



ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ДОГОВОРОВ В ТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННОЙ СФЕРЕ

С. СЕНЮТА,

соискатель Научно-исследовательского института частного права и предпринимательства
имени академика Ф.Г. Бурчака Национальной академии правовых наук Украины

SUMMARY

This article analyzes the legal regulation of economic agreements that occur between telecommunications operators in the interaction of telecommunications networks, operators and providers in the organization of activities for the provision of telecommunications services, operators and consumers of telecommunications services, as well as between telecommunications operators and other stakeholders in the telecommunications industry relations. The article also focused on certain types of commercial contracts in the telecommunications sector. The main type of contracts examined in this article are the contracts for the provision of telecommunications services, which have a special subject structure and should be a special legal regulation.

Key words: business contract, telecommunication services, operator, service provider, the consumer.

* * *

Статья посвящена анализу нормативно-правового регулирования хозяйственных договоров, которые возникают между операторами телекоммуникаций при взаимодействии телекоммуникационных сетей, операторами и провайдерами в процессе организации деятельности по предоставлению телекоммуникационных услуг, операторами и потребителями телекоммуникационных услуг, а также между операторами телекоммуникаций и другими участниками отношений в области телекоммуникаций. В статье акцентировано внимание на отдельных видах хозяйственных договоров в телекоммуникационной сфере. Основным видом договоров, исследуемых в этой статье, являются договоры по предоставлению телекоммуникационных услуг, которые имеют специальный субъектный состав и подлежат особому правовому регулированию.

Ключевые слова: хозяйственный договор, телекоммуникационные услуги, оператор, провайдер, потребитель.

Постановка проблемы. В условиях становления социально ориентированной рыночной экономики хозяйственный договор является основным средством организации отношений между субъектами хозяйствования, гибким регулятором хозяйственной деятельности и инструментом ее планирования, формой и средством организации хозяйственных связей. Поскольку отношения в области предоставления телекоммуникационных услуг являются отношениями, имеющими свою специфику, и в значительной степени отличаются от других видов хозяйственных правоотношений, то и хозяйственно-договорные обязательства, возникающие в этой области, требуют отдельного, дополнительного и более тщательного изучения.

Актуальность темы исследования. Правовые отношения, возникающие в области телекоммуникаций, имеют определенные особенности. В телекоммуникационной отрасли преобладает императивный метод регулирования общественных отношений. Об этом свидетельствуют нормы ряда законодательных актов, определяющих требования к содержанию отдельных договоров в указанной сфере, и порядка их заключения. Особенности договоров в телекоммуникационной отрасли также обусловлены особым субъектным составом участников телекоммуникационных отношений, а также спецификой предмета правового регулирования телекоммуникационных отношений. К тому же, некоторые особенности в заключении, содержании и исполнении этих договоров, обусловлены существующим в телеком-

муникационной отрасли публичным интересом, который отражает характер осуществляемой деятельности.

В целом осуществление хозяйственной деятельности в телекоммуникационной отрасли предусматривает возможность заключения любого хозяйственного договора, не противоречащего действующему законодательству. При этом, несмотря на то обстоятельство, что отдельные виды договоров в телекоммуникационной сфере являются непоименованными, их ключевое значение для осуществления хозяйственной деятельности в этой области обуславливает необходимость их научного исследования.

Состояние исследования. Изучению проблем договорных отношений в телекоммуникационной отрасли в курсе гражданского права уделяли внимание А.С. Пешкова, О.А. Богуцкий,

Т.Н. Скорикова, И.И. Козлов, А.В. Юшкевич, О.М. Михеева. В хозяйственно-правовом аспекте договорные отношения при осуществлении хозяйственной деятельности в телекоммуникационной отрасли в Украине рассматривала К.А. Калаченкова.

Целью и задачей статьи является изучение хозяйственных договоров в телекоммуникационной отрасли, формирование их научно обоснованной системы с акцентированием внимания на особенностях правового регулирования договоров в этой сфере.

Изложение основного материала. Содержание хозяйственных договоров, заключаемых в телекоммуникационной отрасли, определяется типом отношений и деятельности, которые возникают в связи с этими договорами. Такие отношения и деятельность могут быть связаны, в частности, с распределением и использованием радиочастотного номерного ресурса и адресного пространства украинского сегмента сети *Internet*, доступа на телекоммуникационный рынок, строительства, эксплуатации и использованию телекоммуникационных сетей общего пользования и сети *Internet*; предоставлением и получением телекоммуникационных и мультимедийных услуг и т.д.

Исходя из положений действующего законодательства, в каждой из указанных групп общественных отноше-



ний могут возникать соответствующие хозяйственные обязательства – организационно-хозяйственного или имущественно-хозяйственного характера, в зависимости от характера конкретных отношений и субъектов, принимающих в них участие. При этом к имущественно-хозяйственным обязательствам, в соответствии со ст. 175 Хозяйственного Кодекса Украины [1], относятся отношения, возникающие между субъектами хозяйствования при осуществлении хозяйственной деятельности, в силу которых обязанная сторона должна совершить определенное хозяйственное действие в пользу второй стороны или воздержаться от определенного действия, а уполномоченная сторона вправе требовать от обязанной стороны выполнения ее обязанности.

Анализ Закона Украины «О телекоммуникациях» [2] позволяет выделить следующие виды хозяйственно-договорных обязательств, возникающих при осуществлении телекоммуникационной деятельности участниками отношений в телекоммуникационной отрасли: 1) обязательства, возникающие между операторами телекоммуникаций при взаимодействии телекоммуникационных сетей; 2) обязательства, возникающие между операторами и провайдерами в процессе организации деятельности по предоставлению телекоммуникационных услуг; 3) непосредственно обязательства по предоставлению телекоммуникационных услуг потребителям. В этом аспекте следует отметить возможность возникновения таких обязательств 2-х видов: а) в общем порядке предоставления телекоммуникационных услуг, регламентированном г. VI Законом Украины «О телекоммуникациях», где закрепляются права и обязанности потребителей телекоммуникационных услуг; б) в специальном порядке предоставления телекоммуникационных услуг отдельным субъектам, возможность существования которой предусмотрено в соответствии с положениями ч. 1 ст. 11 Закона Украины «О телекоммуникациях»; 4) обязательства, возникающие между операторами телекоммуникаций и другими участниками отношений в области телекоммуникаций.

Кроме названных основных видов хозяйственно-договорных обяза-

тельств, имеющих место при осуществлении хозяйственной деятельности в телекоммуникационной отрасли, Законом Украины «О телекоммуникациях» предусмотрены и другие виды хозяйственно-договорных обязательств. Так, на договорных началах происходит делегирование полномочий оператором Национальному центру оперативно-технического управления сетями телекоммуникаций Украины, инвестирование развития телекоммуникационных сетей общего пользования в случае привлечения других юридических и физических лиц, а также определяется порядок и условия использования действующих трубопроводов, кабельных каналов, коллекторов, башен, антенн и других устройств лицами, которым они не принадлежат.

Как показывает анализ действующего законодательства, научной литературы и практики, основным видом договоров, рассматриваемых в рамках телекоммуникационной деятельности, являются договоры, вытекающие из предоставления телекоммуникационных услуг. Это логично, поскольку именно предоставление телекоммуникационных услуг потребителю является основной и итоговой целью осуществления телекоммуникационной деятельности.

Основной формой взаимодействия между оператором, провайдером и потребителем является договор, который, исходя из положений действующего законодательства, практики и его правовой природы, обычно является публичным договором. Указанный нормативно-правовой акт содержит не только требования к содержанию договора о предоставлении телекоммуникационных услуг, но и ограничивает возможность включения в договор отдельных положений, которые в той или иной степени ограничивают потребителя в его правах, или, наоборот, безосновательно и нецелесообразно расширяют его права и возможности. Так, в соответствии с положениями п. 2.3 Основных требований к договору о предоставлении телекоммуникационных услуг (далее – Основные требования) [3], запрещается включать в договор положения, предусматривающие передачу в собственность потребителю ограниченных телекоммуника-

ционных ресурсов (радиочастотного, номерного и т. д.), использование которых осуществляется на основании соответствующих разрешений, получение и/или уплату потребителем услуг, которые он не заказывал; взыскания с потребителя платы за получение от оператора, провайдера счетов за предоставленные услуги и расшифровку начисленной к оплате суммы за тот расчетный период, к которому потребитель имеет претензии; тарификацию таких технологических операций, связанных с получением услуг, как набор номера, получение сигнала посылки вызова, тонального сигнала занятости, отбой соединения и т. д.

Исходя из положений Основных требований, сторонами договора о предоставлении телекоммуникационных услуг, с одной стороны, является оператор, провайдер, а с другой – потребитель. В этом аспекте следует отметить о специфике потребителя как субъекта телекоммуникационных отношений. Понятие «потребитель» в телекоммуникационных отношениях отличается от общего понимания понятия потребитель, определяемое в соответствии с Законом Украины «О защите прав потребителей» [4]. Так, согласно ст. 1 Закон Украины «О телекоммуникациях», потребителем телекоммуникационных услуг (потребитель) признается юридическое или физическое лицо, которое требует, заказывает и (или) получает телекоммуникационные услуги для собственных нужд. Кроме того, наряду с указанным определением понятия потребитель в понимании Закона Украины «О телекоммуникациях», является применяемым понятие абонент – потребитель телекоммуникационных услуг, получающий телекоммуникационные услуги на основании договора, который предусматривает подключение конечного оборудования, находящегося в его собственности или пользовании, к телекоммуникационной сети. То есть абонент – это потребитель, но наделенный специальным признаком – наличием заключенного договора, и подключенный к телекоммуникационной сети с конечного оборудования, находящегося в его собственности или пользовании. В связи с этим возникает вопрос: обязательно ли наличие именно письменного договора для того,



чтобы потребитель телекоммуникационных услуг приобретал статус абонента со всеми вытекающими из этого последствиями?

Ведь предоставление телекоммуникационных услуг возможно не только в случае заключения договора в письменной форме, но и в случае, например, пользования потребителем предоставленным сервисом мобильной связи.

Законодательство, регулирующее телекоммуникационные отношения, на наш взгляд, содержит достаточно противоречивые положения этого момента и произвольно употребляет термины «абонент» и «потребитель» телекоммуникационных услуг, произвольно подменяя друг другом. Целесообразным было бы дать четкое законодательное разграничение правового положения указанных субъектов, положив в основу разграничения наличие или отсутствие письменного договора, но не сужая вследствие этого прав потребителей телекоммуникационных услуг из-за того, что они не заключили договор, поскольку на сегодня существует определенная путаница в употреблении указанных понятий и отсутствие четкого их разграничения. Ведь в любом случае, когда лицо, определенное законом, как потребитель телекоммуникационных услуг, требует, заказывает и (или) получает телекоммуникационные услуги для собственных нужд, может совершать все указанные действия без заключения какого бы то ни было договора – устного или письменного.

Таким образом, существует настоятельная практическая потребность в законодательном разграничении категорий потребителей телекоммуникационных услуг – тех, которые заключили письменный договор об их предоставлении, и заключившие такой договор устно, что подтверждается приведенным примером.

Особенности договора о предоставлении телекоммуникационных услуг заключаются в том, что требования к содержанию договора определены действующим законодательством. Кроме того, законодательством также ограничена возможность свободного установления операторами, провайдерами телекоммуникаций цен на отдельные услуги, определенные ст. 66 Закона

Украины «О телекоммуникациях», тарифы на телекоммуникационные услуги устанавливаются операторами, провайдерами телекоммуникаций самостоятельно. При этом государственному регулированию путем установления предельных или фиксированных тарифов подлежат: 1) тарифы на общедоступные услуги; 2) тарифы на предоставление в пользование каналов электросвязи операторов телекоммуникаций с существенным рыночным преимуществом на рынках определенных телекоммуникационных услуг; 3) расчетные таксы за услуги пропуск трафика к телекоммуникационным сетям операторов телекоммуникаций с существенным рыночным преимуществом на рынках определенных телекоммуникационных услуг; 4) тарифы на предоставление в пользование кабельной канализации электросвязи операторов телекоммуникаций.

Наряду с предоставлением телекоммуникационных услуг на основании соответствующего договора процесс осуществления деятельности в телекоммуникационной отрасли требует заключения также и иных видов договоров.

Весь спектр договоров, заключаемых в телекоммуникационной отрасли, может принадлежать к различным типам хозяйственных обязательств в целом (договоры о передаче имущества в собственность, пользование, установление обязательств по предоставлению фактических услуг). Впрочем, в каждом из этих типов можно выделить значительное количество хозяйственных договорных обязательств, регулирующих те или иные отношения в телекоммуникационной отрасли, и объединить их по признаку принадлежности к телекоммуникационной отрасли в следующие группы (виды) договоров: а) об обмене трафиком; б) о закупке емкости телекоммуникационных сетей; в) о взаимном использовании инфраструктуры телекоммуникационных сетей на поставку телекоммуникационного оборудования.

Особенности данных видов договоров следуют из специфики хозяйственных правоотношений как таковых, специфики хозяйственных правоотношений в телекоммуникационной отрасли, особенностей правового статуса за-

ключающих его субъектов и особенностей предмета конкретного договора.

Как уже отмечалось, договоры, заключаемые между субъектами рынка телекоммуникаций по строительству, эксплуатации и использованию телекоммуникационных сетей общего пользования и сети *Internet* являются вторичными по отношению к договорам о предоставлении телекоммуникационных услуг. Они базируются на отношениях между операторами, между операторами и провайдерами телекоммуникаций и на отношениях других участников рынка телекоммуникационных отношений, за исключением конечного субъекта – потребителя.

К первой группой договоров, которые являются вспомогательными по отношению к договорам о предоставлении телекоммуникационных услуг, относятся так называемые договоры об обмене трафиком. Это договоры о взаимодействии телекоммуникационных сетей, договоры об обмене *смс* и *ммс* трафиком, договоры международного роуминга и т. д. Иногда эту группу договоров называют «договоры межоператорского доступа» [5, с. 112].

Требования к порядку заключения и содержанию отдельных договоров этой группы устанавливаются законодательством, в частности главой 9 Закона Украины «О телекоммуникациях», Правилами взаимодействия телекоммуникационных сетей общего пользования, утвержденными Решением Национальной комиссии по вопросам регулирования связи Украины 08.12.2005 № 155, Порядком взаиморасчетов между операторами телекоммуникаций, утвержденным Решением Национальной комиссии по вопросам регулирования связи Украины 09.07.2009 № 1586, которым определяются условия осуществления взаиморасчетов между операторами телекоммуникаций после установления взаимодействия телекоммуникационных сетей общего пользования, Правилами предоставления в пользование кабельной канализации электросвязи, утвержденными решением Национальной комиссии, осуществляющей государственное регулирование в сфере связи и информатизации от 23.08.2012 № 428 и т. п.

Следующим видом договоров являются договоры о закупке емкости



телекоммуникационных сетей, к которым относятся договоры с виртуальными операторами, договоры о взятии в пользование каналов электросвязи, договоры национального роуминга и т. д. Отношения по предоставлению услуг национального роуминга между участниками телекоммуникационных отношений регулируются Порядком предоставления услуги национального роуминга, утвержденным Решением Национальной комиссии по вопросам регулирования связи Украины от 25.08.2011 № 429, действие которого распространяется на всех операторов телекоммуникаций, предоставляющих телекоммуникационные услуги мобильной связи, и потребителей телекоммуникационных услуг.

Еще одним видом распространенных договоров из основной группы, на котором следует остановиться, являются договоры на поставку телекоммуникационного оборудования. В целом следует отметить, что в отношении этих договоров законодательство не содержит специальных требований по сравнению с договорами на поставку любой другой продукции, зато устанавливаются требования к самим участникам отношений. Это: обязанность соблюдения требований государственных и отраслевых стандартов, требований метрологического обеспечения других нормативных документов относительно технических средств телекоммуникаций (статьи 25, 26 Закона Украины «О телекоммуникациях»). В соответствии с положениями действующего законодательства Украины договор на поставку продукции является разновидностью договора купли-продажи и применяется в соответствии с правилами последнего с учетом особенностей, предусмотренных для договора поставки в соответствии с законодательством (ст. 712 Гражданского кодекса Украины). Источником правового регулирования отношений по поставке товара являются прежде всего нормы гл. 54 Гражданского кодекса Украины (ст.ст. 655-697), особенности регулирования указанных отношений определяются положениями гл. 30 Хозяйственного кодекса Украины относительно сроков и порядка поставки товара, требований к качеству товаров и определены правовые последствия нарушения поставщи-

ком условий договора о качестве и комплектности и т. п. Законом также могут быть предусмотрены другие особенности порядка заключения и исполнения договоров поставки. Так, согласно ст. 271 Хозяйственного кодекса Украины и других законов, Кабинет Министров Украины утверждает Положение об особых условиях поставки продукции производственно-технического назначения и Особые условия поставки отдельных видов товаров [6]. В рамках деятельности на рынке телекоммуникаций на сегодня законодательством не предусмотрены особенности поставки товаров данного вида.

На практике как в Украине, так и за рубежом встречаются также и другие, нетипичные виды договоров, направленные на обеспечение осуществления деятельности по предоставлению телекоммуникационных услуг. Это, в частности, договоры о торговле радиочастотным ресурсом, об обмене номерным ресурсом, о продаже абонентской базы.

Выводы. Подытоживая изложенное, следует отметить, что стремительное развитие телекоммуникационного рынка требует активного участия государства в его регулировании. Однако не следует понимать такое участие как возможность и целесообразность вмешательства государственных органов во внутреннюю деятельность поставщиков телекоммуникационных услуг и их отношения с потребителями. Это именно тот случай, когда государство не должно осуществлять жесткое регламентирование деятельности, лишь иногда направляя и помогая рынку телекоммуникационных услуг в его стремительном и безостановочном развитии.

Список использованной литературы:

1. Хозяйственный кодекс Украины от 16.01.2003 № 436-IV [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/436-15>.
2. Закон Украины «О телекоммуникациях» от 18.11.2003 № 1280-IV [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/1280-15>.
3. Основні вимоги до договору про

надання телекомунікаційних послуг, затв. Рішенням Національної комісії з питань регулювання зв'язку України від 29.11.2012 № 624 [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/z2150-12>.

4. Закон Украины «О защите прав потребителей» от 12.05.1991 № 1023-XII [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/1023-12>.

5. Пешкова А. Договоры про взаємоз'єднання телекомунікаційних мереж. / А. Пешкова // Підприємництво, господарство, право. – 2009 – №10. – С. 110–114.

6. Договірне право України. Особлива частина : навчальний посібник. / Т. В. Боднар, О. В. Дзера, Н. С. Кузнецова та ін. ; за ред. О. В. Дзери – К., Юрінком Інтер, 2009. – 1200 с. – С. 136–137. Договірне право України. Особлива частина : навчальний посібник. / Т. В. Боднар, О. В. Дзера, Н. С. Кузнецова та ін. ; за ред. О. В. Дзери – К. : Юрінком Інтер, 2009. – 1200 с. – С. 136–137.