**Додаток до Заяви про врегулювання спору**

**від\_\_07.2018 №\_\_\_\_**

**ПРОТОКОЛ РОЗБІЖНОСТЕЙ**

**до проектів додаткових угод до договорів про надання в користування ККЕ та проектів договорів про надання в користування ККЕ, направлених філіями ПАТ «Укртелеком» до операторів, провайдерів телекомунікацій у травні 2018 року.**

*Учасниками асоціації до ІнАУ надано декілька варіацій проектів додаткових угод та договорів, направлених філіями ПАТ «Укртелеком» для підписання, починаючи з травня 2018 року. Враховуючи, що положення, які суперечать Правилам надання в користування кабельної каналізації електрозв’язку, затверджених рішенням НКРЗІ від 23.08.2012 № 428, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 12.09.2012 за № 1571/21883, зі змінами (далі – Правила) та іншим положенням законодавства, у цих документах з різною нумерацією, то, у цьому протоколі розбіжностей наведено текст положення відповідного пункту, тобто без вказання його нумерації у проекті додаткової угоди чи проекті договору.*

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Редакція пункту проекту додаткової угоди чи проекту договору, запропонована ПАТ «Укртелеком»** | **Редакція пункту проекту додаткової угоди чи проекту договору, запропонована учасниками ІнАУ** | **Обґрунтування** |
| Відмовити Замовнику у наданні дозволу на проведення робіт у ККЕ у разі порушення Замовником умов, зазначених у п. (….)\* щодо кабелю, прокладеного за попередніми запитами.\*  *\* у пунктах (….)\* мова про те, що замовник повинен протягом 20 робочих днів з дати виконання робіт з прокладення кабелю підписати та надати Укртелекому акт прокладення кабелів, та до якого надати документи, як-то копію допуску на проведення монтажних робіт у ККЕ, копію погодженого робочого проекту, виконавчого креслення проходження кабелю в каналах ККЕ Укртелекому з відображенням інформації про тип, марку, зовнішній діаметр кабелю, розміщення муфт, номери колодязів та номери каналів, в яких прокладено цей кабель.* | Виключити | Запропонована ПАТ «Укртелеком» редакція пункту проекту договору (або проекту додаткової угоди) не відповідає Розділу V Правил. Зокрема, у пункті 3 Розділу V Правил встановлено, які саме дії повинен виконати замовник після виконання робіт з прокладання (монтажу) кабелю та процедуру розгляду постачальником отриманих документів.  З формальних причин, виконання умов договору щодо підписання та надання до Укртелекому акту прокладення кабелів з документами за переліком та у встановлені строки, може не залежати саме від замовника, а, навпаки, бути наслідком дій працівника постачальника. Проте, автоматично, порушенням умов договору пропонується визнати лише дії замовника і, як наслідок, відмова постачальника у наданні дозволу на проведення робіт у ККЕ.  Крім цього, на сьогодні, без встановлення Укртелекомом доступної та прозорої процедури підтвердження реєстрації проходження документів та надання цієї інформації замовнику (зокрема, визначення дати подання документів на підпис, проходження процедури розгляду та підписання документів у структурних підрозділах Укртелекому, підтвердження дати здачі (та кому саме) акту прокладення кабелів з документами та з метою запобігання втраті документів, включення такого пункту до договору є передчасним, недоцільним, неприйнятним та таким, що може призводити до негативних наслідків для операторів телекомунікацій, в т.ч., як наслідок негативних дій окремих працівників постачальника.  Тобто, положеннями Правил врегульоване питання допуску в ККЕ, права та обов’язки замовника та постачальника із зазначеного питання. Правилами не визначено право постачальника відмовляти у наданні дозволу на проведення робіт у ККЕ у разі ненадання замовником протягом 20 робочих днів з дати виконання робіт з прокладення кабелю підписаного акту прокладення кабелів з документами, як-то копію допуску на проведення монтажних робіт у ККЕ, копію погодженого робочого проекту, тощо.  За положеннями Правил, саме підписання акта прокладання кабелю є підставою дня надання послуги з використання ККЕ. А, з визначення терміну «бронювання місця в ККЕ» слідує, що надання цієї послуги забезпечується постачальником до дати підписання акта прокладання кабелю, але не більше строку дії ТУ. Таким чином, **Правилами, як єдиним документом, який визначає умови надання в користування ККЕ, не передбачено право постачальника відмовляти замовнику у наданні дозволу на проведення робіт у ККЕ.**  Тобто, пропоноване ПАТ «Укртелеком» положення в договорі, суперечить Правилам, а, для оператора телекомунікацій (замовника) такі умови є обтяжливими та їх наслідком будуть значні втрати, в першу чергу, фінансові. Відсутня чітка, доступна, зрозуміла та прозора процедура реєстрації та проходження документів в Укртелекомі.  Впровадження зазначеного положення, не виключно, створить конфліктні ситуації. |
| У разі порушення Замовником максимального строку знаходження додаткової муфти в оглядовому пристрої (кабельному колодязі) ККЕ, Замовник на вимогу Укртелекому зобов’язаний сплатити останньому неустойку у розмірі 5000 грн (за кожен місяць порушення, в тому числі неповний). | Виключити | Запропонований ПАТ «Укртелеком» пункт проекту додаткової угоди/договору в частині визначення неустойки та її розмір необґрунтовані положеннями нормативно-правових актів, в т.ч. Правилами.  На сьогодні, існуюча ситуація з пошкодженням та крадіжками телекомунікаційних мереж та обладнання і так завдає значної фінансової шкоди суб’єктам телекомунікацій, чим саме і може бути викликане проведення позапланових робіт. Відтак, такі пропозиції договору/чи змін до договору про користування ККЕ не можуть бути прийняті, як фінансово непосильні.  Крім цього, статтею 549 ЦК України визначено, що неустойкою (штрафом, пенею) є грошова сума або інше майно, які боржник повинен передати кредиторові у разі порушення боржником зобов’язання. Тобто, відносини між постачальником та замовником, які можуть виникнути з питання понад строкового знаходження додаткової муфти в оглядовому пристрої (кабельному колодязі) ККЕ, не випливають з фінансових відносин по договору, оскільки, із запропонованого змісту не зрозуміло, які збитки потенційно несе постачальник. А, отже, відносини, які врегульовують строки знаходження додаткової муфти в оглядовому пристрої (кабельному колодязі) ККЕ, не можуть розцінюватись як відносини між кредитором та боржником. Необґрунтована сума неустойки, тобто, чому саме 5000 грн за кожен місяць порушення, в тому числі неповний?  До того ж, частиною третьою статті 550 ЦК України визначено, що кредитор не має права на неустойку в разі, якщо боржник не відповідає за порушення зобов’язання (стаття 617 ЦК України (підстави для звільнення від відповідальності за порушення зобов’язання)). Проте, ПАТ «Укртелеком» пропонує автоматичне застосування неустойки, незважаючи на можливі підстави у діях замовника для звільнення від відповідальності. |
| При виявленні ПАТ «Укртелеком» у власній ККЕ кабелю Замовника (підтверджується відповідним актом обстеження ККЕ) на який відсутні договірні відносини, Замовник зобов’язаний у строк, що не перебільшує 10 календарних днів з дати оформлення акту, здійснити оплату усіх передбачених цим договором одноразових платежів (за підготовку та видачу технічних умов, погодження робочого проекту, технічний нагляд та надання місця в ККЕ), оплату за використання ККЕ з дати, зазначеної в акті обстеження. ~~Також Замовник зобов’язується протягом 10 календарних днів з дати підписання відповідного додатку до договору по ділянці кабелю, що була виявлена без договірних відносин сплатити ПАТ «Укртелеком» штраф у розмірі 5000 грн за кожну виявлену ділянку кабелю.~~ | При виявленні ПАТ «Укртелеком» у власній ККЕ кабелю Замовника (підтверджується відповідним актом обстеження ККЕ) на який відсутні договірні відносини, Замовник зобов’язаний у строк, що не перебільшує 10 календарних днів з дати **отримання** акту **та рахунку**, здійснити оплату усіх передбачених цим договором одноразових платежів (за підготовку та видачу технічних умов, погодження робочого проекту, технічний нагляд та надання місця в ККЕ), оплату за використання ККЕ з дати, зазначеної в акті обстеження, **якщо ним не здійснювались ніякі фактичні платежі.**  **У разі, якщо Замовник не вживав жодних заходів для укладення договору та не здійснював платежів за фактичне користування ділянкою кабелю в ККЕ, то Замовник зобов’язується протягом 10 календарних днів з дати підписання відповідного додатку до договору по ділянці кабелю, що була виявлена без договірних відносин, сплатити ПАТ «Укртелеком» штраф у розмірі 5% від суми одноразових платежів (підготовка ТУ, надання місця в ККЕ).** | При формулюванні цього пункту проекту додаткової угоди/проекту договору не враховано вину саме замовника у відсутності договірних відносин та пропоновано необґрунтовано високий розмір штрафу.  Пропонуємо зміни, обґрунтовуючи наступним:   1. Замовник може навіть і не володіти інформацією про те, що філією ПАТ «Укртелеком» оформлено акт обстеження та виявлено бездоговірне прокладення кабелю зв’язку та використання ККЕ або, може існувати ситуація, коли замовником фактично сплачуються кошти без укладеного письмового договору. Зазначене повинно враховуватись в положенні умов договору. 2. Рахунок на оплату, відповідно до статті 9 Закону України «Про бухгалтерський облік та фінансову звітність в Україні», є первинним документом та підставою для сплати замовником коштів за договором. Відтак, задля недопущення фінансових непорозумінь між сторонами договору, екземпляр акту обстеження та рахунок на оплату в обов’язковому порядку повинні направлятись саме ПАТ «Укртелеком» (чи його структурним підрозділом); 3. Розмір штрафу пропонується зменшити та застосовувати виключно за наявності дій, які можуть вказувати на вину замовника у бездоговірному використанні ККЕ, а саме, не вжиття ним заходів для укладення договору та відсутність оплати за фактичне користування ККЕ. |
| Оплату вартості послуги з бронювання місця в ККЕ Замовник здійснює щомісячно не пізніше\_\_\_ числа поточного місяця на підставі рахунка Укртелекому, направленого на: електронну адресу замовника \_\_\_\_ або засобами системи електронного документообігу М.Е.Doc IS. Доказом направлення рахунку є електронний документ, складений відповідно до вимог Закону України «Про електронні документи та електронний документообіг». У разі неотримання рахунку на оплату послуг до \_\_\_\_\_ Замовник повинен звернутися до \_\_\_\_\_ за адресою \_\_\_\_ для отримання оригіналу рахунку або за тел. \_\_\_\_ для отримання інформації про належну до сплати суму. Неотримання рахунка не звільняє Замовника від оплати послуги з бронювання ККЕ, **а також не звільняє від відповідальності за порушення строків оплати.** | Оплату вартості послуги з бронювання місця в ККЕ Замовник здійснює щомісячно не пізніше\_\_\_ числа поточного місяця на підставі рахунка Укртелекому, направленого на: електронну адресу замовника \_\_\_\_ або засобами системи електронного документообігу М.Е.Doc IS. Доказом направлення рахунку є електронний документ, складений відповідно до вимог Закону України «Про електронні документи та електронний документообіг». У разі неотримання рахунку на оплату послуг до \_\_\_\_\_ Замовник повинен звернутися до \_\_\_\_\_ за адресою \_\_\_\_ для отримання оригіналу рахунку або за тел. \_\_\_\_ для отримання інформації про належну до сплати суму.  Неотримання рахунка не звільняє Замовника від оплати послуги з бронювання ККЕ. | Умовами проектів договорів чи проектів додаткових угод, які пропонує ПАТ «Укртелеком», оплату за отримані послуги пропонується здійснювати на підставі рахунків Укртелекому, направленого на електронну адресу замовника або засобами системи електронного документообігу М.Е.Doc IS. А, у разі неотримання такого рахунку, замовник бере на себе обов’язок звертатись до Укртелекому за отриманням оригіналу рахунку. Хоча, направлення рахунків є обов’язком саме відповідальних працівників Укртелекому.  Крім цього, відповідно до глави 5 Положення про документальне забезпечення записів у бухгалтерському обліку, затвердженого наказом Мінфіну України від 24.05.1995 № 88 із змінами, забезпечення документообігу первинних документів здійснюється відповідним працівниками підприємств окремо. Отже, відповідальні працівники Укртелекому зобов’язані забезпечити облік та рух первинних документів, яким є рахунок на оплату.  А, відповідно до пункту 6 статті 9 Закону України «Про бухгалтерський облік та фінансову звітність в Україні» у разі складання та зберігання первинних документів і регістрів бухгалтерського обліку з використанням електронних засобів оброблення інформації підприємство зобовязане за свій рахунок виготовити їх копії на паперових носіях на вимогу інших учасників господарських операцій.  Тобто, законодавством визначено саме як обов’язок надавача послуги забезпечувати отримувача такої послуги первинними документами, без покладення будь-якої відповідальності на останнього «за неотримання рахунку».  Неотримання оригіналу рахунку, знову ж таки може бути викликане діями і працівників Укртелекому, наприклад, відсутній працівник, інша причина. Тому, з метою недопущення безпідставних конфліктних ситуацій та місцях (маються на увазі філії), пропонуємо не покладати на замовників додаткову відповідальність за порушення строків оплати, тим більше, що такі можуть бути спричинені діями саме працівників Укртелекому, починаючи з незабезпечення направлення електронної форми рахунку та незабезпечення надання письмового документу.  Відповідно до законодавства та умов договору, замовник, за предметом договору, бере на себе зобов’язання своєчасно та в повному обсязі здійснювати оплату за договором на підставі виставлених Укртелекомом рахунків. |
| Оплату вартості послуги з бронювання місця в ККЕ Замовник здійснює щомісячно не пізніше\_\_\_ числа поточного місяця на підставі рахунка Укртелекому, направленого на: електронну адресу замовника \_\_\_\_ або засобами системи електронного документообігу М.Е.Doc IS. Доказом направлення рахунку є електронний документ, складений відповідно до вимог Закону України «Про електронні документи та електронний документообіг». У разі неотримання рахунку на оплату послуг до \_\_\_\_\_ Замовник повинен звернутися до \_\_\_\_\_ за адресою \_\_\_\_ для отримання оригіналу рахунку або за тел. \_\_\_\_ для отримання інформації про належну до сплати суму.  Неотримання рахунка не звільняє Замовника від оплати послуги з використання ККЕ, **а також не звільняє від відповідальності за порушення строків оплати.** | Неотримання рахунка не звільняє Замовника від оплати послуги з використання ККЕ. |

**Від ІнАУ\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_(О.Федієнко)**