



14020011331387

173_30112688



АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ

115225, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>

**Именем Российской Федерации
РЕШЕНИЕ**

**г. Москва
13 октября 2021 года**

Дело № А40-256370/20-173-1663

Резолютивная часть решения объявлена 01 октября 2021 года
Полный текст решения изготовлен 13 октября 2021 года

Арбитражный суд города Москвы в составе:
Председательствующего: судьи Фортунатовой Е.О.
при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания
Олейниковым В.В.,
рассмотрев в открытом судебном заседании дело по иску
ОБЩЕСТВА С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "РАППОРТО"
(119021, РОССИЯ, МОСКВА Г., МУНИЦИПАЛЬНЫЙ ОКРУГ ХАМОВНИКИ
ВН.ТЕР.Г., ЛЬВА ТОЛСТОГО УЛ., Д. 23, СТР. 4, ЭТАЖ/ПОМЕЩ. 1/Ц, КОМ. 7,
ОГРН: 1087746876029, Дата присвоения ОГРН: 25.07.2008, ИНН: 7715710393)
к ОТКРЫТОМУ АКЦИОНЕРНОМУ ОБЩЕСТВУ "МЕЖРЕГИОНАЛЬНЫЙ
ТРАНЗИТТЕЛЕКОМ" (109147, ГОРОД МОСКВА, УЛИЦА МАРКСИСТСКАЯ,
22, СТР 1, , ОГРН: 1027739006261, Дата присвоения ОГРН: 22.07.2002, ИНН:
7705017253)
о взыскании задолженности и неустойки
при участии в судебном заседании: согласно протоколу судебного заседания

*В судебном заседании 29.09.2021 объявлялся перерыв до 01.10.2021 в порядке
ст. 163 АПК РФ.*

УСТАНОВИЛ:

ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "РАППОРТО"
(далее – истец, общество) обратилось в Арбитражный суд города Москвы с
исковым заявлением к ОТКРЫТОМУ АКЦИОНЕРНОМУ ОБЩЕСТВУ
"МЕЖРЕГИОНАЛЬНЫЙ ТРАНЗИТТЕЛЕКОМ" (далее – ответчик) о взыскании
задолженности по договору о предоставлении доступа к системе Rapporto (для
субагрегаторов) №МТТ-06/15 от 05.06.2015г. за период с 01.05.2020 по
30.06.2020 в размере 1 023 215 руб. 69 коп., неустойки в размере 185 222 руб. (с

учетом принятых судом в порядке ст. 49 АПК РФ уточнений исковых требований.)

Истец искивые требования поддержал.

Ответчик возражал против удовлетворения исковых требований по доводам отзыва и возражений, ссылаясь на ненадлежащее исполнение истцом обязательств по спорному договору.

Суд, рассмотрев искивые требования и заявленные возражения, исследовав и оценив, по правилам ст. 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ), имеющиеся в материалах дела доказательства, считает, что заявленные искивые требования подлежат удовлетворению, исходя из следующего.

Как следует из материалов дела, между ООО «Рапporto» (Агрегатор) и ОАО «МТТ» (Заказчик) заключен договор № МТТ-06/15 от 05.06.2015 г. о предоставлении доступа к системе Rapporto (далее – Договор), в соответствии с условиями которого, Агрегатор за обусловленную плату предоставляет Заказчику доступ к системе Rapporto, обеспечивающей формирование, планирование, доставку до абонентов различных SMS-рассылок, управление ими и пр. а также услуги по осуществлению информационно-технического обслуживания; обработке трафика и разделению (сепарации) его по операторам, установление принадлежности абонентского номера к какому-либо оператору по базе MNP (базе перенесенных номеров), технической поддержке (далее по отдельности – «услуга», совместно «услуги»). Предоставление Заказчику доступа к системе Rapporto осуществляется в соответствии с правилами предоставления доступа к системе (Приложение № 1 к Договору).

Формирование текста SMS-сообщений и создание списков телефонных номеров Абонентов для отправки/доставки SMS-сообщений производится Заказчиком в Системе самостоятельно с соблюдением требований действующего законодательства РФ и Правил предоставления доступа к системе (Приложение № 1 к Договору) и не признается Сторонами услугой по настоящему Договору (п. 2.3 Договора).

В рамках данного договора Заказчик выполняет присоединение Комплекса Заказчика к Системе Исполнителя для оказания услуг Клиентам (п. 2.5 Договора).

В соответствии с п. 3.1 Договора Агрегатор обязан:

- 3.1.1 обеспечивать непрерывный круглосуточный доступ к Системе, за исключением перерывов для проведения необходимых профилактических работ, в том числе и со стороны Операторов.

- 3.1.2. Проинформировать Заказчика о проведении плановых технических работ, а также других регламентных работ, не менее чем за 1 (Один) календарный день посредством отправки e-mail сообщения на электронную почту Заказчика, указанную в разделе 11 настоящего Договора, либо указанную при регистрации логина, либо путем публикации сообщения на сайте Агрегатора.

- 3.1.3. Предоставить Заказчику техническую возможность доставки SMS-сообщений через любого оператора стандарта GSM, а также через сеть стандарта CDMA в РФ.

- 3.1.4. Ознакомить Заказчика с Руководством пользователя системой (Приложение № 3 к настоящему Договору) путем отправки на e-mail адрес Заказчика, указанный в разделе 11 настоящего Договора.

- 3.1.5. В однодневный срок с момента подписания Договора и регистрации Заказчика в Системе либо интеграции с Системой по Протоколу, предоставить Заказчику доступ в Личный кабинет.

- 3.1.6. Обеспечить Заказчику возможность контроля за информацией о количестве отправленных/доставленных Абонентам SMS-сообщений через Личный кабинет Заказчика.

- 3.1.7. Не позднее 5 (Пяти) рабочих дней со дня окончания каждого Отчетного периода предоставлять Заказчику:

а) счет на оплату;

б) акт оказанных услуг за отчетный месяц (Приложение № 4 к Договору);

в) счет-фактуру.

- 3.1.8. Сохранять конфиденциальность информации Заказчика, полученной от него при регистрации в Системе и в процессе оказания услуги за исключением случаев, предусмотренных действующим законодательством РФ.

Пунктом 3.3.1 Договора установлено, что Заказчик обязан в течение 10 (Десяти) рабочих дней с момента получения счета на оплату, выставленного Агрегатором за предоставление доступа к Системе, произвести оплату в соответствии с действующими Тарифами (Приложение № 2).

Согласно представленным актам сдачи-приемки оказанных услуг №МТТ-05/20 от 31.05.2020, №МТТ-06/20 от 30.06.2020 Агрегатор в период с 01.05.2020 по 30.06.2020 г. оказал Заказчику услуги по Договору на общую сумму 1 639 057 рублей 28 коп.

Указанные акты с приложениями в виде расшифровок оказанных услуг, а также выставленные Заказчику счета на оплату за указанный период были направлены на согласованный сторонами Договора электронный адрес ответчика, получены Заказчиком, но в установленный договором срок и до настоящего времени оплачены не в полном объеме, сумма задолженности по оказанным в мае - июне услугам составила 1 023 215 рублей 69 коп.

Направленная в адрес Ответчика претензия №384 от 31.07.2020 г. с требованием об оплате задолженности, ответчиком оставлена без исполнения, что послужило основанием для обращения с настоящим иском.

В соответствии со статьей 779 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги в сроки и в порядке, которые указаны в договоре возмездного оказания услуг (п. 1 ст. 781 ГК РФ).

Согласно положениям статей 309, 310 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательств и требованиями закона, односторонний отказ от исполнения обязательств и одностороннее изменение его условий не допускается.

Возражая против заявленного объема оказанных Агрегатором услуг, ответчик указывает на ненадлежащее исполнение истцом услуг по договору и ссылается на следующие доводы:

- оплате по Договору подлежат услуги по передаче СМС-сообщений на номера абонентов, относящиеся только к нумерации сетей подвижной радиотелефонной связи, при этом, включенные в спорный период услуги по передаче СМС-сообщений на нумерацию, не относящуюся к сетям подвижной радиотелефонной связи Договором не предусмотрены, являются фродом и оплате не подлежат,

- в соответствии с действующим законодательством ООО «Раппорто» обязано обеспечить безопасность сетей передачи данных и мониторинг оказываемых услуг, что с 2019 года до настоящего времени не обеспечено,

- обязательной составляющей Услуги по договору и функцией «Системы Rapporto» является доставка SMS сообщений до Абонента сотовой телефонной связи.

Согласно пояснениям Ответчика, необоснованность заявленного объема оказанных услуг подтверждается отсутствием у Истца физической возможности оказать услуги по передачи и отслеживать доставку SMS сообщений по направлениям Кыргызии (50 657 сообщений) и Казахстана (58 809 сообщений), что подтверждено представленными ответами Государственного агентства связи при Государственном комитете информационных технологий и связи Кыргызской республики № 08-3/585 от 17 марта 2021 года и Комитета телекоммуникаций Министерства цифрового развития, инноваций и аэрокосмической промышленности Республики Казахстан №28-1-28/7804 от 24.05.2021 года, а также доставку сообщений по направлениям Бельгии (47 948 сообщений), Литвы (46 880 сообщений), Македонии (25 622 сообщения). Эстония (15 432 сообщения).

По мнению ответчика, отсутствие средств контроля за доставкой SMS-сообщений абоненту сетей подвижной радиотелефонной связи свидетельствует о не доказанности Истцом фактического оказания услуг на сумму исковых требований,

Судом установлено, что ООО «Рапporto» осуществляет деятельность о предоставлении доступа к системе Rapporto в соответствии с требованиями положений законодательства «О связи» и обладает всеми необходимыми средствами и лицензиями:

- Услуги связи по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации № 183691 от 30.07.2020 г.;
- Телематические услуги связи №172524 от 15.10.2018 г.;
- Услуги связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации №175038 от 18.06.2019 г.;
- Деятельность по технической защите конфиденциальной информации № 2833 от 21.03.2016 г.

Указанная информация отображена в Едином государственном реестре юридических лиц, с момента получения вышеуказанных лицензий.

Согласно положениям Договора, ООО «Рапporto» является Агрегатором, то есть организацией-посредником, работающей на рынке sms-маркетинга, занимающейся установлением множественных договоренностей с разными операторами связи для облегчения процесса распространения SMS-сообщений, которая за обусловленную плату предоставляет Заказчику доступ к Системе Rapporto, представляющей из себя Комплекс оборудования и программного обеспечения, принадлежащий Агрегатору, способный осуществлять передачу SMS-сообщений Абонентам в реальном времени посредством канала передачи данных, взаимодействующий с центром обработки коротких сообщений Оператора и мобильными устройствами Абонентов. Система позволяет Заказчику через Личный кабинет или путем интеграции по Протоколу формировать и отправлять SMS-сообщения, отслеживать их статус, управлять ими, а также контролировать финансовую сторону расчетов с Агрегатором. Формирование текста SMS-сообщений и создание списков телефонных номеров Абонентов для отправки/доставки SMS-сообщений производится Заказчиком в Системе самостоятельно.

Трафик, направляемый Ответчиком, по своей сути является для Истца легитимным, что также подтверждается условиями договора (п.2.2., п.3.3.2., п.3.3.3. п.3.3.5., п.3.3.11. Договора, п.9-12 Приложения №1 к Договору), поскольку Ответчик самостоятельно определяет базу абонентских номеров, тексты направляемого трафика и иных настроек рассылки (п.2.3. Договора).

Задачей Агрегатора является транспортная передача в полном объеме «как есть» направленного трафика Ответчика, вне зависимости от вводимой Ответчиком базы номеров (п.3.1.1., п. 3.1.3. Договора), более того, Истец не обладает возможностью заранее получить информацию о параметрах рассылки,

поскольку сведения о реализованном объеме услуг Агрегатор получает после непосредственных действий Заказчика по совершению им рассылок. Информация об объемах оказанных услуг их стоимости отображается в Личном кабинете системы Рапporto и также находится в доступе Ответчика.

Таким образом, из положений Договора следует, что ООО «Рапporto» не является Оператором связи, оказывающим Абоненту услуги сотовой телефонной связи на основании соответствующей лицензии и заключенного с Абонентом договора, деятельность Агрегатора направлена на доведение сформированного Заказчиком объема трафика до центра обработки коротких сообщений операторов связи и дальнейшей отправки ими до абонентов, в связи с чем, доводы Ответчика о необходимости сертификации используемых Истцом средств связи и обеспечения возможности контроля за доставкой отправленных сообщений абоненту сетей подвижной радиотелефонной судом признаются не соответствующими условиям Договора и существу оказываемых истцом услуг.

Указанные выводы подтверждены представленными в материалы дела исследованиями, проведенными независимыми техническими специалистами АНО «СЭЦ «СПЕЦИАЛИСТ», исследовавшими модель взаимодействия между сервисом «Рапporto» и Заказчиком услуг по Договору.

Согласно выводам специалистов, отраженных в Заключении №328-07/21 по результатам компьютерно-технического исследования, инициатором отправки трафика через ЛК и при помощи API интеграции является Заказчик услуг, сервис «Рапporto» при работе с Заказчиком услуг не генерирует трафик. Функционал сервиса - это роль транспортного узла по пересылке трафика от Заказчика услуг до различных телефонных абонентов, при помощи операторов связи.

На основании изложенного, с учетом того обстоятельства, что формирование перечня абонентов и объема поставляемого трафика сообщений осуществляется самим Заказчиком, довод ответчика о неподтвержденности объема оказанных Агрегатором услуг судом признается необоснованным и отклоняется.

Представленное Ответчиком письмо Роскомнадзора №07-30864 от 18 мая 2021 г., разъясняющее деятельность по доставке SMS-сообщений, носит общий информационный характер и не конкретизировано применительно к спорным правоотношениям.

В отношении представленного Ответчиком письма Министерства цифрового развития, инноваций и аэрокосмической промышленности Республики Казахстан №28-1-28/7804 от 24 мая 2021 г., подтверждающего не предоставление абонентам номерной емкости по негеографическому коду DEF-790, судом установлено, что в соответствии с условиями Договора, проверка действительности номеров, на которые осуществляется рассылка SMS-сообщений находится в ведении Заказчика, поскольку в силу п. 3.3.2 Договора, Заказчик обязан получить предварительное письменное согласие от Абонента, на номер телефона которого будет производиться отправка SMS-сообщений.

Довод Ответчика о необеспечении Агрегатором безопасности сетей передачи данных и мониторинга оказываемых услуг судом признается не обоснованным представленными в материалы доказательствами, при этом суд учитывает, что согласно выводам специалистов, личный кабинет Агрегатора использует безопасное(защищённое) интернет соединение, а интеграционное взаимодействие API между сервисом «Рапporto» и Заказчиком услуг при помощи протокола SMPP отвечает требованиям информационной безопасности.

На основании изложенного, суд приходит к выводу, что заявленный истцом объем оказанных Ответчику в мае-июне 2020 года услуг по Договору отвечает требованиям достоверности и подтвержден представленными в материалы дела доказательствами, в связи с чем, неоплаченная Заказчиком сумма задолженности

за указанный период в размере 1 023 215 руб. 69 коп. подлежит взысканию с ответчика на основании ст. 779 ГК РФ.

Согласно п. 1 ст. 329 ГК РФ, исполнение обязательств может обеспечиваться в том числе, неустойкой. Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения (п. 1 ст. 330 ГК РФ).

В соответствии с п. 5.6 Договора, за нарушение сроков оплаты по Договору за Отчетный период, Заказчик уплачивает Агрегатору штрафную неустойку в размере 0,04% от стоимости не оплаченных услуг Агрегатора за каждый день просрочки до момента фактического исполнения обязательства по оплате.

Поскольку судом установлено наличие у Заказчика неисполненных обязательств по оплате за оказанные Агрегатором услуги, то уточненное требование о взыскании с ответчика неустойки за просрочку оплаты за период с 03.07.2020 по 29.09.2021 в размере 185 222 руб. признается судом обоснованным, расчет судом проверен, признан арифметически верным.

Судебные расходы по уплате государственной пошлины подлежат взысканию с ответчика в соответствии со статьей 110 АПК РФ пропорционально размеру удовлетворенных требований.

Руководствуясь ст. ст. 4, 65, 68, 71, 102, 110, 167-170, 180, 181 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

РЕШИЛ:

Взыскать с ОТКРЫТОГО АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА "МЕЖРЕГИОНАЛЬНЫЙ ТРАНЗИТТЕЛЕКОМ" (109147, ГОРОД МОСКВА, УЛИЦА МАРКСИСТСКАЯ, 22, СТР 1, , ОГРН: 1027739006261, Дата присвоения ОГРН: 22.07.2002, ИНН: 7705017253) в пользу ОБЩЕСТВА С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "РАППОРТО" (119021, РОССИЯ, МОСКВА Г., МУНИЦИПАЛЬНЫЙ ОКРУГ ХАМОВНИКИ ВН.ТЕР.Г., ЛЬВА ТОЛСТОГО УЛ., Д. 23, СТР. 4, ЭТАЖ/ПОМЕЩ. 1/Ц, КОМ. 7, ОГРН: 1087746876029, Дата присвоения ОГРН: 25.07.2008, ИНН: 7715710393) задолженность в размере 1 023 215 (Один миллион двадцать три тысячи двести пятнадцать) руб. 69 коп., неустойку в размере 185 222 (Сто восемьдесят пять тысяч двести двадцать два) руб., а также расходы по уплате государственной пошлины в размере 23 906 (Двадцать три тысячи девятьсот шесть) руб.

Взыскать с ОТКРЫТОГО АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА "МЕЖРЕГИОНАЛЬНЫЙ ТРАНЗИТТЕЛЕКОМ" (109147, ГОРОД МОСКВА, УЛИЦА МАРКСИСТСКАЯ, 22, СТР 1, , ОГРН: 1027739006261, Дата присвоения ОГРН: 22.07.2002, ИНН: 7705017253) в доход федерального бюджета государственную пошлину в размере 1 178 (Одна тысяча сто семьдесят восемь) руб.

Решение может быть обжаловано в Девятый арбитражный апелляционный суд в месячный срок со дня его принятия.

Судья

Е.О. Фортунатова

Электронная подпись действительна.
Данные ЭП: Удостоверяющий центр ФГБУ ИАЦ Судебного
департамента
Дата 07.04.2021 8:53:11
Кому выдана Фортунатова Елена Олеговна