

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17
<http://www.msk.arbitr.ru>

РЕШЕНИЕ
Именем Российской Федерации

г. Москва

Дело № А40-120763/12
138-1121

26 декабря 2012 г.

Резолютивная часть решения объявлена 19 декабря 2012 года

Полный текст решения изготовлен 26 декабря 2012 года

Арбитражный суд в составе судьи Шустикова С. Н.,

при ведении протокола судебного заседания помощником судьи В.В. Синявской
рассмотрев в судебном заседании дело по исковому заявлению ОАО междугородной и
международной электрической связи "Ростелеком" (ОГРН 1027700198767 ИНН
7707049388)

к ООО "Скартел" (ОГРН 5077746847690 ИНН 7701725181)

о понуждении ООО "Скартел" заключить договор о предоставлении доступа к
технологической инфраструктуре сетей ООО "Скартел" стандарта LTE в диапазоне
радиочастот 2500-2530/2620-2650 МГц, FDD для оказания ОАО «Ростелеком» услуг
подвижной радиотелефонной связи, услуг связи по передаче данных телематических
услуг связи на условиях проекта договора в редакции ОАО «Ростелеком»
при участии представителей

от истца – Фирсова К.Л. по доверенности от 31.08.2012 г., Родионов А.Е. по
доверенности от 31.08.2012 г., Кобаненко М.А. по доверенности от 31.08.2012 г.,
Коростелева Н.М. по доверенности от 31.08.2012 г., Денченкова О.Е. по доверенности
от 31.08.2012 г.

от ответчика – Котлярова Е.В. по доверенности от 01.11.2012 г., Полякова В.И. по
доверенности от 14.06.2012 г., Усенко В.С. по доверенности от 20.03.2012 г.

УСТАНОВИЛ:

В Арбитражный суд города Москвы обратилось ОАО «Ростелеком» с иском о
понуждении ООО «Скартел» заключить договор о предоставлении доступа к
технологической инфраструктуре сетей связи ООО «Скартел» стандарта LTE в
диапазоне радиочастот 2500-2530/2620-2650 МГц, FDD для оказания ОАО
«Ростелеком» услуг подвижной радиотелефонной связи, услуг связи по передаче
данных и телематических услуг связи на условиях проекта договора в редакции ОАО
«Ростелеком».

Требования истца к ответчику основаны на условиях, определенных в
Предварительном договоре от 05.04.2012 г., положений п.5 ст. 429 ГК РФ, п. 4 ст. 445
ГК РФ.

Ответчик возражает против иска.

В ходе судебного разбирательства истцом заявлено письменное ходатайство о привлечении Федеральной антимонопольной службы России в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора.

Ходатайство заявителя предметно рассмотрено, с учетом мнения ответчика, отклонено, поскольку отсутствуют процессуальные основания для изменения субъектного состава лиц, участвующих в деле (ст. 51 АПК РФ), сформированного истцом при обращении в суд за судебной защитой к ответчику по мотивам, указанным в тексте иска, со ссылкой на Предварительный договор. Участие в настоящем деле Федеральной антимонопольной службы приведет к безусловному изменению процессуальной структуры иска, что недопустимо со стороны суда.

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителей сторон, непосредственно исследовав представленные в материалы дела доказательства, суд пришел к выводу об отказе в иске применительно к ст. ст. 8, 12, 429, 445 ГК РФ.

Мотивируя исковые требования истец указывает на факт заключения 05.04.2012 г. с ответчиком Предварительного договора, в соответствии с условиями которого стороны обязались в срок до 05.06.2012 г. заключить основной договор.

По мнению заявителя уклонение ООО «Скартел» от заключения основного договора – основание для понуждения его к заключению договора MVNO с ОАО «Ростелеком» в порядке п. 4 ст. 445 ГК РФ.

Учитывая изложенное, истец обратился в суд с настоящим иском.

В соответствии со статьей 4 АПК РФ заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов. Таким образом любой иск должен быть направлен на защиту нарушенных прав обратившегося в суд лица, а следовательно, согласно статье 65 АПК РФ истец обязан доказать те обстоятельства, на которые ссылается в обоснование заявленного иска.

Согласно ст. 429 ГК РФ по предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором.

Предварительный договор заключается в форме, установленной для основного договора, а если форма основного договора не установлена, то в письменной форме. Несоблюдение правил о форме предварительного договора влечет его ничтожность.

Предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия основного договора.

В предварительном договоре указывается срок, в который стороны обязуются заключить основной договор.

Если такой срок в предварительном договоре не определен, основной договор подлежит заключению в течение года с момента заключения предварительного договора.

В случаях, когда сторона, заключившая предварительный договор, уклоняется от заключения основного договора, применяются положения, предусмотренные пунктом 4 статьи 445 настоящего Кодекса.

Обязательства, предусмотренные предварительным договором, прекращаются, если до окончания срока, в который стороны должны заключить основной договор, он не будет заключен либо одна из сторон не направит другой стороне предложение заключить этот договор.

Содержание Предварительного договора от 05.04.2012 г., как побудительное основание для обращения в суд за судебной защитой, состоит из следующего:

Пreamble

8 сентября 2011 года Государственная комиссия по радиочастотам при Министерстве связи и массовых коммуникаций РФ приняла Решение № 11-12-02 «Об

использовании радиочастотного спектра радиоэлектронными средствами стандарта LTE и последующих его модификаций» (Решение ГКРЧ).

В соответствии с пунктом 2 Решения ГКРЧ полосы радиочастот 791-862 МГц, 2500-2690 МГц и 2300-2400 МГц определены для создания на территории Российской Федерации сетей связи стандарта LTE и последующих его модификаций;

В соответствии с пунктом 14.1. Решения ГКРЧ ООО «Скартел» разрешено использовать полосы радиочастот 2500-2530 МГц и 2620-2650 МГц для применения на территории Российской Федерации РЭС в сети связи стандарта LTE и последующих его модификаций на условиях, определенных Решением ГКРЧ.

В соответствии с пунктом 15 Решения ГКРЧ установлено, что применяемые РЭС сетей связи технологии MMDS на территории г. Москва и Московской области не должны создавать вредных помех и не могут требовать защиты от помех со стороны РЭС сетей связи стандарта LTE и последующих его модификаций.

В соответствии с условиями лицензии ООО «Скартел» на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи № 97334 от 03 ноября 2011 года выданной Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций ООО «Скартел» обеспечивает предоставление абоненту доступа к сети связи лицензиата, соединения по сети подвижной радиотелефонной связи лицензиата для приема неголосовой информации с обеспечением непрерывности связи при оказании услуг независимо от местоположения абонента, в том числе при его передвижении, доступ к телематическим услугам связи и услугам по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации, доступа к системе информационно-справочного обслуживания. При этом оказание услуг в соответствии с указанной лицензией может сопровождаться предоставлением иных, технологически неразрывно связанных с услугами подвижной радиотелефонной связи и направленных на повышение их потребительской ценности, если для этого не требуется отдельной лицензии.

ООО «Скартел» обязано начать оказание услуг связи в соответствии с лицензией № 97334 от 03 ноября 2011 года не позднее 03.11.2013г. Согласно лицензионным требованиям лицензии ООО «Скартел» № 97334 от 03 ноября 2011 года обеспечение соединений по сети подвижной радиотелефонной связи ООО «Скартел» для приема (передачи) голосовой информации, соединений с абонентами и (или) пользователями сетей фиксированной телефонной связи общего пользования, а также возможности бесплатного круглосуточного вызова экстренных оперативных служб осуществляется при условии выделения ООО «Скартел» ресурса нумерации или кода идентификации оконечного элемента сети подвижной радиотелефонной связи стандарта LTE.

Стороны заинтересованы в оказании услуг подвижной радиотелефонной связи, услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации, услуг связи по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации, и телематических услуг связи в диапазоне радиочастот 2500-2530 МГц и 2620-2650 МГц FDD стандарта LTE при использовании бизнес- модели виртуальных сетей подвижной радиотелефонной связи в соответствии с Приказом Министерства связи и массовых коммуникаций РФ от 29.12.2008 № 116 «Об утверждении требований к оказанию услуг подвижной радиотелефонной связи при использовании бизнес-модели виртуальных сетей подвижной радиотелефонной связи», а также Приказом Министерства связи и массовых коммуникаций РФ от 30.08.2011 №215 «О мерах по дальнейшей реализации бизнес-модели виртуальных сетей подвижной радиотелефонной связи, в части использования ресурса нумерации» (Услуги MVNO) на всей территории Российской Федерации.

Стороны заинтересованы в осуществлении комплекса необходимых организационно-технических мероприятий по высвобождению полос радиочастот 2620-2628 МГц, разрешением на использование которых на момент заключения

настоящего Соглашения обладает ОАО «Мостелеком», для обеспечения возможности использования РЭС сети связи стандарта LTE ООО «Скартел» в городе Москве и Московской области в целях предоставления ОАО «Ростелеком» необходимой и достаточной технологической инфраструктуры радиодоступа (доступа к технологической инфраструктуре) сетей связи ООО «Скартел» стандарта LTE для оказания ОАО «Ростелеком» услуг подвижной радиотелефонной связи, услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации, услуг связи по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации, и телематических услуг связи при использовании ОАО «Ростелеком» бизнес-модели виртуальных сетей подвижной радиотелефонной связи. ОАО «Ростелеком» намерено возместить ОАО «Мостелеком» расходы, понесенные ОАО «Мостелеком» при совершении организационно-технических мероприятий по высвобождению полос радиочастот 2620-2628 МГц.

Предмет соглашения

ООО «Скартел» и ОАО «Ростелеком» обязуются в срок до 05 июня 2012 года заключить договор (договоры), в соответствии с которым (которыми) ООО «Скартел» обязуется предоставить ОАО «Ростелеком» необходимую и достаточную технологическую инфраструктуру радиодоступа (доступа к технологической инфраструктуре) сетей связи ООО «Скартел» стандарта LTE в диапазоне радиочастот 2500-2530 МГц и 2620-2650 МГц FDD для оказания ОАО «Ростелеком» услуг подвижной радиотелефонной связи, услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации, услуг связи по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации, и телематических услуг связи при использовании ОАО «Ростелеком» бизнес-модели виртуальных сетей подвижной радиотелефонной связи (Договор MVNO) на следующих условиях:

Для определения объема оказываемых ООО «Скартел» услуг в части порядка учета трафика в результате оказания услуг связи по передаче данных и телематических услуг связи (передача данных) будет использоваться принцип тарификации по максимально использованной полосе пропускания в ЧНН (часы наибольшей нагрузки), выраженной в Мбит/с. Согласно данному принципу учет трафика передачи данных при подсчете размера ежемесячного платежа за оказанные услуги ООО «Скартел» будет осуществляться в соответствии с фактически используемой скоростью в точке подключения в течение месяца, а именно:

- А) в течение месяца Стороны производят измерение фактически используемой скорости точки подключения (порты граничных маршрутизаторов ОАО «Ростелеком» и ООО «Скартел», организующих канал связи между Сторонами) в процессе пропуска трафика передачи данных при оказании услуги предоставления инфраструктуры радиодоступа, причем за единицу учитываемых данных принимается усредненная скорость за 5-ти минутный период (средняя скорость передачи за 5 минут);
- Б) собранные данные сортируются по убыванию для каждого из направлений (входящее, исходящее);
- В) в каждом из направлений отбрасывается по 5 % (для исключения так называемых «технологических всплесков») замеров с максимальными показаниями (округление дробных значений данных замеров осуществляется в меньшую сторону);
- Г) из оставшихся значений в двух направлениях выбирается одно максимальное - это и есть размер фактически используемой скорости в течение месяца.

Стороны будут учитывать максимально использованную скорость пропускания трафика, пропущенного по средствам связи инфраструктуры радиодоступа ООО «Скартел» в результате установления абонентами ОАО «Ростелеком» соединения для получения доступа к услугам связи по передаче данных и телематическим услугам связи, оказываемым ОАО «Ростелеком». Общая стоимость оказанных ООО «Скартел»

за отчетный месяц услуг в части учета трафика передачи данных определяется в соответствии со следующей формулой: $S = F \times P$

где: S - ежемесячный платеж (руб.); F - Фактически используемая скорость в течение месяца (Мбит/с); P - цена за 1 Мбит/с.

Стоимость услуг ООО «Скартел» за услуги по передаче данных, предоставляемые ОАО «Ростелеком» по договору MVNO, будет составлять 4 000,000 (четыре тысячи ровно) рублей без НДС за 1 Мбит/сек.

Стороны согласились, что по истечении 6 месяцев после начала коммерческого оказания услуг указанная в пункте 2.1.3. настоящего Предварительного договора стоимость услуг ООО «Скартел» может быть пересмотрена Сторонами.

Стороны договорились, что в течение 30 календарных дней после выделения ООО «Скартел» в установленном порядке ресурса нумерации или кода идентификации оконечного элемента сети подвижной радиотелефонной связи стандарта LTE ООО «Скартел» и ОАО «Ростелеком» проведут переговоры для определения технических и коммерческих условий предоставления ООО «Скартел» услуг по пропуску голосового трафика на (от) абонентов MVNO ОАО «Ростелеком».

Стороны договорились, что оказание услуг ООО «Скартел» по Договору MVNO возможно на любой территории Российской Федерации, где соответствующая сеть подвижной радиотелефонной связи ООО «Скартел» введена в эксплуатацию.

Датой начала тестового оказания услуг по Договору MVNO является 01 июля 2012 года. Датой начала коммерческого оказания услуг по Договору MVNO является 01 сентября 2012 года.

Порядок и условия расчетов Сторон за услуги ООО «Скартел» по предоставлению инфраструктуры радиодоступа будут определены Сторонами в Договоре MVNO.

Стороны вправе по взаимному согласию изменить срок заключения Договора MVNO.

Стороны вправе отказаться от заключения Договора MVNO в случае, если в срок до 05 июня 2012 года между ОАО «Ростелеком» и ООО «Скартел» не будет заключен Договор MVNO на условиях, определенных п. 2.1. настоящего Предварительного договора.

Расходы

Каждая из Сторон самостоятельно несет все свои расходы, связанные с подготовкой, заключением и исполнением обязательств, предусмотренных настоящим Предварительным договором, и не обязана возмещать расходы или убытки, понесенные другими Сторонами.

Согласие государственных органов

Стороны обязуются при выполнении обязательств, предусмотренных настоящим Предварительным договором, и при заключении и исполнении Договоров, заключение которых предусмотрено настоящим Предварительным договором, осуществлять свою деятельность в соответствии с нормативно-правовыми актами Российской Федерации, в том числе, но, не ограничиваясь, Федеральным законом от 07.07.2003г. № 126-ФЗ «О связи», Приказом Министерства связи и массовых коммуникаций РФ от 29.12.2008г. № 116 «Об утверждении требований к оказанию услуг подвижной радиотелефонной связи при использовании бизнес-модели виртуальных сетей подвижной радиотелефонной связи», Приказом Министерства связи и массовых коммуникаций РФ от 30.08.2011г. № 215 «О мерах по дальнейшей реализации бизнес-модели виртуальных сетей подвижной радиотелефонной связи, в части использования ресурса нумерации».

Стороны обязуются при выполнении обязательств, предусмотренных настоящим Предварительным договором, и при заключении и исполнении Договоров, заключение которых предусмотрено настоящим Предварительным договором, соблюдать законодательство Российской Федерации о защите конкуренции.

Стороны обязуются при выполнении обязательств, предусмотренных настоящим Предварительным договором, и при заключении и исполнении Договоров, заключение которых предусмотрено настоящим Предварительным договором, предпринять все необходимые и достаточные действия по получению соответствующих разрешений государственных органов, в том числе, но не ограничиваясь, лицензии на оказание услуг связи, заключений экспертизы о возможности использования РЭС и об их электромагнитной совместимости с действующими и планируемыми для использования РЭС другого назначения, свидетельств о регистрации РЭС, разрешений на использование радиочастот или радиочастотных каналов.

Конфиденциальность

Настоящий Предварительный договор, любая иная информация о Договорах, заключение которых предусмотрено настоящим Предварительным договором, об обязательствах Сторон, установленных или вытекающих из настоящего Предварительного договора, и их условиях (включая, среди прочего, сам факт проведения Сторонами переговоров по сделке (сделкам)), а также любая иная информация, передаваемая Сторонами друг другу рамках подготовки, заключения и исполнения настоящего Предварительного договора, Договоров, заключение которых предусмотрено настоящим Предварительным договором (далее совместно «Конфиденциальная Информация»), являются строго конфиденциальными. Ни одна из Сторон не вправе раскрывать, разглашать или передавать (и каждая Сторона обеспечит, чтобы ее соответствующие аффилированные лица, сотрудники, директора, консультанты не раскрывали, не разглашали и не передавали) прямо или косвенно любую Конфиденциальную Информацию каким-либо физическим или юридическим лицам, организациям, учреждениям, ведомствам или органам без предварительного письменного согласия других Сторон, за исключением случаев передачи необходимой Конфиденциальной Информации своим аффилированным лицам, сотрудникам и консультантам, а также случаев, когда раскрытие той или иной Конфиденциальной Информации требуется от Стороны в силу норм применимого законодательства или необходимо для разбирательств по спорам, которые могут возникнуть в ходе исполнения настоящего Предварительного договора и при заключении и последующем исполнении Договоров и обязательств, предусмотренных настоящим Предварительным договором.

Если раскрытие Конфиденциальной Информации требуется от одной из Сторон в силу применимого к ней законодательства, такая Сторона должна предварительно провести необходимые консультации с другими Сторонами (насколько это допустимо согласно применимому законодательству) и обеспечить, чтобы Конфиденциальная Информация была раскрыта в минимально необходимом объеме.

В случае разрешенного настоящим разделом Предварительного договора раскрытия Конфиденциальной Информации раскрывающая Сторона должна обеспечить, чтобы лица, которым такая Конфиденциальная Информация была или будет раскрыта, приняли на себя аналогичные настоящим требованиям обязательства по конфиденциальности.

Обязательства Сторон по обеспечению конфиденциальности, предусмотренные настоящим разделом, действительны в течение 5 (пяти) лет с даты подписания настоящего Предварительного договора.

Ответственность сторон

ООО «Скартел» и ОАО «Ростелеком» обязуются предусмотреть меры и порядок наступления ответственности за полное (а также частичное) неисполнение и (или) несвоевременное исполнение обязательств по Договору MVNO, предусмотренных настоящим Предварительным договором, при заключении Договора MVNO.

Заключительные положения

В случае уклонения ООО «Скартел» от заключения Договора MVNO на условиях и в срок, установленные п. 2.1. настоящего Предварительного договора, ОАО «Ростелеком» вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить Договор MVNO на условиях, предусмотренных п. 2.1. настоящего Предварительного договора.

Настоящий Предварительный договор, Договоры, заключение которых предусмотрено настоящим Предварительным договором, и исполнение обязательств, установленных настоящим Предварительным договором, регулируются действующим на момент их заключения и исполнения правом Российской Федерации.

В случае возникновения споров в ходе заключения и (или) исполнения настоящего Предварительного договора Стороны обязуются разрешить их в течение 15 (пятнадцати) календарных дней путем мирных переговоров, а в случае не достижения согласия по ним, передать их на рассмотрение Арбитражного суда г. Москвы с обязательным предварительным направлением письменной претензии в адрес другой Стороны в срок не позднее, чем за 5 (пять) календарных дней до передачи спора на рассмотрение Арбитражного суда г. Москвы.

Любые изменения или дополнения к настоящему Предварительному договору должны совершаться Сторонами при взаимном согласии Сторон в письменной форме путем подписания дополнений к настоящему Предварительному договору.

Стороны не имеют права уступать либо передавать свои права и (или) обязанности по настоящему Предварительному договору полностью или частично без предварительного письменного согласия другой Стороны.

Срок действия настоящего Предварительного договора составляет 1 (один) год с даты его заключения, за исключением п. 5.4. настоящего Предварительного договора.

Отлагательным условием для вступления в силу заключенных Сторонами в соответствии с настоящим Соглашением договоров будет являться при необходимости одобрение соответствующих сделок органами управления ОАО «Ростелеком» и ООО «Скартел» в соответствии с применимым законодательством и действующими внутренними документами Сторон.

В материалы дела истцом представлена редакция договора от оказания услуг по предоставлению Инфраструктуры радиодоступа (т.1 л.д. 124), требование о заключении которого изложено в прошении к суду.

Предложенный проект договора заявителем состоит из следующего: **Термины и определения**

ВИРТУАЛЬНЫЙ ОПЕРАТОР - ОАО «Ростелеком», Сторона по настоящему Договору, являющаяся оператором подвижной радиотелефонной связи, использующим бизнес-модель виртуальной сети подвижной радиотелефонной связи и осуществляющим оказание Услуг связи в соответствии со схемой взаимодействия сетей связи, согласованной с ОПЕРАТОРОМ.

ОПЕРАТОР - ООО «Скартел», Сторона по настоящему Договору, являющаяся оператором подвижной радиотелефонной связи, предоставляющим ВИРТУАЛЬНОМУ ОПЕРАТОРУ свою Инфраструктуру радиодоступа в целях реализации ВИРТУАЛЬНЫМ ОПЕРАТОРОМ бизнес-модели виртуальной сети подвижной радиотелефонной связи и оказания ВИРТУАЛЬНЫМ ОПЕРАТОРОМ Услуг связи Абонентам.

Точка подключения - средства связи, входящие в состав сети подвижной радиотелефонной связи (сети передачи данных) ОПЕРАТОРА, с помощью которых осуществляется физическое подключение средств связи ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА и обеспечивается возможность использования ВИРТУАЛЬНЫМ ОПЕРАТОРОМ элементов сети подвижной радиотелефонной связи (сети передачи данных) ОПЕРАТОРА для предоставления ВИРТУАЛЬНЫМ ОПЕРАТОРОМ УСЛУГ связи Абонентам.

Инфраструктура радиодоступа - средства связи (включая РЭС), линии связи сети подвижной радиотелефонной связи ОПЕРАТОРА, к которым ОПЕРАТОР предоставляет доступ ВИРТУАЛЬНОМУ ОПЕРАТОРУ и которые используются для создания и функционирования сети подвижной радиотелефонной связи ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА с целью оказания ВИРТУАЛЬНЫМ ОПЕРАТОРОМ Услуг связи Абонентам.

Абонент - физическое или юридическое лицо, заключившее с ВИРТУАЛЬНЫМ ОПЕРАТОРОМ договор об оказании Услуг связи.

Услуги - услуги ОПЕРАТОРА, оказываемые ВИРТУАЛЬНОМУ ОПЕРАТОРУ по настоящему Договору, заключающиеся в предоставлении ОПЕРАТОРОМ ВИРТУАЛЬНОМУ ОПЕРАТОРУ доступа к подсистеме радиодоступа ОПЕРАТОРА, в целях создания сети связи ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА с использованием элементов сети связи ОПЕРАТОРА, с помощью которой ВИРТУАЛЬНЫМ ОПЕРАТОРОМ обеспечивается доступ и оказание Абонентам Услуг связи.

Отчетный месяц - календарный месяц, в течение которого были оказаны Услуги, предусмотренные настоящим Договором.

Расчетный месяц - календарный месяц, следующий за Отчетным месяцем.

Регионы оказания Услуг - субъекты РФ, на территории которых ОПЕРАТОРОМ будут оказаны услуги, указанные в настоящем Договоре.

Регионы оказания Услуг согласовываются Сторонами в Приложении № 1 к настоящему Договору.

Коммерческий запуск - момент начала оказания Услуг в Регионе оказания Услуг, определенный путем подписания Сторонами Акта о коммерческом запуске

Услуги связи - услуги подвижной радиотелефонной связи, услуги связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации, услуги связи по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации, и телематические услуги связи, оказываемые ВИРТУАЛЬНЫМ ОПЕРАТОРОМ при использовании бизнес-модели виртуальных сетей подвижной радиотелефонной связи Абонентам на основании полученных в установленном порядке лицензий.

Активный Абонент - Абонент ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА, совершивший за отчетный период хотя бы один исходящий вызов, отправку одного короткого текстового сообщения (SMS-сообщение) или инициировавший соединение по сети передачи данных.

Предмет Договора

ОПЕРАТОР обязуется оказывать ВИРТУАЛЬНОМУ ОПЕРАТОРУ Услуги с использованием сети подвижной радиотелефонной связи и сети передачи данных ОПЕРАТОРА в диапазоне радиочастот 2500-2530/2620-2650 МГц, FDD стандарта LTE (услуг связи с использованием радиочастот стандарта LTE) с использованием указанного диапазона радиочастот в целях оказания ВИРТУАЛЬНЫМ ОПЕРАТОРОМ Услуг связи Абонентам, а ВИРТУАЛЬНЫЙ ОПЕРАТОР обязуется оплачивать ОПЕРАТОРУ Услуги в соответствии с условиями настоящего Договора.

Взаимодействие Сторон по настоящему Договору осуществляется в Регионах оказания Услуг (Приложение № 1) в соответствии с условиями настоящего Договора, Общей схемой организации связи с использованием кода сети MNC=39 (Приложение № 2), Порядком взаимодействия систем управления сетями электросвязи (Приложение № 3), Основными критериями соглашения об уровне качества (Приложение № 4), Порядком взаимодействия при техническом обслуживания сети связи (Приложение № 5).

Стороны определили, что ежеквартально, не менее чем за 10 (десять) рабочих дней до начала каждого квартала будут согласовывать План-график развития сети ОПЕРАТОРА, который будет включать в себя детальное описание количества базовых

станций, планируемых к Коммерческому запуску в течение данного квартала ОПЕРАТОРОМ в целях оказания ВИРТУАЛЬНОМУ ОПЕРАТОРУ Услуг по настоящему Договору, сроки введения базовых станций в Коммерческий запуск и порядок определения мест размещения этих базовых станций в каждом Регионе оказания Услуг. План - график предоставляется ОПЕРАТОРОМ в письменной форме за подписью уполномоченного представителя ОПЕРАТОРА, и одновременно направляется в адрес ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА по электронной почте.

Общие положения

Стороны обязаны осуществлять свою деятельность в рамках настоящего Договора в соответствии с нормативно-правовыми актами РФ, в том числе Федеральным законом от 07.07.2003 г. № 126-ФЗ «О связи», Приказом Министерства связи и массовых коммуникаций РФ от 29.12.2008 г. № 116 «Об утверждении Требований к оказанию Услуг подвижной радиотелефонной связи при использовании бизнес-модели виртуальных сетей подвижной радиотелефонной связи», другими нормативными правовыми актами и Руководящими документами отрасли «Связь». Стороны обеспечивают наличие необходимых разрешительных документов, в том числе лицензий на осуществление деятельности в области оказания услуг связи.

ОПЕРАТОР гарантирует ВИРТУАЛЬНОМУ ОПЕРАТОРУ обеспечение принципа Дискриминирующего распределения радиоресурса Инфраструктуры радиодоступа, Доставляемой ОПЕРАТОРОМ, по отношению к другим виртуальным операторам, использующим радиоресурс и (или) иные элементы сети ОПЕРАТОРА по модели виртуальных сетей подвижной радиотелефонной связи. При этом на перегруженных секторах базовых станций распределение радиоресурса будет осуществляться пропорционально числу виртуальных операторов, работающих на сети ОПЕРАТОРА, посредством использования технологии RAN Sharing Common Carrier.

Исходя из положений п.33 ст. 2, ст.18 Закона о связи отношения Сторон при оказании услуг, предусмотренных п. 1.1 настоящего Договора, не являются межоператорскими взаимоотношениями по присоединению сетей электросвязи и их взаимодействию, и к ним не подлежат применению положения Постановления Правительства РФ от 28.03.2005 г. № 161 «Об утверждении Правил присоединения сетей электросвязи и их взаимодействия».

Оказание Услуг связи и ведение расчетов за них с Абонентами ВИРТУАЛЬНЫЙ ОПЕРАТОР осуществляет в соответствии с правилами оказания данного вида услуг, утвержденными в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, и договорами, заключенными между Абонентами и ВИРТУАЛЬНЫМ ОПЕРАТОРОМ.

Стороны обязуются применять на своей сети средства связи, соответствующие требованиям, установленным действующим законодательством РФ.

Стороны обязуются выполнять все необходимые работы по обеспечению и эксплуатационно-технической поддержке своих сетей связи, в зоне своей ответственности, определяемой в соответствии со схемой организации связи по каждому Региону оказания Услуг, определенных в соответствии с Приложением № 1 к настоящему Договору. Общая схема организации связи, согласованная Сторонами, приведена в Приложении № 2 к настоящему Договору. Схема организации связи по каждому Региону оказания Услуг согласовывается Сторонами в порядке, определенном Сторонами в Приложении № 2 к настоящему Договору.

Стороны осуществляют плановые ремонтные и профилактические работы на используемом ими оборудовании, преимущественно в часы наименьшей нагрузки и только после обязательного уведомления в соответствии с порядком, указанным в Приложении № 5 к настоящему Договору. В случае выявления аварий на своих сетях связи Стороны незамедлительно оповещают друг друга о таких фактах в соответствии с порядком, указанным в Приложении № 5 к настоящему Договору.

Стороны обязуются предпринимать все необходимые меры, препятствующие несанкционированному вмешательству в функционирование сетей связи Сторон и систем управления ими.

Техническую эксплуатацию средств связи Стороны осуществляют в соответствии с правилами технической эксплуатации сети электросвязи общего пользования, нормативно-техническими документами отрасли «Связь» и рекомендациями Международного союза электросвязи, каждая в своей зоне ответственности. Стороны самостоятельно отвечают перед федеральными исполнительными органами в области связи и другими государственными органами за эксплуатацию собственных средств связи в рамках имеющихся у Сторон лицензий.

Стороны самостоятельно осуществляют управление своими сетями связи. Стороны сотрудничают в оперативном управлении сетями и организуют оповещение при авариях и повреждениях, а также принимают согласованные меры по восстановлению связи. Оперативно-техническое взаимодействие Сторон осуществляется в соответствии с положениями, содержащимися в Приложении № 3 к настоящему Договору и Приложении № 5 к настоящему Договору.

В случае возникновения на сетях Сторон повреждений, перегрузок или иных нештатных ситуаций, которые непосредственно влияют на предоставление Услуг и (или) Услуг связи, Стороны обязуются незамедлительно принять согласованные меры по восстановлению связи и качества Услуг и (или) Услуг связи, предусмотренных настоящим Договором.

Выяснение и устранение причин несоответствия качества Услуг, предусмотренных настоящим Договором, производится оперативно-техническим персоналом ОПЕРАТОРА и ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА в соответствии с существующими процедурами, определяемыми техническими специалистами Сторон в рабочем порядке.

Стороны обязуются незамедлительно в письменной форме и по факсу уведомлять друг друга об отзыве или приостановлении действия лицензий на осуществление деятельности в области оказания услуг связи, а также о получении новых лицензий на осуществление деятельности в области оказания услуг связи в том случае, если новые лицензии выдаются взамен ранее выданных. Стороны обязуются уведомлять друг друга об окончании срока действия лицензии за 10 (десять) календарных дней до истечения указанного срока.

Стороны обязуются незамедлительно в письменной форме и по факсу уведомлять друг друга об изменении места нахождения, банковских реквизитов и контактной информации Сторон, указанных в разделе 13 настоящего Договора и Приложении № 5 к настоящему Договору.

В целях планирования и оценки технологической возможности надлежащего пропуска трафика через сеть ОПЕРАТОРА, а также для прогноза объемов пропускаемого трафика ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА, Стороны ежеквартально, не менее, чем за 20 (двадцать) рабочих дней до начала каждого квартала, обмениваются прогнозами по потреблению трафика (выраженному в Мбит/сек (скорости) и Гб (Объем)) и количеству Активных Абонентов ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА на сети ОПЕРАТОРА. Прогноз потребления трафика и прогноз количества Активных Абонентов предоставляется ВИРТУАЛЬНЫМ ОПЕРАТОРОМ в письменной форме за подписью уполномоченного представителя ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА, и одновременно направляется в адрес ОПЕРАТОРА по электронной почте.

Стороны обязуются выполнять все необходимые работы по обеспечению и эксплуатационно-технической поддержке работоспособности оборудования и каналов связи в зоне своей ответственности для обеспечения уровня качества Услуги, основные критерии которого определены в Приложении № 4 к настоящему Договору.

Права и обязанности Сторон

ОПЕРАТОР обязуется: выполнять услуги по монтажу и наладке средств связи, образующих Точки подключения, осуществлять необходимые работы для физического подключения сети подвижной радиотелефонной связи ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА к Инфраструктуре радиодоступа в зоне своей ответственности, и проводить тестирование осуществленного подключения в течение 15 (пятнадцати) календарных дней с даты подписания дополнительного соглашения по каждому Региону оказания Услуг в порядке, определенном в Приложении № 2 к настоящему Договору. Стоимость указанных в настоящем пункте услуг по монтажу и наладке средств связи и работ по физическому подключению сети подвижной радиотелефонной связи ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА к Инфраструктуре радиодоступа включена в стоимость Услуг предоставления Инфраструктуры радиодоступа.

Оказывать ВИРТУАЛЬНОМУ ОПЕРАТОРУ в надлежащем порядке Услуги в соответствии с условиями настоящего Договора (включая соответствующие Приложения к настоящему Договору), отвечающие ключевым показателям качества, указанным в Приложении № 4 к настоящему Договору.

Ежедневно и круглосуточно обеспечивать возможность доступа Абонентов к сети связи ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА по средствам и линиям связи сети подвижной радиотелефонной связи (сети передачи данных) ОПЕРАТОРА, образующим Инфраструктуру радиодоступа, за исключением промежутков времени для проведения профилактических и ремонтных работ на оборудовании ОПЕРАТОРА, непосредственно обеспечивающем взаимодействие сетей связи Сторон.

Осуществлять учет объема оказанных Услуг путем учета объема пропущенного от/на сеть ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА/ОПЕРАТОРА трафика вследствие установления соединения между абонентской станцией (абонентским устройством) Абонентов, физически подключенной оконечным средствам связи, образующим Инфраструктуру радиодоступа сети подвижной радиотелефонной связи ОПЕРАТОРА, и сетью подвижной радиотелефонной связи ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА, а также предоставлять ВИРТУАЛЬНОМУ ОПЕРАТОРУ информацию об объеме оказанных Услуг в порядке, предусмотренном настоящим Договором.

На всех участках Инфраструктуры радиодоступа сети подвижной радиотелефонной связи ОПЕРАТОРА обеспечивать качественные характеристики соединений между абонентскими станциями Абонентов и средствами связи ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА, аналогичные качественным характеристикам, которые ОПЕРАТОР обязан соблюдать и выполнять при оказании услуг связи Абонентам ОПЕРАТОРА.

Своевременно и в порядке, предусмотренном разделом 5 настоящего Договора, выставлять ВИРТУАЛЬНОМУ ОПЕРАТОРУ счета и предоставлять иные отчетные документы за оказанные Услуги.

Хранить учетные данные об объемах оказанных Услуг не менее срока, установленного внутренним порядком ОПЕРАТОРА, но не менее 3 (трех) лет.

ВИРТУАЛЬНЫЙ ОПЕРАТОР обязуется:

Представлять информацию о закреплении или об изменении номерной емкости (иных цифровых идентификаторов) сети подвижной радиотелефонной связи/сети передачи данных ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА, которую ВИРТУАЛЬНЫЙ ОПЕРАТОР будет использовать при оказании Услуг связи Абонентам в соответствии со схемой взаимодействия сетей Сторон с помощью предоставленной ОПЕРАТОРОМ Инфраструктуры радиодоступа.

Осуществлять учет трафика, пропущенного от/на сеть ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА/ОПЕРАТОРА вследствие установления соединения между абонентской станцией (абонентским устройством) Абонентов, физически подключенной к оконечным средствам связи, образующим Инфраструктуру радиодоступа сети подвижной радиотелефонной связи ОПЕРАТОРА, и сетью подвижной

радиотелефонной связи ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА в соответствии с условиями настоящего Договора, а также предоставлять ОПЕРАТОРУ информацию об объеме пропущенного трафика за отчетный месяц в порядке, предусмотренном настоящим Договором.

Своевременно и в порядке, предусмотренном в разделе 5 настоящего Договора, производить оплату оказанных ОПЕРАТОРОМ Услуг.

Самостоятельно определять порядок и условия предоставления Абонентам Услуг связи, а также самостоятельно осуществлять расчеты с Абонентами в рамках заключаемых договоров об оказании Услуг связи.

ВИРТУАЛЬНЫЙ ОПЕРАТОР самостоятельно несет ответственность перед Абонентами за качество предоставляемых им Услуг связи и определяет порядок рассмотрения претензий и возмещения ущерба Абонентам в случае несоответствия качества предоставляемых Услуг связи действующим нормативам или отказа в предоставлении Услуг связи, в том числе вызванного ненадлежащим исполнением, неисполнением или расторжением настоящего Договора.

ВИРТУАЛЬНЫЙ ОПЕРАТОР самостоятельно решает все иные юридические, административные, технические и финансовые вопросы, связанные с предоставлением Абонентам Услуг связи, руководствуясь при этом действующим законодательством РФ и иными нормативными правовыми актами, изданными органами государственной власти Российской Федерации в пределах их компетенции и утвержденными в установленном порядке.

**Условия подключения сети подвижной радиотелефонной связи
ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА к Инфраструктуре радиодоступа. Порядок
оказания Услуг**

Утвержденные Сторонами условия оказания Услуги, включающие в себя информацию о средствах связи Сторон, используемых ими при подключении сети подвижной радиотелефонной связи ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА к Инфраструктуре радиодоступа ОПЕРАТОРА, количестве, параметрах и местоположении Точек подключения, объеме, порядке, сроках и распределении работ по подключению указываются в дополнительном соглашении, подписываемом Сторонами в порядке, определенном в Приложении № 2 к настоящему Договору, в отношении каждого Региона оказания Услуг связи, определенного в Приложении № 1 к настоящему Договору.

Стороны согласовали Регионы и сроки начала оказания Услуг (Приложение № 1 к настоящему Договору) и общую схему организации связи (Приложение № 2 к настоящему Договору).

Порядок взаимодействия при технологическом обслуживании сетей связи Сторон определяется в Приложении № 5 к настоящему Договору.

Порядок взаимодействия систем управления сетями связи Сторон, определен в Приложении № 3 к настоящему Договору.

Основные критерии соглашения об уровне качества при оказании Услуг определены Сторонами в Приложении № 4 к настоящему Договору.

ОПЕРАТОР оказывает Услуги ВИРТУАЛЬНОМУ ОПЕРАТОРУ в следующем порядке: ОПЕРАТОР оказывает ВИРТУАЛЬНОМУ ОПЕРАТОРУ Услуги согласно Схемам взаимодействия Сетей связи Сторон, определенным в соответствии с Приложением № 2 к настоящему Договору.

Одним из сетевых элементов Инфраструктуры ОПЕРАТОРА, предоставляемым ОПЕРАТОРОМ ВИРТУАЛЬНОМУ ОПЕРАТОРУ, являются базовые станции стандарта LTE (eNodeB), размещенные в количестве, определяемом Приложением № 1 к Договору.

Базовые станции стандарта LTE (eNodeB) должны выполнять функции разделения трафика передачи данных Абонентов ОПЕРАТОРА и Абонентов

ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА и маршрутизации трафика передачи данных Абонентов ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА в опорную сеть ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА, а именно, сигнального трафика - в Узел управления мобильностью (MME) и пользовательского трафика - в Сервисный шлюз (SGW).

ОПЕРАТОР обеспечивает Абонентам ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА доступ к следующим базовым услугам сети связи ОПЕРАТОРА: возможность соединений по сети передачи данных; возможность доступа к информационным системам информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе к сети Интернет; возможность приема и передачи телематических электронных сообщений; возможность соединений по сети подвижной радиотелефонной связи для приема (передачи) голосовой и неголосовой информации с обеспечением непрерывности связи при оказании услуги независимо от местоположения Абонента, в том числе при передвижении Абонента; возможность соединения с абонентами и/или пользователями сетей фиксированной телефонной связи сети связи общего пользования; доступа к системе информационно-справочного обслуживания ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА; возможность бесплатного круглосуточного вызова экстренных оперативных служб.

Возможность получения доступа к базовым услугам, указанным в пп.4.6.4.4. (в части голосовой информации), 4.6.4.5., 4.6.4.6., 4.6.4.7. настоящего Договора, предоставляется ОПЕРАТОРОМ после выделения в установленном действующим законодательством порядке ОПЕРАТОРУ ресурса нумерации или кода идентификации окончного элемента сети подвижной радиотелефонной связи стандарта LTE.

Стоимость и порядок оплаты Услуг

Учет объема оказанных ОПЕРАТОРОМ Услуг для определения размера ежемесячного платежа ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА за оказанные Услуги осуществляется в соответствии с фактически используемой скоростью в точке подключения в течение Отчетного месяца, определяемой в следующем порядке: в течение Отчетного месяца Стороны производят измерение используемой скорости трафика на интерфейсе S1-U на порту граничного маршрутизатора ОПЕРАТОРА и порту пакетного коммутатора ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА в процессе пропуска трафика передачи данных при оказании Услуги, причем за единицу учитываемого трафика принимается усредненная скорость за 5-ти минутный период (средняя скорость трафика за 5 минут); собранные данные сортируются по убыванию для каждого из направлений (входящее, исходящее); в каждом из направлений отбрасывается по 5 % (для исключения так называемых «технологических всплесков») замеров с максимальными показаниями (округление дробных значений данных замеров осуществляется в меньшую сторону); из оставшихся значений в двух направлениях выбирается одно максимальное - это и есть размер фактически используемой скорости в течение месяца.

Максимальное значение, определяемое в соответствии с пунктом 5.1.4. настоящего Договора, умножается на понижающий коэффициент 0,94 для пересчета пользовательского трафика на интерфейсе S1-U на пользовательский трафик без заголовков протокола GTP.

Общая стоимость оказанных ОПЕРАТОРОМ за Отчетный месяц Услуг (ежемесячный платеж) в части учета трафика передачи данных определяется в соответствии со следующей формулой $S = F \times P$

где: S-ежемесячный платеж (руб.); F - фактически используемая скорость трафика на интерфейсе S1-U в течение месяца (Мбит/сек); P-цена Услуги предоставления Инфраструктуры радиодоступа за 1 Мбит/сек;

Цена Услуг, оказываемых ОПЕРАТОРОМ ВИРТУАЛЬНОМУ ОПЕРАТОРУ, составляет:

№	Наименование услуги	Единица тарификации	Цена, руб. без учета НДС
---	---------------------	---------------------	--------------------------

1	Услуга, оказываемая ОПЕРАТОРОМ в целях установления Абонентами соединения для получения доступа к услугам передачи данных и телематическим услугам, оказываемым ВИРТУАЛЬНЫМ ОПЕРАТОРОМ	1 Мбит/сек	4000,00 (четыре тысячи)
2	Услуга, оказываемая ОПЕРАТОРОМ в целях установления Абонентами исходящих/входящих соединений с пользователями сетей связи общего пользования РФ и пользователями зарубежных операторов (в том числе на коды доступа к услугам электросвязи)	1 минута	<*>
3	Услуга, оказываемая ОПЕРАТОРОМ в целях отправки короткого текстового сообщения	1 шт.	<*>

<*> В связи с тем, что лицензия на оказание услуг подвижной радиотелефонной связи ОПЕРАТОРА предусматривает обязанность ОПЕРАТОРА обеспечить абонентам соединения по сети подвижной радиотелефонной связи для приема голосовой информации, соединения с абонентами и (или) пользователями сетей фиксированной телефонной связи сети общего пользования и возможность бесплатного круглосуточного вызова экстренных оперативных служб только при выделении ресурса нумерации или кода идентификации оконечного элемента сети подвижной радиотелефонной связи стандарта LTE, цена данных Услуг, а также технические условия их предоставления, будут определены Сторонами в дополнительном соглашении к настоящему Договору. ОПЕРАТОР обязуется письменно проинформировать ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА о выделении ему в установленном порядке ресурса нумерации или кода идентификации оконечного элемента сети подвижной радиотелефонной связи стандарта LTE в течение 5 (пяти) календарных дней с момента выделения указанного ресурса нумерации или кода идентификации оконечного элемента сети путем направления заказного письма с уведомлением либо вручения ответственному представителю ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА под роспись. Стороны договорились, что в течение 30 (тридцати) календарных дней после выделения ОПЕРАТОРУ в установленном порядке ресурса нумерации или кода идентификации оконечного элемента сети подвижной радиотелефонной связи стандарта LTE ОПЕРАТОР и ВИРТУАЛЬНЫЙ ОПЕРАТОР проведут переговоры для определения технических и коммерческих условий предоставления ОПЕРАТОРОМ услуг по пропуску голосового трафика на (от) Абонентов.

Все расчеты по настоящему Договору между Сторонами осуществляются в рублях Российской Федерации.

Цена Услуг не включает действующие налоги. Суммы НДС уплачиваются дополнительно к стоимости Услуг.

Цена Услуг и порядок определения их стоимости могут быть изменены исключительно по соглашению Сторон.

При этом Стороны определили, что не ранее, чем по истечении 6 (шести) месяцев после Коммерческого запуска первого Региона оказания Услуг цена Услуг, указанная в пункте 5.2. настоящего Договора, может быть пересмотрена по соглашению Сторон путем подписания дополнительного соглашения к настоящему Договору.

По истечении 6 (шести) месяцев после Коммерческого запуска первого Региона оказания Услуг Стороны определяют формулу (порядок) расчета цены Услуг при ее пересмотре, предусмотренном в п. 5.5.1 и п. 5.5.3 настоящего Договора, на основе

данных, предусмотренных п. 5.5.4. настоящего Договора, и согласовывают ее путем подписания Дополнительного соглашения к настоящему Договору.

Стороны определили, что начиная с 2013 года цена Услуг, оказываемых по настоящему Договору в отдельных Регионах оказания Услуг или во всех Регионах оказания Услуг, может быть пересмотрена 1 (один) раз в год по соглашению Сторон путем подписания Дополнительного соглашения к настоящему Договору.

Пересмотр цены, предусмотренный п. 5.5.1 и п. 5.5.3. настоящего Договора, производится Сторонами на основе данных Сторон об объеме оказанных Услуг, объеме трафика, пропущенного от/на сеть ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА/ОПЕРАТОРА вследствие становления соединения между абонентской станцией (абонентским устройством) Абонентов, физически подключенной к оконечным средствам связи, образующим Инфраструктуру радиодоступа сети подвижной радиотелефонной связи ОПЕРАТОРА, и сетью подвижной радиотелефонной связи ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА, и иных статистических сведениях о коммерческих и финансовых показателях деятельности Сторон, осуществляющей в рамках настоящего Договора, по формуле определенной в порядке, определенном в п. 5.5.2. настоящего Договора.

Обязательства ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА по оплате Услуг считаются исполненными в момент списания денежных средств с корреспондентского счета банка ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА.

Оплата за Услуги производится ВИРТУАЛЬНЫМ ОПЕРАТОРОМ ежемесячно по окончании каждого Отчетного месяца не позднее 10 (Десяти) банковских дней с момента получения от ОПЕРАТОРА (по факсу или в электронном отсканированном виде) счета на оплату Услуг.

Предоставление информации об объемах оказанных Услуг за Отчетный месяц осуществляется в следующем порядке: ОПЕРАТОР ежемесячно до 5 (пятого) числа Расчетного месяца направляет ВИРТУАЛЬНОМУ ОПЕРАТОРУ по адресу электронной почты протокол отчетных данных о трафике, пропущенном через средства и линии связи ОПЕРАТОРА, доступ к которым предоставляется ОПЕРАТОРОМ в Отчетном месяце ВИРТУАЛЬНОМУ ОПЕРАТОРУ.

ВИРТУАЛЬНЫЙ ОПЕРАТОР ежемесячно, до 5 (пятого) числа Расчетного месяца, направляет ОПЕРАТОРУ по адресу электронной почты протокол отчетных данных о трафике, пропущенном через средства и линии связи ОПЕРАТОРА, доступ к которым предоставляется ОПЕРАТОРОМ в Отчетном месяце для ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА.

В случае несовпадения данных протоколов отчетных данных о трафике ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА и ОПЕРАТОРА по объему пропущенного в течение Отчетного месяца трафика ОПЕРАТОР выставляет счёт, исходя из объема пропущенного в Отчетном месяце трафика, исчисляемого по формуле: $Sx=(DO+DVO)/2$, где Sx -Сумма платежа за месяц, в котором было выявлено несовпадение данных ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА и ОПЕРАТОРА по объему пропущенного в течение Отчетного месяца трафика.

DO-объем пропущенного трафика поданным ОПЕРАТОРА, DVO - объем пропущенного трафика по данным ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА.

Счет, составленный в соответствии с настоящим пунктом Договора, подлежит оплате ВИРТУАЛЬНЫМ ОПЕРАТОРОМ в сроки, предусмотренные п. 5.7. настоящего Договора.

Дальнейшее урегулирование вопроса о несовпадающих данных протоколов отчетных данных о трафике осуществляется в соответствии с пунктами 5.8.4-5.8.7.

Для урегулирования разногласий о несовпадающих данных протоколов отчетных данных о трафике Стороны назначают уполномоченных представителей, которые должны выработать и оформить письменным протоколом решение по устранению разногласий до 20 (двадцатого) числа Расчетного месяца. Решение

уполномоченных представителей Сторон, оформленное письменным протоколом и подписанное уполномоченными представителями Сторон, является основанием для проведения перерасчета.

В случае уклонения ОПЕРАТОРА от участия в урегулировании разногласий по причинам, иным, нежели обстоятельства непреодолимой силы, данные ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА по Отчетному месяцу считаются неоспоримыми. В этом случае ВИРТУАЛЬНЫЙ ОПЕРАТОР имеет право подписать протокол урегулирования разногласий в одностороннем порядке, и расчёты Сторон производятся на основании данных такого протокола.

В случае уклонения ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА от участия в урегулировании разногласий по причинам, иным, нежели обстоятельства непреодолимой силы, данные ОПЕРАТОРА по Отчетному месяцу считаются неоспоримыми. В этом случае ОПЕРАТОР имеет право подписать протокол урегулирования разногласий в одностороннем порядке, и расчёты Сторон производятся на основании данных такого протокола.

После урегулирования Сторонами вопроса о несовпадающих данных протоколов четных данных о трафике, ОПЕРАТОР отражает корректировки в счетах, актах и счетах-фактурах за тот период, когда разногласия были урегулированы.

Ежемесячно, в срок до 15 (пятнадцатого) числа Расчетного месяца, ОПЕРАТОР выставляет и направляет ВИРТУАЛЬНОМУ ОПЕРАТОРУ по факсу и/или электронной почте счета и Акты об оказании Услуг за Услуги, оказанные в Отчетном месяце. Оригиналы указанных документов направляются почтой заказным письмом с уведомлением или курьером одновременно с направлением счета по факсу или в электронном отсканированном виде.

Счета, выставляемые ОПЕРАТОРОМ на основании протоколов отчётов о трафике или протоколов урегулирования разногласий, подлежат оплате в течение 10 (десяти) банковских дней с момента получения ВИРТУАЛЬНЫМ ОПЕРАТОРОМ их факсимильных и/или электронных копий. Оригиналы счетов направляются почтой заказным письмом с уведомлением или курьером одновременно с направлением счета по факсу или в электронном отсканированном виде.

Счета-фактуры предоставляются ОПЕРАТОРОМ в срок, установленный налоговым законодательством РФ для выставления счетов-фактур.

ВИРТУАЛЬНЫЙ ОПЕРАТОР выплачивает ОПЕРАТОРУ аванс за оказание ОПЕРАТОРОМ Услуг в размере суммы в рублях, эквивалентной 20 000 000, 00 (Двадцати миллионам ровно) долларов США, без НДС (18%). Выплата аванса производится в течение 30 (тридцати) банковских дней с момента подписания настоящего Договора.

Зачет стоимости оказанных Услуг производится из суммы авансового платежа, указанного в пункте 5.11. настоящего Договора. Зачет производится ежемесячно до момента полного погашения суммы произведенного авансового платежа.

В случае досрочного расторжения настоящего Договора по основаниям, установленным настоящим Договором, ОПЕРАТОР обязуется возвратить ВИРТУАЛЬНОМУ ОПЕРАТОРУ оставшуюся незачтенной сумму авансового платежа в течение 60 (шестидесяти) календарных дней с момента досрочного расторжения Договора.

Если какие-либо суммы в настоящем Договоре установлены в долларах США, то для пересчета указанных сумм в рубли Российской Федерации применяется курс доллара США по отношению к рублю Российской Федерации, установленный Банком России на день совершения платежа.

Ответственность Сторон

Стороны несут имущественную ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение условий настоящего Договора в порядке и размерах,

предусмотренных действующим законодательством РФ, настоящим Договором, а также Приложениями к настоящему Договору.

Возмещению подлежит только реальный доказанный ущерб, причиненный другой Стороне, возникший по причине виновного неисполнения или ненадлежащего исполнения Стороной своих обязательств по настоящему Договору. Упущенная выгода возмещению не подлежит, за исключением случаев, прямо установленных в настоящем Договоре, а также Приложениями к настоящему Договору.

Стороны несут ответственность за неисполнение своих обязательств по поддержанию Работоспособности своих сетей подвижной радиотелефонной связи в границах закрепленных за ними зон ответственности путем возмещения другой Стороне только реального ущерба, возникшего у потерпевшей Стороны вследствие такого неисполнения другой Стороной.

В случае несвоевременной оплаты Услуг настоящего Договора, ОПЕРАТОР имеет право начислить виновной Стороне пени в размере 1/300 (одной трехсотой) ставки (рефинансирования, установленной Центральным банком РФ, от суммы неисполненного денежного обязательства (за исключением любого авансового платежа) за каждый календарный день просрочки платежа, но не более 20% (двадцати процентов) от суммы не исполненного денежного обязательства. Оплата производится на основании письменной претензии и выставленного счета. При этом пени начисляется, начиная с первого дня просрочки оплаты.

ОПЕРАТОР не несет ответственности перед Абонентами ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА за невыполнение условий настоящего Договора (в том числе за качество услуг связи, предоставляемых ВИРТУАЛЬНЫМ ОПЕРАТОРОМ Абонентам) при повреждении линий и средств связи, находящихся в границах зон ответственности ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА. Ответственность за качество и сроки предоставления услуг связи своим абонентам несет каждая из Сторон соответственно.

Никакое условие о пене не применяется ни к какому авансовому платежу ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА по настоящему Договору.

Обстоятельства непреодолимой силы

Стороны освобождаются от ответственности за частичное или полное неисполнение обязательств по настоящему Договору, если это неисполнение явилось следствием обстоятельств непреодолимой силы, которые не зависят от воли Сторон, не могли быть ими предвидены в момент заключения Договора и предотвращены разумными средствами при их наступлении. К событиям непреодолимой силы в контексте настоящего Договора относятся: наводнение, пожар, землетрясение, взрыв, шторм, оседание почвы, эпидемии и иные нетипичные природные явления, а также война или военные действия, забастовка в отрасли или регионе, принятие органом государственной власти или управления правового акта, препятствующего исполнению всех или части обязательств Стороны (Сторон), предусмотренных настоящим Договором, официально признанный дефолт Российской Федерации, а так же иные обстоятельства, повлекшие невозможность исполнения настоящего Договора.

При наступлении и прекращении указанных в п. 7.1 настоящего Договора обстоятельств Сторона настоящего Договора, для которой создалась невозможность исполнения своих обязательств, должна немедленно (в течение 48 часов) известить об этом другую Сторону, приложив к извещению документ соответствующего компетентного органа о наличии данных обстоятельств. Документ, выданный соответствующим компетентным органом, является достаточным подтверждением наличия и продолжительности действия обстоятельств непреодолимой силы. Если эта Сторона не сообщит о наступлении соответствующего обстоятельства, она лишается права ссылаться на него, разве что само такое обстоятельство препятствовало отправлению такого сообщения.

Наступление обстоятельств, вызванных действием непреодолимой силы, влечет увеличение срока исполнения настоящего Договора на период действия указанных обстоятельств.

В случае если обстоятельство непреодолимой силы будет действовать в течение 6 (шести) и более месяцев, любая из Сторон настоящего Договора будет вправе во внесудебном одностороннем порядке расторгнуть настоящий Договор путем одностороннего отказа от исполнения настоящего Договора, известив об этом другую Сторону в письменной форме, не менее чем за 30 (тридцать) календарных дней.

Конфиденциальность

Каждая из Сторон обязуется в течение всего срока действия настоящего Договора, а также в течение 5 (пяти) лет после его прекращения сохранять конфиденциальность информации, предоставляемой ей другой Стороной.

Под конфиденциальной информацией понимается любая информация, предоставленная документально (на бумажных, электронных или других носителях) или в устной форме, или которая может быть получена путем наблюдения или анализа любого вида коммерческой, финансовой и иной деятельности Сторон, включая, но не ограничиваясь этим, научные, деловые и коммерческие данные, ноу-хау, формулы, процессы, разработки, эскизы, фотографии, планы, рисунки, технические требования, образцы отчетов, модели, списки клиентов, исследования, полученные данные, рекламные планы, изобретения, идеи, а также любая другая подобная информация.

Стороны ограничивают разглашение конфиденциальной информации, предоставляя доступ к ней только тем своим сотрудникам, для деятельности которых необходимо знание такой информации, а также органам Сторон, предусмотренным внутрикорпоративными документами Сторон, а также консультантам Сторон, обязавшимся сохранять конфиденциальность информации, полученной в результате согласования, подписания, исполнения и прекращения настоящего Договора.

При расторжении настоящего Договора другая Сторона обязуется в кратчайшие сроки вернуть или уничтожить (по усмотрению запрашивающей Стороны) всю конфиденциальную информацию, предоставленную ей в соответствии с настоящим Договором, в письменной форме или на электронных носителях.

Обязательства по сохранению конфиденциальности информации, изложенные в настоящем Договоре, не распространяются на ту информацию, которая удовлетворяет одной из следующих характеристик: информация во время ее раскрытия является публично известной; информация представлена Стороне с письменным указанием на то, что она не является конфиденциальной; информация законным путем получена от любого третьего лица без нарушения положений настоящего раздела Договора; информация должна быть раскрыта в соответствии с действующим законом, положением, судебным или административным распоряжением или постановлением, при условии что Сторона, которая получила информацию от другой Стороны, предварительно письменно и с подтверждением необходимости в таком раскрытии уведомит об этом другую Сторону.

Если какая-либо из Сторон предоставляет информацию другой Стороне и считает эту информацию конфиденциальной, то передающая информацию Сторона должна определить ее как конфиденциальную и поставить об этом в известность Сторону, которой передается информация, в каком бы виде эта информация ни передавалась. Все условия настоящего Договора являются конфиденциальной информацией.

Если конфиденциальная информация предоставляется в письменном или печатном виде, на магнитных носителях или в каком-либо другом осозаемом виде, она должна быть отмечена как конфиденциальная.

Если конфиденциальная информация предоставляется устно, должно быть указано, что она носит конфиденциальный характер, и это должно быть письменно подтверждено в течение периода времени, не превышающего 10 (десять) дней.

Стороны безусловно обязуются исполнять обязательства, определенные в п.п.8.1-8.8 настоящего Договора, в течение срока действия настоящего Договора, а также в течение 5 (пяти) лет после прекращения действия настоящего Договора.

Поскольку Стороны самостоятельно осуществляют ведение расчетов со своими абонентами и рассмотрение претензий, база данных об абонентах Сторонами не предоставляется.

Применимое право. Разрешение разногласий

Во всем, что не предусмотрено настоящим Договором, Стороны руководствуются действующим законодательством Российской Федерации.

Все споры и разногласия, возникающие по настоящему Договору, подлежат разрешению путем предъявления письменной претензии, которая подлежит рассмотрению и направлению ответа Стороне-отправителю претензии в течение 30 (тридцать) дней с момента её получения Стороной-получателем претензии.

Если спор или разногласие не будут урегулированы в претензионном порядке или Сторона-отправитель претензии не получит в установленный п. 9.2. настоящего Договора срок ответа на свою претензию, заинтересованная Сторона имеет право обратиться в Арбитражный суд города Москвы в соответствии с действующим законодательством РФ.

Срок действия и порядок расторжения Договора

Настоящий Договор вступает в силу с момента подписания Сторонами и действует в течение 5 (пяти) лет с момента вступления его в силу. Если ни одна из Сторон не заявит о прекращении действия настоящего Договора не менее чем за 12 (двенадцать) месяцев до истечения его срока действия, и при условии наличия (продления) у Сторон соответствующих лицензий на оказание услуг связи, настоящий Договор автоматически пролонгируется еще раз на срок, равный первоначальному сроку действия настоящего Договора. Пролонгация действия настоящего Договора возможна только при условии наличия (продления) у ОПЕРАТОРА и ВИРТУАЛЬНОГО ОПЕРАТОРА соответствующих лицензий на оказание услуг связи. Настоящий Договор может быть расторгнут по соглашению Сторон. Сторона, инициирующая расторжение настоящего Договора, направляет уведомление другой Стороне в письменной форме не менее, чем за 12 (двенадцать) календарных месяцев до даты предполагаемого расторжения.

По требованию одной из Сторон, Договор может быть изменен или расторгнут по решению суда при существенном нарушении Договора другой Стороной, а также в иных случаях, предусмотренных настоящим Договором и/или действующим законодательством Российской Федерации, включая изменение или расторжение в соответствии с решением уполномоченного государственного органа.

Вне зависимости от причин прекращения действия (изменения) настоящего Договора, ОПЕРАТОР имеет безусловное право на получение, в соответствии с разделом 5 настоящего Договора, оплаты за Услуги, оказанные до даты прекращения настоящего Договора.

Заключительные положения

Стороны договорились обмениваться информацией, необходимой для надлежащего исполнения Сторонами настоящего Договора (в том числе информацией, необходимой для сдачи сети каждой из Сторон настоящего Договора).

Все изменения и дополнения к настоящему Договору производятся по письменному согласию Сторон. Изменения и дополнения к настоящему Договору в письменной форме являются неотъемлемой частью настоящего Договора с момента их подписания Уполномоченными представителями Сторон.

Любая Сторона настоящего Договора не имеет права передавать свои права и обязанности по настоящему Договору третьим лицам без письменного согласия другой Стороны настоящего Договора.

Сравнительный анализ указанных выше письменных текстов договоров, наличие слов и выражений в сделках, что составляет зрительное, смысловое, предметное понимание письменных форм, представленных заинтересованными лицами, с учетом положений ст. 71 АПК РФ исключает процессуальное признание судом правомерности в поведении истца по отношению к ответчику со ссылкой на ст. ст. 429, 455 ГК РФ.

Изложенная в законодательном порядке процедура, с элементами формальности, в реализации положений ст. 429 ГК РФ, истцом не соблюдена, вмешательство третьих лиц в спорный процесс, с предложениями в толковании слов, выражений, законодатель не допускает.

Баланс интересов сторон обеспечен судом как в материальном, так и в процессуальном смысле, в рамках переданного спора на разрешение суда, с указанным предметом, изложенными основаниями.

В данном случае допустимо судебное разбирательство, с участием двух участников процесса и судебной оценки представленных сторонами доказательств, по ст. ст. 65, 67, 68 АПК РФ, через судебную оценку по внутреннему убеждению (ст. 71 АПК РФ).

Непосредственная оценка доказательств, представленных сторонами, процессуальная работа суда, явились итогом признания законным поведения ответчика в спорном вопросе.

Требования Ростелекома не подлежат судебной защите, так как Ростелеком не направлял Скартелу надлежащую оферту о заключении основного договора. Надлежащая офера на заключение основного договора должна, в силу п. 2.1. Предварительного Договора и ст.ст. 429 и 435 ГК РФ, соответствовать следующим требованиям: должна быть направлена Ростелекомом Скартелу (а не наоборот) до 05.06.2012 г.; должна содержать именно те условия, которые Стороны согласовали в Предварительном Договоре; должна быть достаточно определенной и выражать намерение Ростелекома считать себя заключившим договор со Скартелом, когда последний акцептует оферту.

Необходимость направления Ростелекомом оферты в срок до 05.06.2012 г. вытекает из п. 2.1. Предварительного Договора и ст. 429 ГК РФ, согласно которой обязательства, предусмотренные предварительным договором, прекращаются, если до окончания срока, в который стороны должны заключить основной договор, он не будет заключен либо одна из сторон не направит другой стороне предложение заключить этот договор. Срок является пресекательным. Даже если никем не подписанный проект договора признавать офертой, то в рассматриваемом деле Ростелеком не направлял Скартелу такую оферты уже потому, что первым проект договора для обсуждения прислал Ростелекому сам Скартел (т.2. л.д. 4). В последующем стороны только обменивались версиями указанного проекта с многочисленными правками, вносимыми обеими сторонами, так никогда и не согласовав окончательный текст договора. Если даже признать, что проект договора является офертой, то такую оферту направил Ростелекому Скартел, а не наоборот, и соответственно, в силу ст. 432 ГК РФ Ростелеком отказался акцептовать данную оферту, прислав откорректированную версию проекта договора. Указанное обстоятельство не дает Ростелекому права на иск в порядке ст.ст. 429, 445 ГК РФ, так как с иском о понуждении к заключению договора может обратиться лишь сторона, направившая оферту и получившая отказ в ее акцепте (или уклонение контрагента), а Ростелеком таковой не является.

Проект договора, направленный Ростелекомом Скартелу, не соответствует условиям Предварительного Договора.

Оferта о заключении основного договора должна полностью соответствовать предварительному договору

Требование о строгом соответствии условий оферты условиям предварительного договора вытекает из ст. 429 ГК РФ. Единственное обязательство, которое в силу ст. 429 ГК РФ возникает из предварительного договора, - это обязательство заключить основной договор. Объем и границы этого обязательства определяются условиями предварительного договора. Это означает, что сторона предварительного договора обязана заключить основной договор исключительно на тех условиях, на которые она согласилась (приняла на себя обязательство) в предварительном договоре. Заключив предварительный договор, ни одна из сторон в последующем не вправе в судебном порядке настаивать на изменении или дополнении условий предварительного договора.

В силу ст. 429 ГК РФ суд может понудить Скартел заключить основной договор исключительно на тех условиях, которые были согласованы в Предварительном Договоре. Понуждая к заключению основного договора, суд не вправе выйти за рамки (объем и границы) обязательства, принятого на себя сторонами предварительного договора. Это означает, что суд может понудить заключить основной договор исключительно на тех условиях, которые стороны согласовали в предварительном договоре и не вправе сам определить иные условия основного договора, не согласованные сторонами.

То, что требует заключить Ростелеком, не соответствует Предварительному Договору.

Как видно из материалов дела и проект договора от 22.05.2012 г., на который Ростелеком ссылается как на оферту (т.3. л.д. 34-79), и проект договора, который Ростелеком просит Суд заключить (т.1. л.д. 124-153) отличаются, значительно отличаются от условий, согласованных Сторонами в Предварительном Договоре:

во-первых, подавляющее большинство условий в представляемых Ростелекомом проектах договоров, отсутствуют в Предварительном Договоре. Простое техническое сравнение приводит к следующим результатам: Предварительный Договор (т.1. л.д. 11-115) составлен на 3 листах, в то время как проект договора, который Ростелеком просит Суд заключить (т.1. л.д. 124-153) - на 16-ти листах;

во-вторых, условие о цене в представляемых Ростелекомом проектах договора отличается от условия о цене, которое было согласовано в Предварительном Договоре. В указанных проектах неотъемлемой частью договора является приложение № 4 (параметры качества услуг, т. 1. л.д. 147, т.2. л.д. 138), которое напрямую влияет на цену, условия и порядок расчетов: при снижении качества услуг по определенным критериям уменьшается цена услуг. В Предварительном Договоре такого условия не было;

схема взаимодействия сетей связи сторон, которую предлагает подписать Ростелеком и которая необходима для заключения основного договора, не только не являлась частью Предварительного Договора, но и неприемлема для Скартела.

Необходимым условием основного договора в силу требований нормативно-правовых актов являются технические параметры присоединения сетей связи сторон. Чтобы Ростелеком мог осуществить присоединение к сети Скартела, необходимо согласовать технически параметры такого присоединения (территория, точки присоединения, параметры устройств (оборудования) сторон, схема взаимодействия сетей связи сторон и другое). Без этих технических параметров понять, о каком присоединении идет речь, невозможно, а исполнить такой договор - тем более. Указанные технические параметры определяются в договоре между сторонами так называемой схемой взаимодействия сетей связи сторон.

В силу п.3 Приказа Минсвязи № 116 от 29.12.2008 г., «оказание услуг связи оператор, использующий бизнес-модель виртуальных сетей подвижной радиотелефонной связи, осуществляет в соответствии со схемой взаимодействия сетей

связи, согласованной с оператором (другими операторами) подвижной радиотелефонной связи, инфраструктуре радиодоступа которого (которых) планируется к использованию». Соответственно, схема взаимодействия сетей связи операторов должна являться основной и неотъемлемой частью основного договора, что следует из вышеуказанного Приказа и подтверждается материалами дела (т.1. л.д. 141, т.2 л.д. 110).

Та схема взаимодействия, которую предлагает подписать Ростелеком, никогда не была Сторонами согласована при заключении Предварительного Договора является неприемлемой для Скартела, так как не позволяет осуществлять раздельный учет трафика всех операторов, присоединенных к сети Скартела.

То есть Скартел не только не обязан, но и не может подписать основной договор на условиях схемы взаимодействия сетей связи, предлагаемой Ростелекомом.

Таким образом, проект договора, на который Ростелеком ссылается как на свою оферту не соответствует условиям Предварительного Договора и, соответственно, не может быть офертой в смысле ст.ст. 429 ГК РФ.

Проект договора, направленный Ростелекомом Скартелу, не выражает достаточно определенно намерение Ростелекома считать себя заключившим основной договор на указанных в таком проекте условиях.

Требование об определенности оферты вытекает из ст. 435 ГК РФ, согласно которой офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определено и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Определенность оферты в силу ст.ст. 432, 435, 438 ГК РФ означает, что: условия оферты должны быть четкими и окончательными; оferта должна быть сделана в письменной форме и подписана уполномоченным лицом.

Вся переписка и проекты договоров, на которые ссылается Ростелеком в обоснование своего иска, подтверждает лишь процесс переговоров между Сторонами и согласование в рабочем режиме проектов документов сотрудниками сторон. Ростелеком как на оферту ссылается на документы, направленные Анной Бандиной (сотрудником Ростелекома) в адрес Валентины Поляковой (сотрудника Скартела) по электронной почте 22.05.2012 г.

Указанные документы не могут быть признаны офертой, так как: являются лишь никем не подписанными проектами договора в незаконченном виде и с примечаниями, что уже указывает на невозможность акцепта такого проекта.

Как следует из Протокола нотариуса (т.2. л.д. 9), 22.05.2012 г. Ростелеком (Анна Бандина) направил Скартелу (Валентине Поляковой) следующие документы: Приложение № 2 к проекту договора (т.2. л.д. 125); Приложение № 3 к проекту договора (направлено 2 раза в разных редакциях, см. т.2, л.д. 134 и т.3, л.д.2); Приложение № 4 к проекту договора (направлено 2 раза в разных редакциях, т. 2 л.д. 138 и т.3. л.д. 6); Приложение № 5 к проекту договора (направлено 2 раза в разных редакциях, т.2. л.д. 125 и 149).

Сам проект договора, который, по мнению Ростелекома, является офертой, в Протоколе нотариуса не отражен, однако проект указанного договора в режиме правок появляется в т. 3 на л.д. 34.

Очевидно, что никем не подписанные различные проекты договора в режиме правок с многочисленными примечаниями по тексту, а также приложения к ним в отличающихся редакциях, не отвечают признакам оферты в смысле ст. 435 ГК РФ.

Более того, Ростелеком своими действиями опровергает утверждение о том, что проект, направленный им 22.05.2012 г. является окончательной офертой, так как 04.06.2012 г. Ростелеком направляет Скартелу новый проект договора с частью приложений и пишет, что ожидает оставшуюся часть приложений от Скартела (т.3. л.д. 80).

Ни Анна Бандина, ни Валентина Полякова не являются единоличными исполнительными органами своих компаний и не имеют ни в силу учредительных документов, ни в силу доверенностей, полномочий на заключение основного договора. В проектах, которыми обменивались юристы, в качестве подписантов указаны генеральный директор Скартела Д.Л. Свердлов и президент Ростелекома А.Ю. Провоторов.

В материалах дела нет ни одного письма, направленного господином Провоторовым господину Свердлову, равно как нет и оферты, адресованных сегодняшнему генеральному директору Скартела, господину Торгову, или направленных им господину Провоторову.

Даже если переписка по электронной почте велась бы лицами, уполномоченными заключить Основной Договор от лица Ростелекома и Скартела, такая переписка не является «обменом документами» по совокупному смыслу ч. 4 ст. 11 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», ст. 3 Федерального закона «Об электронной цифровой подписи» и ч. 2 ст. 434 ГК РФ.

Исходя из материалов судебного дела, электронная переписка юристов Ростелекома и Скартела, не является обменом документами и не позволяет установить, что она исходит от сторон по договору.

Таким образом, проект договора, на который Ростелеком ссылается как на свою оферту, не может быть офертой в смысле ст. 435 ГК РФ.

Правовая позиция ответчика по вопросу, переданному на разрешение суда, в виде самостоятельного иска, является последовательной, логично выстроенной, с уместным применением норм действующего законодательства к поведению хозяйствующих субъектов, в режиме возражений по заключению договоров в принудительном порядке, в процедуре судебного разбирательства.

При отмеченных обстоятельствах, в удовлетворении иска следует отказать.

В соответствии со ст. 110 АПК РФ судебные расходы подлежат распределению между сторонами.

Руководствуясь статьями 167-170 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

РЕШИЛ:

В иске отказать.

Решение может быть обжаловано в Девятый арбитражный апелляционный суд в месячный срок с момента изготовления мотивированного текста решения.

Судья

С.Н. Шустикова