Как установить Агент-Ревизор на условиях оператора связи

Как известно, ФГУП "РЧЦ ЦФО" предлагает две реализации средства контроля "Агент-Ревизор": программная и техническая. Техническая реализация "Агент-Ревизор" со стороны ФГУП "РЧЦ ЦФО" подменяется термином "аппаратная". Ниже опубликован опробованный нами правовой алгоритм, позволяющий установить аппаратный Ревизор с учетом условий оператора связи.

Программная реализация

Как правило, на первом этапе оператору связи предлагается программная реализация.

Согласно действующим нормативным правовым актам, оператор связи обязан устанавливать только техническую реализацию "Агент-ревизор" (п. 5 ст. 46 ФЗ "О связи). Программная реализация не подменяет техническую, однако, ФГУП "РЧЦ ЦФО" и Роскомнадзор не требует установки аппаратной реализации, если установлена программная.

Примечание. ФГУП "РЧЦ ЦФО" на обращение о том, как программная реализация подменяет аппаратную не отвечает. После публикации комментариев Роскомсвободе , статьи территориальных управлений Роскомнадзора с упоминаниями о том, что программная реализация подменяет аппаратную, не претерпели изменений (статья 1, статья 2).

Перед тем как отказаться от программной реализации на основании всем известного письма Роскомнадзора (письмо на pravo.ru, на consultant.ru, скан на информправо.рф) стоит рассмотреть плюсы такой реализации:

- На основании отчетов программной реализации "Агент - Ревизор" Роскомнадзор гарантировал отсутствие административной ответственности. Утверждение исходит из последнего абзаца упомянутого письма.
- Оператор связи всегда может отказаться от программной реализации "Агент-Ревизор", взяв бюрократический тайм-аут до установки аппаратной.
- Нет установленной ответственности за сбои в работе программной реализации. При использовании аппаратной, изначально ответственность договорная (корректируется правильным протоколом разногласий).
- У Оператора связи может не быть технической возможности установить аппаратную реализацию в связи отсутствием свободного порта на узле связи (при отказе от программной повторно могут не предложить).

Некоторые операторы связи осознано выбрали программную реализацию.

Если оператор связи решил отказаться от программной реализации "Агент-ревизор", оптимально подготовить письмо-отказ. В отказе разумно сослаться не только на упомянутое письмо Роскомнадзора, но и сформулировать встречное обращение в конце письма, создав себе сильную переговорную позицию. Например, так

"Прошу разъяснить, каким образом программная реализация средства контроля "Агент-Ревизор" с учетом разъяснений письма Роскомнадзора от 18 мая 2016 года № 07ИО-44322 заменяет аппаратную"

Смелый директор можно написать что-то вроде:

"При исполнении публичных полномочий ФГУП "РЧЦ ЦФО" были совершены действия, не соответствующие законодательству Российской Федерации и грозящие нанести нам ущерб в сфере предпринимательской деятельности. В связи с подготовкой искового заявления в порядке, предусмотренном главной 24 АПК РФ и принимая во внимание п. 5 ст. 200 АПК РФ, согласно которой бремя доказывания обоснованности действий возлагается на ФГУП "РЧЦ ЦФО", прошу дать предварительные пояснения относительно законности уведомления об установке программой реализации "Агент – Ревизор", а не технической с учетом разъяснений письма Роскомнадзора от 18 мая 2016 года № 07ИО-44322"

Примечание: формулировки примерные, передают смысл, при реализации необходимо расширить (изменить) с учетом истории взаимоотношений.

Вероятность того, что ФГУП "РЧЦ ЦФО" ответит по существу из нашей практики мала. Однако в случае не ответа, оператор связи может обратиться с заявлением о привлечении к административной ответственности в Прокуратуру по ст. 5.59 КоАП РФ.

Разъяснение на одном из прокурорских сайтов почему это возможно http://www.prokrm.ru/content/view/5955/.

Вот пример привлечения должностного лица ФГУП (новость на сайте прокуратуры).

Примечание: Привлечение должностного лица ФГУП "РЧЦ ЦФО" по Вашей инициативе или необоснованное ситуацией давление на него отрицательно скажутся на неформальном общении в дальнейшем. Предлагается использовать возможность привлечения к административной ответственности как сильную переговорную позицию, суметь преимуществом воспользоваться.

Аппаратная реализация

После законного отказа от Программной реализации в какой-то момент оператор связи получит извещение об установке аппаратной (технической) реализации.

Необходимо обратить внимание, что бы уведомление, присланное ФГУП "РЧЦ ЦФО", соответствовало содержанию, предусмотренному п. 3 приказа Роскомнадзора от 17 июля 2014 г. N 103. Если такое уведомление не соответствует данному положению, у оператора есть основания запросить дополнения либо обжаловать действия ФГУП "РЧЦ ЦФО" (при желании).

После получения уведомления, направления заявления в радиочастотную службу, направления ФГУП "РЧЦ ЦФО" результатов рассмотрения заявления, оператор связи может потребовать подписания договора до момента передачи "Агента" на основании п. 9 приказа Роскомнадзора от 17 июля 2014 г. N 103 и главы 36 "Безвозмездное пользование" ГК РФ. Другими словами, принять "Агент-Ревизор" полноправно можно после подписания договора безвозмездного пользования, при этом стороны должны согласиться по всем существенным условиям. Если ФГУП "РЧЦ ЦФО" привозит подписанный договор только в назначенное время для установки "Агента", договор следует принять, установку перенести.

Порядок заключения договора безвозмездного пользования регулируется п. 1 ст. 445 ГК РФ "Заключение договора в обязательном порядке". Оператор связи в случае несогласия с отдельными условиями вправе направить протокол разногласий, на что ему дается 30 дней.

На сегодняшний день нет подтвержденной судебным органом позиции о применении ст. 445 ГК РФ на подобные взаимоотношения с радиочастотной службой. Вместе с тем, имеется подтверждение ФГУП "РЧЦ ЦФО" о согласии применения ст. 445 ГК РФ ГК РФ к данному случаю исходя из правовой позиции в данной статье.

Преимущество применения ст. 445 ГК РФ для оператора связи заключается в том, что ей не предусмотрены встречные (со стороны ФГУП "РЧЦ ЦФО") согласования протокола разногласий.

Протокол разногласий может содержать правки относительно любых условий договора, однако оператор связи должен иметь в запасе экономическое, техническое или правовое обоснование по причинам упомянутым ниже.

Если ФГУП "РЧЦ ЦФО" обращается устно с попытками обсудить протокол разногласий, а оператор связи не хочет их обсуждать, хочет избежать назойливости, можно предложить направить предложения письменно, затем письменно отказать в их рассмотрении.

В случае, если уже получен текст договора безвозмездного пользования и направлен протокол разногласий, можно устанавливать "Агент-Ревизор" до истечения 30 дневного срока, предоставленного ГК РФ для рассмотрения протокола разногласий. Такие действия могут считаться частичным исполнением договора. Согласно ст. 432 ГК РФ частичное исполнение договора не позволит ФГУП "РЧЦ ЦФО" требовать признания договора незаключенным, ссылаться на факт возможного уклонения от заключения договора. Это имеет значение при взаимоотношениях с Прокуратурой, ФСБ, РКН в случае, если будет давление по причине несогласия ФГУП "РЧЦ ЦФО" с протоколом разногласий.

Если ФГУП "РЧЦ ЦФО" будет не согласен с протоколом разногласий, следующий шаг, который служба может предпринять, это обращение в арбитражный суд. Разумность и обоснованность разногласий сделает возможное обращение радиочастотной службы в суд безосновательным, что будет означать принятие условий оператора связи.

Необходимо действовать осмотрительно на каждом шаге, позиции излагать последовательно и четко, быть готовым к "Обратке". В отношении одного из операторов была проведена Прокурорская проверка, не установка "Агент-Ревизор" была указана как нарушение, успешно пройдена с учетом

представления Прокуратуре вышеуказанных позиций.

Денис Лукаш, Информправо.рф