|  |
| --- |
| гербисх. № \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ |
|  |
| от «\_\_\_»**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_** 20\_\_\_\_г. |

|  |
| --- |
|  |

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД**

**ПРИДНЕСТРОВСКОЙ МОЛДАВСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

3300, г. Тирасполь, ул. Ленина, 1/2. Тел. 7-70-47, 7-42-07

Официальный сайт: www.arbitr.gospmr.org

**ИМЕНЕМ ПРИДНЕСТРОВСКОЙ МОЛДАВСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

**Р Е Ш Е Н И Е**

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **« 28 » августа 2019 года** | | | | | | | **Дело № 425/19-12** | | |
|  |  | | | |  |  | |  | |
| г. Тирасполь | |  |  |  | | | | |  |
|  |  | | | |  |  | |  | |

Арбитражный суд Приднестровской Молдавской Республики в составе судьи Григорашенко И. П., рассмотрев в открытом судебном заседании заявление Государственной службы связи Приднестровской Молдавской Республики (г. Тирасполь, ул. Правды, д. 31) к обществу с ограниченной ответственностью «Линксервис» (г. Бендеры, ул. Советская, д. 54 «б») об аннулировании лицензии, при участии представителей:

Государственной службы связи ПМР – Мельгаф Л.В. по доверенности №12 от 12 марта 2019 года, Легась С.В. по доверенности №18 от 15 июля 2019 года, Клеван С.В. по доверенности № 13 от 12 марта 2019 года;

ООО «Линксервис» - Соколовой Н.И., руководителя согласно выписке из ГРЮЛ, Кириченко О.В. по доверенности №1 от 6 февраля 2019 года;

разъяснив процессуальные права и обязанности лиц, участвующих в деле, предусмотренных статьей 25 Арбитражного процессуального кодекса Приднестровской Молдавской Республики (далее – АПК ПМР), и при отсутствии отводов составу суда

**У С Т А Н О В И Л:**

определением от 10 июля 2019 года к производству Арбитражного суда принято заявление Государственной службы связи Приднестровской Молдавской Республики (далее – госслужба, заявитель) к обществу с ограниченной ответственностью «Линксервис» (далее – ООО «Линксервис», общество) об аннулировании лицензии, его рассмотрение назначено на 15 августа 2019 года.

Рассмотрение дела откладывалось по основаниям, указанным в мотивированных определениях Арбитражного суда.

В судебном заседании 28 августа 2019 года ООО «Линксервис» заявлено устное ходатайство о приобщении к материалам дела дополнительных доказательств. Рассмотрев данное ходатайство, дополнительные доказательства, представленные ООО «Линксервис», приобщены к материалам дела, о чем вынесено определение без оформления отдельного процессуального документа в порядке пункта 3 статьи 128 АПК ПМР.

Дело рассмотрено по существу с вынесением решения 28 августа 2019 года. Полный текст решения изготовлен 5 сентября 2019 года.

Требования **Государственной службы связи** **Приднестровской Молдавской Республики** мотивированы следующими доводами.

|  |
| --- |
| ООО «Линксервис» была выдана Лицензия № 0018081 Серии АЮ на вид деятельности: предоставление услуг телематической электросвязи, с территорией деятельности: Приднестровская Молдавская Республика и сроком действия с 18 ноября 2016 года по 18 ноября 2023 года (далее – Лицензия № 0018081 Серии АЮ).  В соответствии с пунктом 10 «Инструкции по отнесению состава услуг, оказываемых в области электросвязи, к видам деятельности, вносимым в лицензию на деятельность по оказанию услуг электросвязи в Приднестровской Молдавской Республике», утвержденной Приказом Государственной службы связи, информации и СМИ Приднестровской Молдавской Республики от 17 апреля 2012 г. № 32 (САЗ 12-23) (далее – Приказ Государственной службы связи, информации и СМИ Приднестровской Молдавской Республики от 17 апреля 2012 г. № 32), «к виду лицензионной деятельности по предоставлению услуг телематической электросвязи относятся услуги по размещению и хранению информационных ресурсов в информационной системе (сервере) лицензиата, а также предоставлению возможности размещения серверного оборудования на территории лицензиата либо аренды серверного оборудования лицензиата, при подключении серверного оборудования к сетям электросвязи в целях обеспечения возможности получения информационного ресурса абонентом (пользователем).  При осуществлении деятельности по предоставлению услуг телематической электросвязи лицензиатом обеспечивается:  а) доступ абонентов (пользователей) к информационным системам информационно-телекоммуникационных сетей лицензиата;  б) прием и передача (обмен) электронных сообщений».  Соответственно пунктами 1, 2 Лицензионных требований и условиями вышеуказанной Лицензии, определены обязанности лицензиата, по оказанию услуг телематической электросвязи, абонентам (пользователям) на территории Приднестровской Молдавской Республики и обеспечению абонентам (пользователям) своей сети:  а) доступа абонентов (пользователей) к информационным системам информационно-телекоммуникационных сетей лицензиата;  б) приема и передачи (обмена) электронных сообщений.  Государственной службой связи на основании Приказа от 8 февраля 2019 года № 19 «О проведении совместного планового мероприятия по контролю деятельности ООО «Линксервис», в отношении названного общества проведено плановое мероприятие по контролю деятельности, в том числе в области электросвязи.  В результате проведенного мероприятия по контролю комиссией госслужбы установлено, что ООО «Линксервис» не предоставляются пользователям услуги телематической электросвязи, предусмотренные Лицензией № 0018081 Серии АЮ.  Не смотря на то обстоятельство, что приказами ООО «Линксервис» от 30 января 2015 года № 5-2, от 02 августа 2017 года № 52/3, с изменениями внесенными приказом от 25 апреля 2019 года № 21, утверждены Публичные оферты о заключении договора об оказании услуг передачи данных и телематических услуг (далее – публичная оферта), из содержания указанных оферт не усматривается наличие состава услуг, определенных Приказом Государственной службы связи, информации и СМИ Приднестровской Молдавской Республики от 17 апреля 2012 г. № 32 и предусмотренных Лицензией № 0018081 Серии АЮ.  Та же ситуация складывается и в результате анализа индивидуальных договоров, заключаемых ООО «Линксервис» с юридическими лицами, предметом которых является только предоставление абоненту услуги «доступ в интернет».  Необходимо отметить, что система оплаты услуг ООО «Линксервис» основана на формировании пакетов, включающих в себя возможность получения и оплаты одновременно двух услуг: «доступ к глобальной сети Интернет» и «IP-телевидение», либо на формировании тарифных планов, включающих оплату услуги «доступ к глобальной сети Интернет» отдельно для организаций и физических лиц.  В качестве «дополнительных» услуг у ООО «Линксервис» могут быть заказаны услуги виртуальной сети (организация канала связи Ethernet (VLAN); подключение к порту Ethernet; использование виртуального канала Ethernet (VLAN); аренда порта Ethernet), изменение тарифного плана, смена логина (изменение учетной записи), переоформление договора на другое юридическое лицо, резервирование порта (приостановка обслуживания (до 6 мес.), выезд специалиста по проблемам доступа, перенос точки предоставления услуги, повторное подключение), поддержка домена 2-го уровня, предоставление почтового ящика в домене @links.md с обеспечением доступа к почтовому ящику через сайт mail.links.md, обеспечение доступа к сайтам [www.links.md](http://www.links.md) и portal.links.md, которые, за исключением услуги «предоставление почтового ящика в домене @links.md», не являются услугами телематической связи в соответствии с нормами Приказа Государственной службы связи, информации и СМИ Приднестровской Молдавской Республики от 17 апреля 2012 г. № 32.  В соответствии с нормами Приказа услуга «предоставление почтового ящика в домене @links.md» является услугой телематической электросвязи, однако следует констатировать, что ее предоставление ООО «Линксервис» как осуществление самостоятельного вида предпринимательской деятельности по оказанию услуг телематической электросвязи, на осуществление которого в соответствии с Законом требуется наличие лицензии, не соответствует требованиям Закона ПМР «Об электросвязи» и Приказа Государственной службы связи, информации и СМИ Приднестровской Молдавской Республики от 17 апреля 2012 г. № 32.  Таким образом, ни содержание публичной оферты, ни существующая система оплаты услуг ООО «Линксервис» не содержит в себе положений, предусматривающих предоставление услуг телематической электросвязи на возмездной основе, оказание которых возможно на основании Лицензии № 0018081 Серии АЮ.  Фактическое отсутствие каких-либо распорядительных правовых актов ООО «Линксервис» о порядке оказания и тарифах на оказание услуг по предоставлению телематических услуг, связанных с размещением и хранением информационных ресурсов в информационной системе (сервере) лицензиата, а также предоставления возможности размещения серверного оборудования на территории лицензиата либо аренды серверного оборудования лицензиата; фактическое отсутствие решений в отношении оборудования центрального узла ООО «Линксервис» по предоставлению возможности размещения серверного оборудования на территории лицензиата либо аренды серверного оборудования лицензиата, выявленные в ходе проведения планового мероприятия по контролю, анализ отчетов подконтрольного лица о выполнении представления, выданного по результатам планового мероприятия по контролю, подтверждают факт неоказания таких услуг, в соответствии с требованиями Закона «Об электросвязи» и Приказа Государственной службы связи, информации и СМИ Приднестровской Молдавской Республики от 17 апреля 2012 г. № 32, лицензионных требований и условий.  **ООО «Линксервис»** возражало против удовлетворения требований госслужбы и просило отказать в таковых. При этом общество приводило следующие доводы.  Согласно заявлению об аннулировании Лицензии №0018081 Серии АЮ от 18 ноября 2016 года, выданной ООО «Линксервис», основанием для его оформления явилось неустранение ООО «Линксервис» нарушений, повлекших за собой предупреждение о приостановлении действия Лицензии, в установленный срок.  В соответствии с пунктом 2 раздела III «Выводы комиссии» Акта проверки «Комиссией установлено, что ООО «Линксервис» не предоставляются пользователям услуги: а)телематической электросвязи, предусмотренной Лицензией № 0018081 серии АЮ...".  Ознакомление с Актом проверки, в части данного вопроса, ведет к буквально двум абзацам подпункта 2.5. пункта 2 раздела II «Результаты проверки» Акта проверки «Комиссией на основании представленных ООО «Линксервис» актов приемки в эксплуатацию объектов электросвязи, а также анализа сведений о составе оборудования и назначении Центрального узла сети передачи данных (указаны в пункте 3.8 настоящего Акта), а также информации, представленной ООО «Линксервис» Государственной службе связи Приднестровской Молдавской Республики (копия - исх. письмо ООО «Линксервис» от 24.10.2018г. № 92 - Приложение № 18 к настоящему Акту) установлено, что ООО «Линксервис» не предоставляются пользователям услуги:   1. Телематической электросвязи, предусмотренной Лицензией № 0018081 Серии АЮ...   Иные описания, позволяющие понять суть «выявленных» нарушений, которые послужили основой для такого вывода Комиссии, отсутствуют.  Пунктом 1 письма в адрес Государственной службы связи ПМР от 17 мая 2019 года №277, ООО «Линксервис» освещало, что «в рамках своей деятельности оказывает следующие виды дополнительных услуг:  1.Поддержка домена 2-го уровня, в том числе почтового;  2.Предоставление почтового ящика в домене @links.md и передача электронных сообщений абонентов;  3.Обеспечение доступа к почтовому ящику через сайт mail.links.md;  4. Обеспечение доступа к сайту [www.links.md](http://www.links.md);  5. Обеспечение доступа к сайту portal.links.md.»  Непосредственно в Акте проверки на стр. 33-34 также отражено наличие web сервера, который обеспечивает функции web сервера официального сайта ООО «Линксервис», форума, почтового сервера.  Таким образом, ООО «Линксервис» полагет, что вывод комиссии Государственной службы связи ПМР о том, что общество не предоставляет услуги телематической электросвязи, предусмотренной Лицензией №0018081 Серии АЮ, не соответствует действительности.  Государственная служба ПМР в письме от 14 июня 2019 года № 301 признала фактическое наличие услуг телематической электросвязи у ООО «Линксервис» и изложила вопросы к документам, которые общество оформляет по их оказанию. Ни в Акте проверки, ни в Представлении №2 от 18 апреля 2019 года к Акту проверки №4 от 18 апреля 2019 года, оформленного по результатам мероприятия по контролю, проводимому на основании Приказа Государственной службы связи ПМР №19 от 8 февраля 2019 года «О проведении совместного планового мероприятия по контролю деятельности ООО «Линксервис», ни в Приказе от 18 апреля 2019 года № 61 «О вынесении предупреждения о приостановлении действий Лицензии №0018069 Серии АЮ, Лицензии №0018081 Серии АЮ, Лицензии №0018083 Серии АЮ, Лицензии №0018085 Серии АЮ, выданных ООО «Линксервис», данные замечания не были изложены, в том числе в форме нарушений, которые необходимо устранить в установленные сроки.  Кроме того, Государственная служба связи ПМР в своем заявлении об аннулировании Лицензии №0018081 Серии АЮ от 18 ноября 2016 года, выданной ООО «Линксервис» указывает, что ООО «Линксервис» после получения Лицензии, обязано было обеспечить возмездное оказание услуги, так как она оговорена отдельно в пункте 2 статьи 50 Закона ПМР «Об электросвязи».  Однако, исходя из норм Гражданского кодекса ПМР предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение, прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.  Следуя экономическим нормам, предприниматель рассматривает свою деятельность как совокупность различных направлений, отдельные из которых могут быть и нерентабельными, но в целом обеспечивающими прибыльный бизнес. В отношении ООО «Линксервис», на всем протяжении её существования, основной принцип осуществления предпринимательской деятельности в виде систематического получения прибыли, обеспечивался именно за счет совокупности различных маркетинговых решений по привлечению абонентов.  Кроме того, в соответствии со статьей 5 Закона ПМР «Об электросвязи», одним из основных принципов деятельности в сфере электросвязи является самостоятельное регулирование операторами электросвязи тарифов на предоставляемые услуги, за исключением случаев государственного регулирования, установленного действующим законодательством Приднестровской Молдавской Республики о ценах (тарифах) и ценообразовании.  Общество полагает, что позиция, когда определенный вид деятельности подлежит либо не подлежит лицензированию в зависимости от того оказывается она возмездно либо нет, противоречит интересам общества в части защиты по соблюдению лицензиатами определенных условий осуществления лицензируемых видов деятельности, а также позволяет достаточно вольно трактовать требования законодательства недобросовестным предпринимателям  **Арбитражный суд**, рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителей сторон и исследовав документы, имеющиеся в деле, приходит к выводу об обоснованности заявленных требований. К данному выводу суд приходит ввиду следующих установленных обстоятельств.  На основании приказа Государственной службы связи от 8 февраля 2019 года №19 госслужбой проведено плановое мероприятие по контролю деятельности ООО «Линксервис». Пунктом 2 названного приказа определена цель и предмет проверки - соблюдение ООО «Линксервис» действующего законодательства Приднестровской Молдавской Республики в области электросвязи и в области обработки персональных данных. Копия приказа № 19 от 8 февраля 2019 года представлена в материалы дела.  Приложением к названному выше приказу утвержден план мероприятия по контролю деятельности ООО «Линксервис». К мероприятию была отнесена проверка выполнения проверяемым лицом лицензионных требований и условий, в том числе обеспечение оказания услуг абонентам, пользователям (подпункт г) пункта 1 плана), а также проверка порядка предоставления услуг электросвязи пользователям (пункт 3 плана).  Письмом от 12 февраля 2019 года № 01-31/18-86 в адрес ООО «Линксервис» направлено требование о предоставлении документов, необходимых для проведения мероприятия по контролю, назначенного Приказом Государственной службы связи от 8 февраля 2019 года № 19. Содержание требования обусловлено содержанием плана мероприятия по контролю деятельности ООО «Линксервис».  На основании указанных выше доказательств Арбитражный суд приходит к выводу о том, что госслужба в ходе планового мероприятия по контролю в соответствии с требованиями действующего законодательства определила предмет и цель проверки в рамках которых было осуществлено мероприятие по контролю.  Пунктом 2 приказа от 8 февраля 2019 года № 19 в качестве предмета и цели проверки определены соблюдение ООО «Линксервис» действующего законодательства в области электросвязи.  Пунктом 2 статьи 50 Закона ПМР «Об электросвязи» установлен перечень видов предпринимательской деятельности в области электросвязи, подлежащих лицензированию. Подпункт з) названного пункта определяет в качестве таковых предоставление услуг телематической электросвязи.  ООО «Линксервис» выдана лицензия от 18 ноября 2016 года серии АЮ №0018081 на вид деятельности: «предоставление услуг телематической электросвязи».  В связи с чем, в рамках определенных госслужбой предмета, цели и плана мероприятия по контролю, соблюдение ООО «Линксервис» требований действующего законодательства при осуществлении телематической связи входило в мероприятие по контролю.  Доводы же ООО «Линксервис» о том, что в рамках мероприятия по контролю соблюдение обществом действующего законодательства в области телематической связи, в том числе соблюдение лицензионных требований на основании лицензии №0018081 серии АЮ не входило в предмет мероприятии по контролю, опровергаются материалами дела.  Требование о предоставлении документов, необходимых для проведения мероприятия по контролю, направлено в адрес ООО «Линксервис» письмом от 12 февраля 2019 года № 01-31/18-85. Факт получения указного требования не опровергался в ходе судебного заседания и подтверждается, в том числе, копией названного письма представленной обществом.  Отсылка в отзыве ООО «Линксервис» на то обстоятельство, что письмом от 18 октября 2018 года № 01-31/18-665 госслужбой запрашивалась информация относительно лицензий № 0018083, №0018053, № 0018056 и не касалась лицензии №0018081 отклоняется Арбитражным судом, так как мероприятие по контролю осуществлено госслужбой связи на основании приказа от 8 февраля 2019 года (срок мероприятия по контролю – с 8 февраля 2019 года). Письмо же о предоставлении информации № 01-31/18-665 относительно лицензий № 0018083, №0018053, № 0018056 датировано 18 октября 2018 года, то есть направлено до начала контрольного мероприятия. И предоставление информации по указанной в письме форме не лишает ООО «Линсервис» обязанности предоставить документы в рамках осуществления услуг телематической электросвязи к контрольному мероприятию, равно как не лишает и госслужбу права проверять в рамках мероприятии по контролю соблюдение ООО «Линксервис» действующего законодательства при осуществлении деятельности в рамках лицензии №0018081 серии АЮ.  По результатам мероприятия по контролю госслужбой оформлен Акт проверки от 18 апреля 2019 года № 4. Нарушений порядка оформления и требований к содержанию Акта Арбитражным судом не установлено.  Раздел 2 Акта посвящен проверке выполнения лицензионных требований и условий лицензий на осуществление деятельности в области оказания услуг электросвязи, выданных оператору электросвязи ООО «Линксервис». В пункте 2.5 Акта госслужбой установлено, что ООО «Линксервис» не предоставляется пользователям услуги телематической электросвязи, предусмотренной лицензией № 0018081 серии АЮ.  Приведенный вывод госслужбы сделан на основе анализа документов, представленных ООО «Линксервис» в ответ на требование от 12 февраля 2019 года № 01-31/18-85. Так, госслужбой отмечается, что ни содержание публичной оферты, ни существующая система оплаты услуг ООО «Линксервис» не содержит в себе положений, предусматривающих предоставление услуг телематической электросвязи на возмездной основе, оказание которых возможно на основании Лицензии № 0018081 Серии АЮ. Приведенный довод заявителя признается обоснованным Арбитражным судом ввиду следующих обстоятельств.  В материалы дела представлена копия публичной оферты о заключении договора об оказании услуг передачи данных и телематических услуг (версия 30.01.15., которая представлялась в ходе проверки госслужбе).  В разделе 1 публичной оферты закреплено понятие телематической услуги как услуги электросвязи по приему, передаче, обработке и хранению сообщений телематических служб.  При этом пунктом 10 **Инструкции по отнесению состава услуг, оказываемых в области электросвязи, к видам деятельности, вносимым в лицензию на деятельность по оказанию услуг электросвязи в Приднестровской Молдавской Республике**, утвержденной Приказом Государственной службы связи, информации и СМИ ПМР от 17 апреля 2012 г. № 32 к виду лицензионной деятельности по предоставлению услуг телематической электросвязи относятся услуги по размещению и хранению информационных ресурсов в информационной системе (сервере) лицензиата, а также предоставлению возможности размещения серверного оборудования на территории лицензиата либо аренды серверного оборудования лицензиата, при подключении серверного оборудования к сетям электросвязи в целях обеспечения возможности получения информационного ресурса абонентом (пользователем).  Также названной Инструкцией определено, что при осуществлении деятельности по предоставлению услуг телематической электросвязи лицензиатом обеспечивается:  а) доступ абонентов (пользователей) к информационным системам информационно-телекоммуникационных сетей лицензиата;  б) прием и передача (обмен) электронных сообщений.  Приведенное же в публичной оферте определение телематической связи не раскрывает содержание телематической услуги, соответствующей названной инструкции.  Анализ содержания публичной оферты и приложений к таковой также не позволяет сделать вывод о наличии в данной публичной оферте сведений о порядке предоставления услуг телематической электросвязи ООО «Линксервис». Также Бланк – заказ, являющийся приложением №5 к договору об оказании услуг передачи данных и телематических услуг не содержит информации о предоставлении оператором услуг телематической электросвязи.  В Бланк-заказе и в публичной оферте имеются отсылки к официальному сайту ООО «Линксервис» - [www.links.md/](http://www.links.md/). В ходе судебного заседания 21 августа 2019 года в присутствии лиц, участвующих в деле, Арбитражным судом исследовалось содержание информации, размещенной на официальном сайте ООО «Линксервис» [www.links.md/](http://www.links.md/). Информация, размещенная на сайте ООО «Линксервис», не позволяет Арбитражному суду сделать вывод о предоставлении обществом услуг телематической электросвязи и определение порядка их осуществления.  Директор ООО «Линксервис» в ходе судебного заседания 21 августа 2019 года пояснила, что ни на сайте организации, ни в публичной оферте не выделена и размещена информация об услугах телематической электросвязи и порядке их осуществления.  В соответствии с положениями статьи 19 Закона ПМР «Об электросвязи» на территории ПМР услуги электросвязи оказываются операторами электросвязи пользователям услугами электросвязи в соответствии с гражданским законодательством Приднестровской Молдавской Республики и правилами оказания соответствующих услуг электросвязи. В случае отсутствия подзаконного акта, регулирующего порядок оказания соответствующих услуг электросвязи, отношения, возникающие в процессе их оказания, регулируются между оператором и пользователем гражданским законодательством Приднестровской Молдавской Республики и договорными условиями, регламентами (инструкциями и положениями) оператора электросвязи.  В соответствии со статьей 808 ГК ПМР по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услугу (совершать определенные действия или осуществлять определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить указанную услугу. Положения указанной статьи подлежат применению и к оказанию услуг связи.  В связи с чем, в силу приведенных положений Закона ПМР «Об электросвязи» и Гражданского кодекса ПМР доказательством, подтверждающим факт оказания услуг телематической электросвязи, является в том числе договор, оформленный в установленном законодательством порядке, подтверждающий факт оказания такой услуги по заданию заказчика. Договоров, подтверждающих оказание услуги телематической электросвязи, в Арбитражный суд не представлено. ООО «Линксервис» представляло в адрес госслуждбы копии договоров, заключенных с абонентами - юридическими лицами. Так, в материалы дела госслужбой представлены копии договоров ООО «Линксервис» с ОАО «Флоаре» от 20 мая 2019 года, с ООО «Брок-Маркет» от 3 августа 2016 года, с СООО «Грин Интермаркет» от 22 мая 2012 года, с ЗАО «РП БМЗ» от 13 декабря 2011 года, МУ «Управление народного образования г. Бендеры» от 30 мая 2007 года. Перечисленные договоры заключены на оказание услуги – «Доступ в Интернет» и услуги «Технической поддержки доменного имени заказчика», которые не относятся к услугам телематической электросвязи. Следовательно, данные договоры не являются доказательствами, подтверждающими осуществление ООО «Линксервис» деятельности по предоставлению услуги телематической электросвязи.  ООО «Линксервис» в ходе мероприятия по контролю представляло в госслужбу приказы от 2 июля 2018 года №57, от 18 июля 2014 года №19/1, от 30 января 2015 года № 5-1, от 1 января 2015 года №22, от 1 июля 2015 года №25, от 31 августа 2015 года №41, от 13 октября 2017 года №57, от 1 августа 2017 года № 37, от 20 апреля 2019 года № 19 от 1 августа 2014 года № 22, регламентирующие тарифы на оказываемые ООО «Линксервис» услуги связи. Копии перечисленных приказов представлены заявителем в материалы дела. Содержание данных приказов свидетельствует об установлении ООО «Линксервис» различных тарифов на оказываемые услуги. Однако, ни в одном из перечисленных в приказах тарифов не указывается стоимость на услуги телематической электросвязи. Таким образом, ООО «Линксервис» к мероприятию по контролю не было представлено и документов, подтверждающих утверждение тарифов на предоставление услуг телематической связи, в качестве доказательства осуществления данного вида деятельности.  Таким образом, на момент проведения мероприятия по контролю и том числе оформления акта проверки госслужба не располагала сведениями о предоставлении ООО «Линксервис» услуг телематической электросвязи и порядке осуществления таковых.  В ходе рассмотрения дела также не представлено доказательств, подтверждающих предоставление ООО «Линксервис» услуг телематической электросвязи.  В судебное заседание 28 августа 2019 года ООО «Линксервис» представило копии писем абонентов, в которых указывается о пользовании услугой по предоставлению почтового ящика в домене @ links.md (письма ЗАО РП «Бендерский машиностроительный задов» от 23 августа 2019 года, МУ «Управление народного образования г. Бендеры» от 26 августа 2019 года, абонентов физических лиц: Догарь Н. Н. от 27 августа 2019 года, Шереметенко Г. К. от 26 августа 2019 года. Косенко С. И. от 25 августа 2019 года, Чередниченко С. В. от 26 августа 2019 года). Арбитражный суд, оценивая представленные обществом доказательства, считает, что таковые, при отсутствии договоров на оказание услуг телематической электросвязи, сведений об услугах телематической электросвязи в публичной оферте, отсутствии тарифов на данный вид услуг, не могут быть признаны достаточными доказательствами, подтверждающими факт оказания ООО «Линксервис» услуг телематической электросвязи.  На основании изложенного Арбитражный суд приходит к выводу о том, что госслужбой по итогам мероприятия по контролю сделан обоснованный вывод, отраженный в акте мероприятии по контролю от 18 апреля 2019 года №4 о непредоставлении ООО «Линксервис» пользователям услуг телематической электросвязи, предусмотренной Лицензией № 0018081 Серии АЮ.  Госслужба в обоснование заявленных требований приводит довод о том, что оказание услуг телематической электросвязи является самостоятельным видом предпринимательской деятельности, ввиду чего лицензиат – ООО «Линксервис» - после получения Лицензии, должен был обеспечивать возмездное оказание следующих услуг и к данным правоотношениям надлежит применить положения статьи 801 ГК ПМР, согласно которой заказчик обязан оплатить оказанную услугу. Данный довод госслужбы признается Арбитражным судом несостоятельным в силу следующих положений.  В силу части четвертой пункта 1 статьи 1 ГК ПМР предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение, прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.  Подпунктом е) пункта 1 статьи 5 Закона ПМР «Об электросвязи» закреплен принцип самостоятельного регулирования операторами электросвязи тарифов на предоставляемые услуги.  В связи с чем, определение порядка осуществления услуг телематической электросвязи, в том числе определение порядка и размера оплаты, является внутренней деятельностью организации. В связи с чем, возражения ООО «Линксервис» относительно приведенного выше довода заявителя признаются Арбитражным судом обоснованным.  Вместе с тем Арбитражный суд полагает необходимым отметить, что, несмотря на самостоятельность осуществления юридическим лицом деятельности, в том числе порядка определения стоимости и порядка оплаты таковой, юридическое лицо в силу статьи 19 Закона ПМР «Об электросвязи» и статьи 808 ГК ПМР должно обладать совокупностью документов, определяющих порядок предоставления услуг и позволяющих идентифицировать вид предпринимательской деятельности, осуществляемый юридическим лицом. ООО «Линксервис» же не представлено доказательств, определяющих порядок предоставления услуг и позволяющих идентифицировать деятельность, осуществляемую обществом, как услуги тематической элеткросвязи.  В соответствии с пунктом 3 статьи 11 Закона ПМР «О порядке проведения проверок при осуществлении государственного контроля (надзора)» по результатам проведенных контрольных мероприятий органом государственного контроля (надзора) может быть оформлено представление для принятия мер по устранению выявленных нарушений.  В рамках реализации данной нормы права госслужбой выдано представление ООО «Линксервис» № 2 от 18 апреля 2019 года с требованием об устранении выявленных в ходе мероприятия по контролю нарушений, копия которого представлена в материалы дела.  Кроме того, в соответствии с подпунктом в) пункта 1 статьи 58 Закона ПМР «Об электросвязи» в случаенеоказания услуг электросвязи в течение более чем 6 (шести) месяцев со дня получения лицензии, если иной срок не установлен в лицензии, исполнительный орган государственной власти в области электросвязи вправе выносить предупреждение о приостановлении ее действия.  В силу приведенной нормы права в связи установлением в ходе мероприятия по контролю факта непредоставления ООО «Линксервис» услуг телематической электросвязи на основании лицензии №0018081 Серия АЮ от 18 ноября 2016 года Приказом госслужбы от 18 апреля 2019 года № 61 «О вынесении предупреждения о приостановлении действий Лицензии № 0018069 Серии АЮ, Лицензии № 0018081 Серии АЮ, Лицензии № 0018083 серии АЮ и Лицензии № 0018085 Серии АЮ, выданных ООО «Линксервис»» в текущей редакции, ООО «Линсервис» вынесено предупреждение о приостановлении действия лицензий, в том числе и действия лицензии № 0018081 Серии АЮ.  В соответствии с пунктом 4 статьи 58 Закона ПМР «Об электросвязи» исполнительный орган государственной власти в области электросвязи обязан установить разумный срок устранения лицензиатом нарушения, повлекшего за собой вынесение предупреждения о приостановлении действия лицензии. Пунктом 2 названного приказа от 18 апреля 2019 года установлен срок устранения нарушения, повлекшего вынесение предупреждения - до 1 июня 2019 года.  В силу пункта 2 статьи 59 закона ПМР «Об электросвязи» подтверждением устранения лицензиатом нарушения, повлекшего за собой приостановление действия лицензии, является выдаваемое в срок не позднее чем через 10 (десять) дней от даты устранения указанного нарушения заключение исполнительного органа государственной власти в области электросвязи.  Заключения, свидетельствующего об устранении лицензиатом нарушения, повлекшего за собой приостановление действия лицензии, в Арбитражный суд не представлено.  Неустранение в установленный срок обстоятельств, вызвавших приостановление действия лицензии в силу подпункта б) пункта 1 статьи 60 Закона ПМР «Об электросвязи» является основанием для аннулирования лицензии.  В материалы дела ООО «Линксервис» представило копию письма в адрес госслужбы от 17 мая 2019 года № 277 «О исполнении представления по акту проверки», в котором сообщается о том, что ООО «Линксервис» в рамках своей деятельности оказывает дополнительные услуги, которые как полагает общество подпадают под категорию услуг телематической электросвязи, в связи с чем общество считает, что вывод комиссии, отраженный в акте проверки, не соответствуют действительности. Тем самым, названное письмо в части услуг телематической электросвязи не содержало информацию об устранении нарушений, явившихся основанием для приостановления лицензии, и не может быть признано доказательством, подтверждающим устранение таких нарушений.  В связи с чем довод госслужбы о том, что ООО «Линксервис» в установленный срок не устранило выявленные нарушения подтверждается материалами дела и признается обоснованным.  Последующая переписка ООО «Линксервис», в частности, письма в адрес госслужбы от 14 июня 2019 года № 301, от 25 июня 2019 года № 303, от 3 июля 2019 года №305, а также письма госслужбы от 12 июня 2019 года № 01-31/18-253, от 21 июня 2019 года № 01-31/18-253 происходила за пределами срока, установленного для устранения нарушений, явившихся основанием для приостановления лицензии. В связи с чем данные письма не могут служить доказательствами, опровергающими доводы госслужбы о наличии оснований для аннулирования лицензии и отклоняются Арбитражным судом.  Доказательства, представленные ООО «Линксервис» и перечисленные в ходатайстве от 21 августа 2019 года исх. № 334, не содержат сведений о предоставлении ООО «Линксервис» услуг телематической электросвязи. В связи с чем данные доказательства не опровергают обоснованность вывода госслужбы, отраженного в акте мероприятия по контролю от 18 апреля 2019 года №4 о непредоставлении ООО «Линксервис» пользователям услуг телематической электросвязи, предусмотренной Лицензией № 0018081 Серии АЮ. Также данные доказательства не содержат сведений об устранении в срок до 1 июня 2019 года нарушений, повлекших за собой приостановление лицензии. В связи с чем данные доказательства отклоняются Арбитражным судом.  При таких обстоятельствах, доводы ООО «Линксервис» об отсутствии оснований для аннулирования лицензии и необходимости отказа в удовлетворении заявленных требований признаются Арбитражным судом необоснованными.  На основании изложенного выше, Арбитражный суд считает установленными следующие юридически значимые факты:  - обоснованность вывода госслужбы, отраженного в акте мероприятия по контролю от 18 апреля 2019 года №4, о непредоставлении ООО «Линксервис» пользователям услуг телематической электросвязи, предусмотренной Лицензией № 0018081 Серии АЮ;  - вынесение госслужбой в установленном законодательством порядке предупреждения о приостановлении действия лицензии № 0018081 Серии АЮ;  - неустранение ООО «Линксервис» в срок до 1 июня 2019 года обстоятельств, вызвавших приостановление действия лицензии.  Приведенная выше совокупность обстоятельств является основанием для аннулирования лицензии в силу положений статьи 60 Закона ПМР «Об электросвязи», в связи с чем требования госслужбы подлежат удовлетворению.  При вынесении судебного решения Арбитражный суд обязан распределить судебные расходы в соответствии с правилом, закрепленным в пункте 1 статьи 84 АПК ПМР. Так как требования госслужбы подлежат удовлетворению, следовательно, судебные расходы в виде государственной пошлины, подлежат взысканию с ООО «Линксервис».  Руководствуясь статьями 113-116 Арбитражного процессуального кодекса Приднестровской Молдавской Республики, Арбитражный суд Приднестровской Молдавской Республики  **Р Е Ш И Л:**   1. Заявление Государственной службы связи ПМР удовлетворить. 2. Аннулировать действие лицензии № 0018081 Серии АЮ от 18 ноября 2016 года, выданной ООО «Линксервис» на вид деятельности: предоставление услуг телематической электросвязи. 3. Взыскать с ООО «Линксервис» государственную пошлину в размере 435 рублей.   Решение может быть обжаловано в кассационную инстанцию Арбитражного суда Приднестровской Молдавской Республики в течение 20 дней после его принятия.  **Судья Арбитражного суда**  **Приднестровской Молдавской Республики И.П. Григорашенко** |
|  |