг подвижной связи, указанных в договоре; г) некачественное оказание услуг подвижной связи; д) непредставление, неполное или несвоевременное представление информации, связанной с оказанием услуг подвижной связи; е) нарушение требований об ограничении распространения сведений об абоненте, ставших известными оператору связи в силу исполнения договора; ж) нарушение тайны телефонных переговоров и сообщений.

На практике нарушения прав абонентов-потребителей чаще всего происходят при непредставлении, неполном или несвоевременном представлении информации об оказываемой услуге сотовой связи, о тарифах на услуги сотовой связи, разглашениях тайны связи и персональных данных абонентов, мобильном мошенничестве¹⁵. В Правилах от

¹⁴ Суденко В.В. Указ. соч. – С. 48-49.

¹⁵ См., например, Артемов В.В. SMS-бизнес и закон // Правовые вопросы связи. 2007. №1; Юшкевич А.В. Актуальные вопросы соблюдения тайны связи // Правовые вопросы связи. 2008. №1; Юшкевич А.В. Теория и практика применения законодательства в области оказания услуг связи. Повременная система оплаты услуг // Юрист. 2007. №12.



25.05.05 №328 совершенно отсутствуют нормы о способах установления (фиксации) нарушений, допущенных оператором связи, что делает достаточно трудным для абонента, ввиду технической безграмотности, доказывать факт нарушения при оказании услуг сотовой связи, т.е. в способах установления причинной связи имеются явные проблемы в гражданско-правовом регулировании. Отсутствие норм о фиксации нарушений затрудняет установление не только причинной связи, но и факта причинения убытков абоненту, а, следовательно, и определение их размера¹⁶. Практика показывает, что зачастую абонент остается один на один с сотовыми компаниями и заключает кабальные договоры, закрепляющие безответственность оператора перед абонентом. Вместе с тем, в силу публичности договора оказания услуг сотовой связи абонентам (ст. 426 Гражданского кодекса Российской Федерации; ст. 45 Федерального закона от 07.07.03 №126-ФЗ "О связи"), регулирование вопросов ответственности операторов сотовой связи должно устанавливаться государством, потому что абонент в договоре оказания услуг сотовой связи является более слабой стороной, нуждающейся в защите.

Обобщая вышесказанное, следует отметить, что на федеральном уровне необходимо принять Правила оказания услуг сотовой связи, которые учитывали бы все аспекты данного вида услуг и особенно ответственность операторов сотовой связи перед абонентами.

Список литературы

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.94 №51-ФЗ // Информационно-правовая база "Консультант плюс".
2. Федеральный закон "О связи" от 07.07.03 №126-ФЗ // Информационно-правовая база "Консультант плюс".
3. Правила оказания услуг подвижной связи, утв. Постановлением Правительства от 25.05.05 №328 // Информационно-правовая база "Консультант плюс".
4. Суденко В.В. Договор оказания услуг радиотелефонной сотовой связи (12.00.03 – РГБ). – Дисс. ... к.ю.н. – Краснодар, 2003.
5. Жевняк О.В. Гражданско-правовой институт оказания услуг связи (12.00.03 – РГБ). – Дисс. ... к.ю.н. – Екатеринбург, 2009. – С. 39.
6. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.96 №14-ФЗ // Информационно-правовая база "Консультант плюс".
7. Петров Д.Е. Понятие и виды договоров об оказании услуг связи // Правовые вопросы связи. 2008. №1. С. 3.
8. Артемов В.В. SMS-бизнес и закон // Правовые вопросы связи. 2007. №1;
9. Юшкевич А.В. Актуальные вопросы соблюдения тайны связи // Правовые вопросы связи. 2008. №1.
10. Юшкевич А.В. Теория и практика применения законодательства в области оказания услуг связи. Повременная система оплаты услуг // Юрист. 2007. №12.

CONTRACT OF RENDERING SERVICES OF CELLULAR COMMUNICATION

S. V. TYCHININ¹⁾

A. A. VASILCHENKO²⁾

Belgorod State University

¹⁾ e-mail:

Tychinin@bsu.edu.ru

²⁾ e-mail:

lcha.vaa@yandex.ru

The article discusses the aspects of legal regulation of the contract of rendering services of cellular communication. The features of telecommunication service are observed. The definition of the concept of contract and its difference from similar kinds of legal relationship is analysed. Its elements such as a subject, the rights and duties of the parties are considered, and the basic attention is given to the responsibility of the operator of cellular communication to the subscriber.

Key words: contract, service, cellular communication, communication network, radio-frequency spectrum, operator, subscriber, responsibility.

¹⁶ Скорикова Т.Н. Указ. соч. – С. 225.