

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17
<http://www.msk.arbitr.ru>

Именем Российской Федерации
РЕШЕНИЕ

г. Москва
12 мая 2017 года

Дело № **A40-57696/17-79-514**

Резолютивная часть решения объявлена 02 мая 2017 года
Полный текст решения изготовлен 12 мая 2017 года

Арбитражный суд г. Москвы в составе судьи Дранко Л.А.
при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания
Островской А.В.,
рассматривает в судебном заседании дело по заявлению Управления Роскомнадзора по
ЦФО к ООО «Связь ВСД»
о привлечении к административной ответственности по ч. 3 ст. 14.1 КоАП РФ
при участии в судебном заседании: от лица, привлекаемого к административной
ответственности: Ермакова О.С. дов. от 12.04.2017

УСТАНОВИЛ:

Управление Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по ЦФО обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением о привлечении ООО «Связь ВСД»(далее Общество) к административной ответственности по ч.3 ст.14.1 КоАП РФ.

В судебном заседании представитель Общества возражал против удовлетворения заявления по основаниям, изложенным в отзыве.

Управление Роскомнадзора по ЦФО, извещенное в соответствии со ст.123 АПК РФ о времени и месте судебного разбирательства, своего представителя в суд не направило. Дело рассмотрено в порядке ч.3 ст.156 АПК РФ в его отсутствие.

Рассмотрев материалы дела, выслушав объяснения представителя общества, оценив представленные суду доказательства, суд оставляет заявленное требование без удовлетворения по следующим основаниям.

В соответствии с п.6 ст.205 АПК РФ 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.

Из материалов дела следует, что в соответствии с Лицензией № 130353, выданной Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных

технологий и массовых коммуникаций (далее - Лицензия), ООО «Связь ВСД» оказывает телематические услуги связи.

Оказание услуг связи осуществляется на возмездной основе и требует наличие соответствующей лицензии (ст. 29 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ "О связи").

Согласно п. 1 ст. 46 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ "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.

Таким образом, соблюдение условий, предусмотренных лицензией, является для оператора связи обязательным.

В результате рассмотрения Акта мониторинга и приложенных документов было установлено, что ООО «Связь ВСД» оказывает телематические услуги связи на основании лицензии Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций № 108417 со сроком действия 13.08.2020 (далее - Лицензия) с нарушением п. 5 условий Лицензии (лицензиат обязан оказывать услуги связи в соответствии с правилами оказания услуг связи, утвержденными Правительством Российской Федерации).

В соответствии с п. 5 ст. 46 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - 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 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (далее - Федеральный закон «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»).

На основании ч. 1 ст. 15.1 Федерального закона "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" в целях ограничения доступа к сайтам в сети "Интернет", содержащим информацию, распространение которой в Российской Федерации запрещено, создана и ведется 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 запрещенной информации).

В соответствии с ч. 10 ст. 15.1 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» 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".

В соответствии п. 13 Правил создания, формирования и ведения реестра запрещенной информации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 26.10.2012 № 1101 (далее — Правила реестра), перечень доменных имен, указателей страниц сайтов в сети «Интернет», а также сетевых адресов, позволяющих идентифицировать сайг в сети «Интернет», доступ к которым обязан ограничить оператор связи, оказывающий услуги по предоставлению доступа к сети «Интернет», обновляется ежедневно в 9 часов 00 минут и 21 час 00 минут по московскому времени. В течение суток с момента такого

обновления оператор связи обязан ограничить доступ к таким сайтам в сети «Интернет».

В соответствии с ч. 3 ст. 15.3 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» после получения по системе взаимодействия требования федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции по контролю и надзору в сфере средств массовой информации, массовых коммуникаций, информационных технологий и связи, о принятии мер по ограничению доступа оператор связи, оказывающий услуги по предоставлению доступа к информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", обязан незамедлительно ограничить доступ к информационному ресурсу, в том числе к сайту в сети "Интернет", или к информации, размещенной на нем и содержащей призывы к массовым беспорядкам, осуществлению экстремистской деятельности, участию в массовых (публичных) мероприятиях, проводимых с нарушением установленного порядка.

Таким образом, в соответствии с требованиями с п. 5 ст. 46 Федерального закона «О связи» и ч. 10 ст. 15.1, ч. 3 ст. 15.3 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» оператор связи обязан осуществлять ограничение доступа к сайтам в сети Интернет в течение суток с момента включения их в Реестр запрещенной информации.

В Управление из ФГУП «РЧЦ ЦФО» (Радиочастотная служба) поступили материалы осуществления мониторинга выполнения оператором связи требований по ограничению доступа к ресурсам в сети «Интернет», доступ к которым на территории Российской Федерации запрещён.

В результате изучения полученных материалов было установлено, что ООО «Связь ВСД» в нарушение требований с п. 5 ст. 46 Федерального закона «О связи» и ч. 10 ст. 15.1, ч. 3 ст. 15.3 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» не ограничивает доступ к следующим сайтам в сети Интернет, включенным в Реестр запрещенной информации:

- адрес ресурса: <http://forum.natali.ua/viewtopic.php?t=4273>, внесен в Реестр запрещенной информации 18.02.2014 на основании Решения Роспотребнадзора от 31.03.2013 № 1625. Дата и время фиксирования не блокирования ресурса 09.02.2017 01:01:46;

- адрес ресурса: <http://blowgrow.com.ua/>, внесен в Реестр запрещенной информации 13.12.2013 на основании Решения ФСКН от 03.12.2013 № 2/1/11-14138. Дата и время фиксирования не блокирования ресурса 09.02.2017 01:02:45;

- адрес ресурса: <http://growerland.net/tags/%D0%B2%D1%8B%D1%80%D0%B0%D1%89%D0%B8%D0%B2%D0%B0%D0%BD%D0%B8%D0%B5+%D0%BA%D0%BE%D0%BD%D0%BE%D0%BF%D0%BB%D0%B8/>, внесен в Реестр запрещенной информации 31.12.2013 на основании на основании Решения ФСКН от 24.12.2013 № 2/1/11-15058. Дата и время фиксирования не блокирования ресурса 09.02.2017 01:02:38;

- адрес ресурса: <http://lenta.com.ua/879851.html>, внесен в Реестр запрещенной информации 28.02.2014 на основании Решения суда от 04.12.2013 № 2-3796/13. Дата и время фиксирования не блокирования ресурса 09.02.2017 01:01:51;

- адрес ресурса: <http://lazy-z.com/>, внесен в Реестр запрещенной информации 14.05.2014 на основании Решения суда от 20.02.2014 № 2-1546/14. Дата и время фиксирования не блокирования ресурса 09.02.2017 01:02:42;

- адрес ресурса: <http://www.sosukraina.com/doloy-putina-iz-kremlya-18maja/>, внесен в Реестр запрещенной информации 18.05.2014 на основании Решения Генпрокуратуры от 14.05.2014 № 27-27-2014/Ид1152-14. Дата и время фиксирования не блокирования ресурса 09.02.2017 01:02:50;

- адрес ресурса: http://qs.kiev.ua/boaoV6/22_8/, внесен в Реестр запрещенной информации 05.02.2015 на основании Решения ФСКН от 05.06.2014 № 2/1/11-21790. Дата и время фиксирования не блокирования ресурса 09.02.2017 01:02:13;
- адрес ресурса: http://prodayu.donkiz.ru/легальные_порошки_соли_для_ванн.htm, внесен в Реестр запрещенной информации 11.02.2015 на основании Решения ФСКН от 02.07.2014 № 2/1/11-22972. Дата и время фиксирования не блокирования ресурса 09.02.2017 01:02:38;
- адрес ресурса: <http://ipvnews.org/>, внесен в Реестр запрещенной информации 08.07.2014 на основании Решения суда от 25.10.2011 № 2-2121-11. Дата и время фиксирования не блокирования ресурса 09.02.2017 01:01:50;
- адрес ресурса: <http://pravaru.ru/index.html>, внесен в Реестр запрещенной информации 01.08.2014 на основании Решения суда от 25.03.2014 № 2-958/14. Дата и время фиксирования не блокирования ресурса 09.02.2017 01:02:41.

Доступ к запрещенным ресурсам подтверждается Актом мониторинга и прилагаемыми к нему материалами.

Мониторинг осуществлялся посредством специального программного обеспечения - программного модуля Агент «РЕВИЗОР», предоставленного оператору связи на основании Акта приема-передачи специального программного обеспечения от 31.01.2017 № 323.

- Место расположения Узла связи/точки установки технического средства контроля (агента): 127083, Москва г 8 Марта 14,
- ID технического средства контроля (агента) 3Y3F-VIK2-XK00—A010337FB1,
- IP-адрес установки технического средства контроля в сети «Интернет» 213.152.131.46,
- Дата регистрации технического средства контроля (агента) в АС «Ревизор» 03.10.2016.

В соответствии с пп. "а" п. 26 Правил оказания телематических услуг связи, утвержденных постановлением Правительства РФ от 10.09.2007 № 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.

В соответствии с п. 5 условий осуществления деятельности в соответствии с лицензией № 108417 лицензиат при оказании услуг связи обязан руководствоваться правилами оказания услуг связи, утверждаемыми Правительством Российской Федерации.

Таким образом, в результате проведенного мониторинга было установлено, что при оказании услуг связи ООО «Связь ВСД» нарушены требования п. 5 ст. 46 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ "О связи", ч. 10 ст. 15.1, ч. 3 ст. 15.3 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации", пп. "а" п. 26 Правил оказания телематических услуг связи, утвержденных постановлением Правительства РФ от 10.09.2007 № 575, и п. 5 условий лицензии № 108417.

По факту выявленного нарушения основании ч. 3 ст. 28.3 КоАП РФ должностным лицом Управления Ивановой Л.А. в отношении ООО «Связь ВСД» 22.02.2017 был составлен протокол об административном правонарушении по ч. 3 ст. 14.1 КоАП РФ.

Протокол об административном правонарушении составлен в отсутствие законного представителя привлекаемого к ответственности юридического лица - генерального директора ООО «Связь ВСД», уведомленного надлежащим образом о времени и месте составления протокола об административном правонарушении.

Из отзыва лица, привлекаемого к административной ответственности, следует, что поводом для обращения Роскомнадзора послужили протокол мониторинга №77/154 от

09.02.2017 года и акт мониторинга №77/126 от 09.02.2017 года, составленные ФГУП «РЧЦ ЦФО» по результатам осуществления мониторинга выполнения оператором связи требований по ограничению доступа к ресурсам в сети «Интернет», доступ к которым на территории РФ запрещен.

На основании указанных документов 22 февраля 2017 года Роскомнадзор составил протокол об административном правонарушении №АП-77/20/799, который послужил основанием для обращения в суд с заявлением о привлечении ООО «Связь ВСД» к административной ответственности.

Как считает Общество, в его действиях отсутствует **состав административного правонарушения.**

В обоснование заявления Заявитель ссылается на нарушение Обществом требований и условий, предусмотренных специальным разрешением (лицензией) на основании ч. 3 ст. 14.1 КоАП РФ, ссылаясь на то, что Обществом был нарушен п. 5 ст. 46 Федерального закона от 07.07.2003 года №126-ФЗ «О связи» (далее – «Закон о связи»).

В соответствии с п. 4.б. раздела XVI Перечня лицензионных условий осуществления деятельности в области оказания телематических услуг связи (утверждены постановлением правительства России от 18.02.2005 № 87), при осуществлении телематических услуг связи, предусмотрено лицензионное требование: «4. обеспечение предоставления абоненту и (или) пользователю: б) Доступа...в том числе к сети Интернет».

Таким образом, каждый, осуществляющий деятельность в области оказания телематических услуг связи обязан предоставлять доступ к сети Интернет.

Пунктом 5 статьи 46 Закона о связи установлено, что оператор связи, оказывающий услуги по предоставлению доступа к ... сети «Интернет», обязан осуществлять ограничение ... доступа к информации, распространяемой посредством ... сети «Интернет» в порядке, установленном Федеральным законом от 27 июля 2006 года № 149-ФЗ. Таким образом, данное требование относится ко всем Операторам связи, осуществляющим деятельность по предоставлению телематических услуг связи, и является требованием о соблюдении законодательства Российской Федерации в соответствующей сфере деятельности в целом.

Общество осуществляет деятельность по предоставлению доступа к сети Интернет в соответствии с п. 4.б) лицензии на телематические услуги связи.

Обществу вменяется в вину неисполнение п. 5 лицензии – исполнение Правил оказания телематических услуг связи. В Правилах оказания телематических услуг связи (утверждены Постановлением Правительства РФ от 10.09.2007 № 575) насчитывается 73 пункта, каждый из которых обязан соблюдать Оператор, имеющий лицензию на телематические услуги связи, в том числе пункт 26 а) о соблюдении законодательных и иных нормативных правовых актов Российской Федерации, договора с Абонентом.

В соответствии с п. 6. ст. 205 АПК РФ, при рассмотрении дела о привлечении к административной ответственности арбитражный суд в судебном заседании устанавливает, имеются ли основания для привлечения к административной ответственности лица, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении. Основанием для привлечения к ответственности является наличие состава правонарушения.

П. 1 ст. 2.1 КоАП определяет состав административного правонарушения как противоправное, виновное действие (бездействие), за которое КоАП установлена административная ответственность.

Статьей 1.5. КоАП РФ установлена презумпция невиновности, вина должна быть доказана в порядке, предусмотренном КоАП. Неустрашимые сомнения в виновности лица, толкуются в пользу этого лица.

Поводом для составления Заявителем протокола об административном правонарушении №АП-77/20/799 от 22.02.2017 года в отношении Общества и обращения в суд с заявленным требованием являются, как отмечено выше, протокол мониторинга №77/154 от 09.02.2017 года и акт мониторинга №77/126 от 09 февраля 2017 года, оформленные ФГУП «РЧЦ ЦФО» по результатам мониторинга выполнения оператором связи требований по ограничению доступа к ресурсам в сети «Интернет», доступ к которым на территории РФ запрещен.

При осуществлении мониторинга ФГУП «РЧЦ ЦФО» был использован **Программный Агент АС «Ревизор»**. В качестве доказательства не ограничения доступа к ресурсам, внесённым в 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 (ЕАИС), к протоколу мониторинга приложены скриншоты, полученные с использованием Программного Агента АС «Ревизор». В результате мониторинга был сделан вывод, что Общество не ограничило доступ к ресурсам, внесённым в 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 (ЕАИС).

Между тем, **данные, полученные в результате использования Программного Агента АС «Ревизор», не могут быть положены в основу довода о совершении Общества административного правонарушения**, в связи со следующим.

В соответствии с п. 28 ст. 2 Закона о связи под средствами связи понимаются технические и программные средства, используемые для формирования, приема, обработки, хранения, передачи, доставки сообщений электросвязи или почтовых отправлений, а также иные технические и программные средства, используемые при оказании услуг связи или обеспечении функционирования сетей связи, включая технические системы и устройства с измерительными функциями. Таким образом, Программный Агент АС «Ревизор» является средством связи по смыслу Закона о связи.

Статьей 41 Закона о связи в п. 1 установлено, что для обеспечения целостности, устойчивости функционирования и безопасности единой сети электросвязи Российской Федерации является обязательным подтверждение соответствия установленным требованиям средств связи, используемых в сети связи общего пользования. В соответствии с п. 3 ст. 41 Закона о связи, разделом III (п. 18) Постановления Правительства РФ от 25.06.2009 № 532 «Об утверждении перечня средств связи, подлежащих обязательной сертификации», **перечень подлежащих обязательной сертификации средств связи включает в себя средства связи, выполняющие функции систем управления и мониторинга**. В соответствии с п. 4 Правил организации и проведения работ по обязательному подтверждению соответствия средств связи, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 13.04.2005 № 214, Министерство связи и массовых коммуникаций Российской Федерации принимает нормативные правовые акты по вопросам применения средств связи, а также определяет порядок ведения реестров сертификатов соответствия и деклараций о соответствии системы сертификации в области связи. Во исполнение указанного Постановления Правительства РФ Приказом Минкомсвязи России от 30.10.2009 № 136 утверждены Правила применения оборудования автоматизированных систем управления и мониторинга сетей электросвязи. Часть IV. Правила применения

оборудования выделенных транзитных пунктов сигнализации (зарегистрированы в Минюсте России 02.12.2009 № 15350).

Следовательно, **использование при мониторинге Программного Агента АС «Ревизор» возможно лишь при условии наличия сертификата соответствия на указанное программное средство.**

Реестр зарегистрированных сертификатов соответствия на средства связи размещен на официальном сайте Россвязи в сети «Интернет» по адресу <https://www.rossvyaz.ru/activity/correlation/certification/registerCertificate/reestrSertPDF/> (Приложение 3). Реестр зарегистрированных сертификатов связи на средства связи, выполняющие функции систем управления, размещен на официальном сайте Россвязи в сети «Интернет» по адресу: https://www.rossvyaz.ru/docs/articles/Sistema_upravlenija.pdf (Приложение 4).

В соответствии с п. 445 указанного реестра (лист 120), сертификат соответствия имеется на Оборудование «Аппаратно-программный Агент АС «Ревизор», выданный МФИ Софт, ул. Тверская, д. 27, стр. 1, г. Москва, 125009, орган по сертификации АНО «ЦЭС «Инфоком», срок действия сертификата – с 05.10.2016 по 05.10.2019 (Приложение 5).

Программный Агент АС «Ревизор», который был использован для мониторинга в настоящем деле, подробная информация о котором содержится в акте приема-передачи №323 от 31.01.2017 года (Приложение №5 к заявлению Роскомнадзора), не включен в реестр зарегистрированных сертификатов соответствия на средства связи. Заявителем по настоящему делу также не представлен сертификат соответствия на Программный Агент АС «Ревизор».

В соответствии с ч. 1 ст. 65 АПК РФ каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений. В соответствии со ст. 68 АПК РФ, обстоятельства дела, которые согласно закону должны быть подтверждены определенными доказательствами, не могут подтверждаться в арбитражном суде иными доказательствами.

Таким образом, **протокол мониторинга №77/154 от 09.02.2017 года**, которым с использованием Программного Агента АС «Ревизор» установлено, что оператор связи ООО «Связь ВСД» не ограничивает доступ к ресурсам в сети «Интернет» в порядке, установленном Федеральным законом от 27.07.2006 №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и защите информации», **не может быть использован для доказательства вины Общества в совершении административного правонарушения, поскольку примененное при мониторинге оборудование (средство связи) не имеет обязательного сертификата соответствия.** Доказательства (скриншоты), полученные с использованием несертифицированного программного Агента АС "Ревизор", также являются недопустимыми. Иных доказательств совершения Обществом административного правонарушения Заявителем в рамках настоящего дела представлено не было.

При изложенных обстоятельствах наличие оснований для привлечения Общества к административной ответственности заявителем не доказано.

На основании ст. 4.5, ч.3 ст.14.1, ст.25.1, 25.5, 28.2,24.5 КоАП РФ, руководствуясь ст.ст. 167-170, 205, 206 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении заявления Управления Роскомнадзора по ЦФО о привлечении ООО «Связь ВСД» к административной ответственности по ч. 3 ст. 14.1 КоАП РФ – отказать.

Решение может быть обжаловано в течение десяти дней со дня его принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья:

Л.А. Дранко