



АРБИТРАЖНЫЙ СУД КУРГАНСКОЙ ОБЛАСТИ
Именем Российской Федерации
РЕШЕНИЕ

г. Курган
09 марта 2017 года

Дело № А34-15286/2016

резюлютивная часть решения объявлена 01 марта 2017 года,
в полном объеме текст решения изготовлен 09 марта 2017 года.

Арбитражный суд Курганской области в составе судьи Пшеничниковой И.А., при ведении протокола судебного заседания в письменном виде помощником судьи Пановой И.А., с использованием средств аудиозаписи, рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Курганской области (ОГРН 1044500015251, ИНН 4501109623)

к обществу с ограниченной ответственностью «Берилл» (ОГРН 1024500512893, ИНН 4501011875) о привлечении к административной ответственности,

при участии:

от заявителя – Гноевой А.И., представитель по доверенности № 18Д от 22.11.2016,

от лица, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении – Осипов В.В., директор, решение № 4 от 31.12.2014, паспорт, Волосников П.А., представитель по доверенности от 11.01.2017,

установил:

Управление Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Курганской области (далее – заявитель, административный орган) обратилось в Арбитражный суд Курганской области с заявлением о привлечении общества с ограниченной ответственностью «Берилл» (далее также ООО «Берилл», общество) к административной ответственности по части 3 статьи 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее также КоАП РФ) за осуществление предпринимательской деятельности с нарушением условий, предусмотренных лицензией.

Определением суда от 23.12.2016 указанное заявление принято к производству в порядке упрощенного производства

Определением от 25.01.2017 суд перешел к рассмотрению дела по общим правилам административного судопроизводства.

Представитель Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Курганской области в судебном заседании требование поддержал по основаниям, изложенным в заявлении, дополнительно представил в письменном виде доводы на отзыв ООО «Берилл», историю выгрузок, содержимое выгрузки № 255171.

Представители лица, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении, в свою очередь против заявленного требования возражали по основаниям, изложенным в письменном отзыве, представили дополнительный отзыв, копии лицензионного договора, актов приема-передачи, счетов на оплату, выкопировку содержания Единого реестра Роскомнадзора, скрин-шоты.

Настаивали, что в действиях ООО «Берилл» отсутствует состав административного правонарушения, все необходимые действия по ограничению доступа к сайтам по сетевым адресам, позволяющим идентифицировать сайты в сети Интернет, содержащие информацию, распространение которой в Российской Федерации запрещено, доступные оператору связи при осуществлении выгрузки, Обществом произведены, обязанности исполнены, в деятельности общества применяется лицензионный продукт, не позволяющий оставлять открытым доступ к сайтам, внесенным в Реестр.

Представленные сторонами документы приобщены судом к материалам дела.

Заслушав объяснения представителей сторон, исследовав письменные материалы дела, суд установил, что Общество с ограниченной ответственностью «Берилл» зарегистрировано 14.07.1999, о чём внесена запись в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1024500512893, поставлено на налоговый учёт с присвоением ИНН 4501011875 (лист дела 26-31).

08.09.2015 Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций ООО «Берилл» выдана лицензия №132808 на оказание телематических услуг связи, срок действия лицензии до 08.09.2020 года (листы дела 10-13).

Как указано заявителем, в результате мониторинга выполнения оператором связи требований по ограничению доступа к ресурсам в сети «Интернет», доступ к которым на территории Российской Федерации запрещен, Управлением Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Курганской области установлено, что Общество с ограниченной ответственностью «Берилл» осуществляет лицензируемый вид деятельности с нарушением требований п.13 Правил создания реестра, п.10 ст. 15.1 Закона об информации, п.5 ст. 146 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», пп. «а» п. 26 Правил оказания услуг связи и п. 5 условий осуществления деятельности в соответствии с лицензией №132808 (л.д. 2-6).

14.12.2016 ведущим специалистом экспертом А.В. Кетовым отдела надзора в сфере связи Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Курганской области составлен протокол об административном правонарушении №АП-45/4/553 в отношении ООО «Берилл», ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 3 ст. 14.1 КоАП РФ, с указанием на нарушение приведенных выше норм (листы дела 7-9).

Согласно части 3 статьи 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях протоколы об административных правонарушениях, предусмотренных частями 2, 3 и 4 статьи 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, составляются должностными лицами федеральных органов исполнительной власти, их учреждений, структурных подразделений и территориальных органов, а также иных государственных органов, осуществляющих лицензирование отдельных видов деятельности и контроль за соблюдением условий лицензий, в пределах компетенции соответствующего органа.

Исходя из этого, заявитель как территориальный орган Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций, осуществляющей лицензирование деятельности по радиовещанию, услугам связи для целей эфирного вещания, уполномочен составлять протоколы об административных правонарушениях, предусмотренных частью 3 статьи 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Протокол об административном правонарушении №АП-45/4/553 от 14.12.2016, в соответствии со статьями 23.1, 28.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, статьёй 202 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации направлен Управлением Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Курганской области в

Арбитражный суд Курганской области с заявлением о привлечении ООО «Берилл» к административной ответственности по части 3 статьи 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В силу части 3 статьи 23.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьёй 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, совершённых юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, рассматривают судьи арбитражных судов.

Изучив представленные сторонами документы и оценив имеющиеся доказательства в соответствии с частью 2 статьи 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в их совокупности и взаимосвязи, суд приходит к следующим выводам.

В пункте 17 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.10.2006 № 18 разъяснено, что при квалификации действий лица по части 3 статьи 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях следует иметь в виду, что согласно статье 2 Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" под осуществлением предпринимательской деятельности с нарушением условий, предусмотренных специальным разрешением или лицензией, понимается занятие определенным видом предпринимательской деятельности на основании специального разрешения (лицензии) лицом, не выполняющим лицензионные требования и условия, установленные положением о лицензировании конкретных видов деятельности, выполнение которых обязательно при ее осуществлении.

В соответствии с п. 36 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 г. N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" деятельность по оказанию услуг связи подлежит лицензированию.

Статьей 3 указанного Федерального закона установлено понятие "лицензионные требования" как совокупность требований, которые установлены положениями о лицензировании конкретных видов деятельности, основаны на соответствующих требованиях законодательства Российской Федерации и направлены на обеспечение достижения целей лицензирования.

В соответствии с нормами Федерального закона "О лицензировании отдельных видов деятельности" одним из обязательных лицензионных требований и условий при осуществлении лицензиатами лицензирующих видов деятельности является соблюдение законодательства Российской Федерации, в том числе, положений о лицензировании конкретных видов деятельности.

В соответствии с п. 1 ст. 46 Федерального закона от 07.07.2003 г. N 126-ФЗ "О связи" (далее Федеральный закон "О связи") оператор связи обязан оказывать пользователям услугами связи услуги связи в соответствии с законодательством Российской Федерации, национальными стандартами, техническими нормами и правилами, лицензией, а также договором об оказании услуг связи.

ООО «Берилл» осуществляет оказание телематических услуг связи на основании лицензии №132808, выданной Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций, со сроком действия до 08.09.2020 года (листы дела 10-13).

В соответствии с п. п. "а" п. 26 Правил оказания телематических услуг связи, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2007 г. N 575, оператор связи обязан оказывать абоненту и (или) пользователю телематические услуги связи в соответствии с законодательными и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, настоящими Правилами, лицензией и договором.

На основании п. 5 условий осуществления деятельности в соответствии с лицензией №132808, лицензиат обязан оказывать услуги связи в соответствии с правилами оказания услуг связи, утвержденными Правительством Российской Федерации.

В соответствии с п. 4 Условий осуществления деятельности в соответствии с лицензией №132808 и п. 4 Перечня лицензионных условий осуществления деятельности в области оказания телематических услуг связи, утвержденного постановлением Правительства РФ от 18.02.2005 г. N 87, оператор связи ООО «Берилл» обязан обеспечить предоставление абоненту и (или) пользователю:

- а) доступ к сети связи лицензиата;
- б) доступ к информационным системам информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе к сети Интернет;
- в) прием и передачу телематических электронных сообщений.

Согласно п. 5 ст. 46 Федерального закона "О связи" оператор связи, оказывающий услуги по предоставлению доступа к информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", обязан осуществлять ограничение и возобновление доступа к информации, распространяемой посредством информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", в порядке, установленном Федеральным законом от 27 июля 2006 года № 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" (далее – Федеральный закон № 149-ФЗ).

В соответствии с ч. 1 ст. 9 Федерального закона № 149-ФЗ ограничение доступа к информации устанавливается федеральными законами в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

На основании ч. 1 ст. 15.1 Федерального закона № 149-ФЗ в целях ограничения доступа к сайтам в сети "Интернет", содержащим информацию, распространение которой в Российской Федерации запрещено, создается единая автоматизированная информационная система "Единый реестр доменных имен, указателей страниц сайтов в сети "Интернет" и сетевых адресов, позволяющих идентифицировать сайты в сети "Интернет", содержащие информацию, распространение которой в Российской Федерации запрещено" (далее - реестр).

Указанный реестр ведется в соответствии с Правилами создания, формирования и ведения ЕАИС, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 26.10.2012 г. № 1101 (далее Правила ведения ЕАИС).

В соответствии с ч. 5 ст. 15.1 Федерального закона № 149-ФЗ основанием для включения в реестр является вступившее в законную силу решение суда о признании информации, распространяемой посредством сети "Интернет", информацией, распространение которой в Российской Федерации запрещено.

Частью 10 ст. 15.1 Федерального закона № 149-ФЗ установлено, что в течение суток с момента включения в реестр сетевого адреса, позволяющего идентифицировать сайт в сети "Интернет", содержащий информацию, распространение которой в Российской Федерации запрещено, оператор связи, оказывающий услуги по предоставлению доступа к информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", обязан ограничить доступ к такому сайту в сети "Интернет".

На основании ч. 2 ст. 15.1 Федерального закона № 149-ФЗ в Единый реестр включаются:

- 1) доменные имена и (или) указатели страниц сайтов в сети "Интернет", содержащих информацию, распространение которой в Российской Федерации запрещено;
- 2) сетевые адреса, позволяющие идентифицировать сайты в сети "Интернет", содержащие информацию, распространение которой в Российской Федерации запрещено.

В соответствии с п. 2 Порядка получения доступа к содержащейся в единой автоматизированной информационной системе "Единый реестр доменных имен, указателей страниц сайтов в сети "Интернет" и сетевых адресов, позволяющих

идентифицировать сайты в сети "Интернет", содержащие информацию, распространение которой в Российской Федерации запрещено" информации оператором связи, оказывающим услуги по предоставлению доступа к информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", утвержденного Приказом Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций от 21.02.2013 № 169, оператору связи обеспечивается в круглосуточном автоматическом режиме выгрузка следующей информации из реестра:

а) доменное имя и (или) указатель страницы сайта в сети "Интернет", содержащие запрещенную информацию;

б) сетевой адрес, позволяющий идентифицировать конкретный сайт в сети "Интернет";

в) реквизиты решения уполномоченного органа о включении доменного имени и (или) указателя страницы сайта в сети "Интернет" в реестр или реквизиты вступившего в законную силу решения суда о признании информации, размещенной на сайте в сети "Интернет", запрещенной информацией.

На основании п. 3, 4, 5 приказа Роскомнадзора от 21.02.2013 г. № 169 получение доступа к информации из реестра осуществляется посредством обращения к веб-сервису, описание которого размещено на сайте http://zapret-info.gov.ru/tooperators_form/ (с 1 августа 2013 года по адресу http://vigruzki.rkn.gov.ru/tooperators_form/). Авторизация для использования указанного веб-сервиса осуществляется с применением усиленной квалифицированной электронной подписи, выданной удостоверяющим центром, аккредитованным Министерством связи и массовых коммуникаций Российской Федерации. Перечень доменных имен, указателей страниц сайтов в сети "Интернет", а также сетевых адресов, позволяющих идентифицировать сайт в сети Интернет, доступ к которым обязан ограничить оператор связи, оказывающий услуги по предоставлению доступа к сети "Интернет", обновляется ежедневно не менее двух раз в сутки.

Административным органом указывается, что по результатам мониторинга, проведенного ФГУП «РЦЦ ЦФО», установлено, что ООО «Берилл» в нарушение вышеуказанных норм не осуществляет ограничение и возобновление доступа к информации, распространяемой посредством информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: 07.12.2016 в результате мониторинга выполнения оператором связи требований по ограничению доступа к ресурсам в сети «Интернет», доступ к которым на территории Российской Федерации запрещен, выявлено, что Общество не ограничивает доступ к поименованным в протоколе мониторинга ресурсам (идентификатор выгрузки – 255171).

В ходе судебного разбирательства представителями административного органа указывалось на подтверждение данного нарушения актом мониторинга № 45/80 от 08.12.2016, протоколом мониторинга № 45/81 от 08.12.2016, приложенными к нему скриншотами от 08.12.2016, протоколом об административном правонарушении №АП-45/4/110 от 04.03.2016 (листы дела 7-9, 15, 16-20).

Согласно ч. 1 ст. 1.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

При рассмотрении дела о привлечении к административной ответственности арбитражный суд в судебном заседании устанавливает, имелось ли событие административного правонарушения и имелся ли факт его совершения лицом, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении, имелись ли основания для составления протокола об административном правонарушении и полномочия административного органа, составившего протокол, предусмотрена ли законом административная ответственность за совершение данного правонарушения и имеются ли основания для привлечения к административной ответственности лица, в отношении которого составлен протокол, а также определяет меры административной

ответственности (часть 6 статьи 205 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации).

В силу части 5 статьи 205 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации по делам о привлечении к административной ответственности обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для составления протокола об административном правонарушении, не может быть возложена на лицо, привлекаемое к административной ответственности, то есть возлагается на административный орган.

Пунктами 1 и 2 статьи 26.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее также Кодекс) установлено, что доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основании которых судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело, устанавливают наличие или отсутствие события административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

Эти данные устанавливаются протоколом об административном правонарушении, иными протоколами, предусмотренными Кодексом, объяснениями лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, показаниями потерпевшего, свидетелей, заключениями эксперта, иными документами, а также показаниями специальных технических средств, вещественными доказательствами.

Согласно части 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

При этом событие правонарушения должно подтверждаться представленными доказательствами, необходимыми и достаточными для квалификации совершенных юридическим лицом действий (бездействия) в качестве противоправных.

С заявлением в суд в качестве доказательств осуществления предпринимательской деятельности ООО «Берилл» с нарушением условий, предусмотренных лицензией, административным органом представлены: протокол об административном правонарушении от 14.12.2016 № АП-45/4/553, акт мониторинга № 45/80 от 08.12.2016, протокол мониторинга № 45/81 от 08.12.2016 с приложенными к нему скрин-шотами от 08.12.2016 (л.д. 7-9, 15, 16-20). В судебном заседании 01.03.2017 представителем административного органа дополнительно представлены: история выгрузок, содержимое выгрузки № 255171.

Каких-либо иных данных, документов, в том числе по предложению суда административным органом представлено не было, представителями пояснено об отсутствии иных материалов административного дела, указано на недочеты протокола мониторинга, содержащего только указатели страниц сайтов, пояснено, что какие-либо дополнительные проверочные мероприятия административным органом не проводятся. В подтверждение указания в ходе судебного разбирательства на сертификацию примененного третьим лицом оборудования документы не представлены, пояснено, что оснований не доверять данным автоматизированной системы контроля не имеется.

Пояснений о причинах отсутствия в протоколе мониторинга данных о сетевых адресах, содержащихся в содержимом выгрузки № 255171, представителем административного органа не дано, доводы ООО «Берилл» о фактическом использовании лицензионного программного продукта, в автоматическом режиме осуществляющего выгрузку обновляющихся данных реестра и круглосуточно, ежечасно исключаящего

возможность доступа к ресурсам, включенным в реестр, в том числе с отслеживанием всех сменяемых ресурсом IP-адресов, не опровергнуты.

Фактическое произведение выгрузок ООО «Берилл» административным органом не оспаривалось, при этом данных, свидетельствующих о необеспечении обществом доступа к ресурсам, фактически включенным в реестр в период 14.11.2016 – 28.11.2016, в период времени до 07.12.2016 - при постоянном, по пояснениям представителей сторон, мониторинге, в деле не имеется, Дата и время фиксирования не блокирования ресурсов в сети «Интернет» для 6 адресов указано единое – 07.12.2016 4:01:08.

Суд полагает, что представленные в материалы дела заявителем акт мониторинга, протокол мониторинга, протокол об административном правонарушении в отсутствие иных данных, в том числе о принятых административным органом в рамках предоставленных ему полномочий проверочных мероприятий (в том числе по проверке предоставленных филиалом ФГУП «РЧЦ ЦФО» данных), не могут быть расценены как с однозначностью свидетельствующие о фактическом совершении ООО «Берилл» вменяемого ему правонарушения.

Возможность сделать вывод о фактическом бесспорном выявлении программным продуктом, примененным третьим лицом - ФГУП «РЧЦ ЦФО», недостатков в работе иного программного продукта – применяемого ООО «Берилл», в том числе в отраженный в протоколе мониторинга момент времени, у суда отсутствует.

Согласно ч. 4 ст. 1.5 КоАП РФ все неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Учитывая изложенное, суд приходит к выводу, что событие административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 3 статьи 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а соответственно, и состав административного правонарушения в действиях общества административным органом не доказан, что является основанием для отказа в удовлетворении заявленного требования.

Таким образом, в удовлетворении требований Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Курганской области о привлечении общества с ограниченной ответственностью «Берилл» к административной ответственности по части 3 статьи 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях следует отказать.

Руководствуясь статьями 167 – 170, 176, 206 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

решил:

В удовлетворении заявления о привлечении общества с ограниченной ответственностью «Берилл» (ОГРН 1024500512893, ИНН 4501011875), расположенного по адресу: 640000, Курганская область, г. Курган, ул. К.Маркса, д. 44, к административной ответственности по части 3 статьи 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях отказать.

Решение может быть обжаловано в порядке апелляционного производства в Восемнадцатый арбитражный апелляционный суд в течение десяти дней со дня его принятия (изготовления его в полном объеме).

Апелляционные жалобы подаются через Арбитражный суд Курганской области.

Судья

И.А. Пшеничникова

