

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

620075 г. Екатеринбург, ул. Шарташская, д.4,
www.ekaterinburg.arbitr.ru e-mail: info@ekaterinburg.arbitr.ru

**Именем Российской Федерации
РЕШЕНИЕ**

г. Екатеринбург
13 ноября 2017 года

Дело №А60-48314/2017

Арбитражный суд Свердловской области в составе судьи С.Е.Калашника рассмотрел в порядке упрощенного производства дело № А60-48314/2017

по заявлению Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Уральскому Федеральному округу (ИНН 6659107821, ОГРН 1046603151935, далее - Управление Роскомнадзора, административный орган)

к обществу с ограниченной ответственности «Парк-Телеком» (ИНН 6617013890, ОГРН 1076617001229, далее – общество «Парк-Телеком»)

о привлечении к административной ответственности, предусмотренной ч. 3 ст. 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дело рассмотрено в порядке упрощенного производства без вызова сторон после истечения сроков, установленных судом для представления доказательств и иных документов в соответствии с главой 29 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Лица, участвующие в деле, о принятии заявления, возбуждении производства по делу и рассмотрении дела в порядке упрощенного производства извещены арбитражным судом надлежащим образом, в том числе публично, путем размещения информации на сайте суда.

Отводов суду не заявлено.

Управление Роскомнадзора обратилось в арбитражный суд с заявлением о привлечении общества «Парк-Телеком» к административной ответственности, предусмотренной ч. 3 ст. 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Определением суда от 15.09.2017 дело назначено к рассмотрению в порядке упрощенного производства без вызова сторон в соответствии со ст. 228 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Заинтересованное лицо представило отзыв на заявление, согласно которому просит назначить административное наказание в виде предупреждения или ограничиться устным замечанием.

Со стороны заинтересованного лица в материалы дела поступило ходатайство о рассмотрении заявления по общим правилам искового производства.

Судом данное ходатайство рассмотрено и отклонено по следующим основаниям.

В соответствии с п. 2 ч. 5. ст. 227 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации суд выносит определение о рассмотрении дела по общим правилам административного судопроизводства, если в ходе рассмотрения дела в порядке упрощенного производства суд, в том числе по ходатайству одной из сторон, если необходимо выяснить дополнительные обстоятельства или исследовать дополнительные доказательства, а также провести осмотр и исследование доказательств по месту их нахождения, назначить экспертизу или заслушать свидетельские показания.

Поскольку в материалах дела имеются достаточные доказательства, суду ясны и понятны все обстоятельства дела, отсутствуют основания для перехода к рассмотрению дела по правилам административного судопроизводства.

Также со стороны заинтересованного лица поступило ходатайство о привлечении в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, - Управление ФСБ России по Свердловской области.

Согласно ч. 1 ст. 51 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, могут вступить в дело на стороне истца или ответчика до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела в первой инстанции арбитражного суда, если этот судебный акт может повлиять на их права или обязанности по отношению к одной из сторон. Они могут быть привлечены к участию в деле также по ходатайству стороны или по инициативе суда.

Судом данное ходатайство рассмотрено и в его удовлетворении отказано, поскольку не имеется оснований полагать, что судебный акт, вынесенный по результатам рассмотрения данного спора, может повлиять на права или обязанности Управления ФСБ России по Свердловской области по отношению к одной из сторон.

Рассмотрев материалы дела, суд

УСТАНОВИЛ:

Управлением Роскомнадзора при рассмотрении материалов, полученных от Управления ФСБ России по Свердловской области (от 25.08.2017 № 120/9-7574-1) обнаружено осуществление оператором связи - обществом «Парк-Телеком» предпринимательской деятельности с нарушением условий, предусмотренных специальным разрешением – лицензией от 19.10.2015 № 131060 на оказание телематических услуг связи.

Управлением Роскомнадзора установлено, что в нарушение п. 4 Правил взаимодействия операторов связи с уполномоченными государственными

органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.08.2005 № 538, оператор связи не обеспечивает реализацию устанавливаемых Федеральным органом исполнительной власти в области связи по согласованию с уполномоченными государственными органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, требований к сетям и средствам связи для проведения оперативно-розыскных мероприятий, а именно технические средства для проведения оперативно-розыскных мероприятий, установленные на сети связи общества «Парк-Телеком», не соответствуют требованиям приказа Минкомсвязи России от 16.04.2014 № 83.

По итогам проверки Управлением Роскомнадзора в отношении общества «Парк-Телеком» составлен протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч. 3 ст. 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 06.09.2017 № АП-66/10/2257, приложенный Управлением Роскомнадзора к заявлению о привлечении общества «Парк-Телеком» к административной ответственности.

Оценив фактические обстоятельства, исследовав имеющиеся в материалах дела доказательства, суд счел, что требования заявителя не подлежат удовлетворению исходя из следующего.

Частью 3 ст. 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена ответственность за осуществление предпринимательской деятельности с нарушением условий, предусмотренных специальным разрешением (лицензией). Объектом правонарушения выступают общественные отношения, возникающие в связи с осуществлением предпринимательской деятельности. Объективную сторону правонарушения, предусмотренного ч. 3 ст. 14.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, образует осуществление предпринимательской деятельности с нарушением условий, предусмотренных специальным разрешением (лицензией).

В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее - Закон № 99-ФЗ) лицензия - специальное разрешение на право осуществления юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем конкретного вида деятельности (выполнения работ, оказания услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности), которое подтверждается документом, выданным лицензирующим органом на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного электронной подписью, в случае, если в заявлении о предоставлении лицензии указывалось на необходимость выдачи такого документа в форме электронного документа; лицензионные требования - 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 со ст. 3 Закона № 99-ФЗ лицензируемый вид деятельности - деятельность, на осуществление которого на территории Российской

Федерации требуется получение лицензии в соответствии с настоящим Федеральным законом, в соответствии с федеральными законами, указанными в части 3 статьи 1 настоящего Федерального закона и регулируемыми отношения в соответствующих сферах деятельности.

Основные требования к деятельности организаций оказывающих услуги по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей передачи данных для целей передачи голосовой информации содержатся в Федеральном законе РФ от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - Закон № 126-ФЗ).

В силу п. 1 ст. 29 Закона № 126-ФЗ деятельность юридических лиц и индивидуальных предпринимателей по возмездному оказанию услуг связи осуществляется только на основании лицензии на осуществление деятельности в области оказания услуг связи.

Пунктом 2 ст. 64 Закона № 126-ФЗ предусмотрена обязанность операторов связи обеспечивать реализацию установленных федеральным органом исполнительной власти в области связи по согласованию с уполномоченными государственными органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность или обеспечение безопасности Российской Федерации, требований к сетям и средствам связи для проведения этими органами в случаях, установленных федеральными законами, мероприятий в целях реализации возложенных на них задач, а также принимать меры по недопущению раскрытия организационных и тактических приемов проведения указанных мероприятий.

Согласно п. 4 ст. 64 Закона № 126-ФЗ порядок взаимодействия операторов связи с уполномоченными государственными органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность или обеспечение безопасности Российской Федерации, устанавливается Правительством Российской Федерации.

Правил взаимодействия операторов связи с уполномоченными государственными органами, осуществляющими оперативно - розыскную деятельность, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.08.2005 № 538 (далее - Правила № 538) приняты в целях определения порядка взаимодействия операторов связи с уполномоченными государственными органами, осуществляющими в соответствии с Федеральным законом от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» оперативно-розыскную деятельность с использованием технических средств, обеспечивающих эту деятельность в сети оператора связи, при предоставлении оператором связи уполномоченным органам информации об абонентах и оказанных им услугах связи, а также иной информации, необходимой для выполнения возложенных на уполномоченные органы задач в порядке и случаях, установленных федеральными законами.

Согласно п. 2 Правил № 538 органы федеральной службы безопасности, являясь уполномоченными органами, осуществляют взаимодействие с операторами связи при проведении в рамках оперативно-розыскной деятельности оперативно-розыскных мероприятий, связанных с

использованием технических средств, в том числе в интересах других уполномоченных органов. Сети и средства связи, используемые оператором связи, должны соответствовать требованиям, предъявляемым к ним для проведения оперативно-розыскных мероприятий и устанавливаемым Министерством связи и массовых коммуникаций Российской Федерации по согласованию с Федеральной службой безопасности Российской Федерации (п. 4 Правил № 538).

Пунктом 2 приказа от 16.04.2014 № 83 «Об утверждении правил применения оборудования систем коммутации, включая программное обеспечение, обеспечивающего выполнение установленных действий при проведении оперативно-розыскных мероприятий. Часть III правила применения оборудования коммутации и маршрутизации пакетов информации сетей передачи данных, включая программное обеспечение, обеспечивающего выполнение установленных действий при проведении оперативно-розыскных мероприятий» установлено, что операторам связи до 31.03.2015 необходимо привести в соответствие с требованиями Правил применения оборудования систем коммутации, включая программное обеспечение, обеспечивающего выполнение установленных действий при проведении оперативно-розыскных мероприятий. Часть III. Правила применения оборудования коммутации и маршрутизации пакетов информации сетей передачи данных, включая программное обеспечение, обеспечивающего выполнение установленных действий при проведении оперативно-розыскных мероприятий, используемое, а также вводимое в эксплуатацию в сетях передачи данных оборудование коммутации и маршрутизации пакетов информации, включая программное обеспечение, обеспечивающее выполнение установленных действий при проведении оперативно-розыскных мероприятий, на которое распространяются требования Правил.

В соответствии с п. 10 лицензии от 19.10.2015 № 131059 на оказание услуг связи по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации, лицензиат обязан реализовать устанавливаемые федеральным органом исполнительной власти в области связи по согласованию с уполномоченными государственными органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, требования к сетям и средствам связи для проведения оперативно-розыскных мероприятий, а также принимать меры по недопущению раскрытия организационных и тактических приемов проведения указанных мероприятий.

Судом установлено, что Управлением ФСБ России по Свердловской области в адрес оператора связи общества «Парк-Телеком» направлялось письмо от 07.11.2016 № 120/9-9719-1 о необходимости модернизации технических средств для проведения оперативно-розыскных мероприятий и разработки документов с целью обеспечения возможности проведения оперативно-розыскных мероприятий на сети связи общества «Парк-Телеком». Вместе с тем технические средства для проведения оперативно-розыскных мероприятий, установленные на сети связи общества «Парк-Телеком», не

приведены в соответствие с требованиями приказа Минкомсвязи России от 16.04.2014 № 83.

Таким образом, общество «Парк-Телеком» не обеспечивает реализацию устанавливаемых Федеральным органом исполнительной власти в области связи по согласованию с уполномоченными государственными органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, требований к сетям и средствам связи для проведения оперативно-розыскных мероприятий в части неисполнения п. 4 Правил взаимодействия операторов связи с уполномоченными государственными органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.08.2005 № 538. Технические средства для проведения оперативно-розыскных мероприятий, установленные на сети связи общества «Парк-Телеком», не соответствуют требованиям приказа Минкомсвязи России от 16.04.2014 № 83.

Необеспечение реализации требований к сетям и средствам связи для проведения оперативно-розыскных мероприятий является нарушением п. 9 условий, установленных разделом XVI Перечней лицензионных условий осуществления деятельности в области оказания соответствующих услуг связи, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 18.02.2005 № 87 «Об утверждении перечня наименований услуг связи, вносимых в лицензии, и перечней лицензионных условий», п. 9 лицензии на оказание телематических услуг связи № 131060.

Факт правонарушения подтвержден материалами дела (протоколом об административном правонарушении от 06.09.2017 № АП-66/10/2257, письмом Управления ФСБ России по Свердловской области от 25.08.2017 № 120/9-7574-1).

Таким образом, в действиях общества «Парк-Телеком» имеется событие административного правонарушения, предусмотренного ч. 3 ст. 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, согласно ст. 1.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В силу ст. 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с ч. 5 ст. 205 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации и ч. 3 ст. 1.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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 такой ответственности.

В абз. 2 п. 16 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что выяснение виновности лица в совершении административного правонарушения осуществляется на основании данных, зафиксированных в протоколе об административном правонарушении, объяснений лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в том числе об отсутствии возможности для соблюдения соответствующих правил и норм, о принятии всех зависящих от него мер по их соблюдению, а также на основании иных доказательств, предусмотренных ч. 2 ст. 26.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Как указывает заинтересованное лицо, для реализации функций по реализации требований к сетям и средствам связи для проведения оперативно-розыскных мероприятий, а также принятию мер по недопущению раскрытия организационных и тактических приемов проведения указанных мероприятий, общество «Парк-Телеком» в период с 13.05.2011 по 27.08.2013, на основании утвержденного 08.02.2011 плана реализации особых условий лицензий Минсвязи России от 19.10.2010 № 80743, № 80744 и в соответствии с договором от 05.09.2011 №СО/10/11/383-ПР с обществом с ограниченной ответственностью «МФИ Софт» (далее – общество «МФИ Софт») приобретен и сдан в опытно-промышленную эксплуатацию сотрудникам Управления ФСБ по Свердловской области аппаратно-программный комплекс средств СОРМ СДЭС «Сормович» расположенный на узле связи общества «Парк-Телеком».

В письме от 07.11.2016 № 120/9-9719-1 Управление УФСБ по Свердловской области указало, что технические средства ОРМ (далее - ТС ОРМ) установленные на узле передачи данных и телематических служб общества «Парк-Телеком» не соответствуют техническим требованиям установленным приказами Минкомсвязи Российской Федерации от 16.04.2014 № 83, от 25.05.2010 № 73.

Письмом от 01.03.2017 № 273 общество «Парк-Телеком» просит Управление УФСБ по Свердловской области на основании того, что общество «Парк-Телеком» не является эксплуатирующей организацией ТС ОРМ и у него отсутствует возможность определить функциональное соответствие или несоответствие ТС ОРМ требованиям приказов Минкомсвязи Российской Федерации от 16.04.2014 № 83, от 25.05.2010 № 73, средства находятся в помещении общества «Парк-Телеком» и отражаются в его бухгалтерском балансе как основное средство, предоставить программу и Протокол испытаний комплекса СОРМ СДЭС «Сормович», с целью определения пригодности имеющего в эксплуатации ТС ОРМ использования по назначению или вывода его из эксплуатации и дальнейшей утилизации. Так же этим же письмом общество «Парк-Телеком» сообщило о том, что оно ведет переговоры с обществом «МФИ Софт» по электронной почте по реализации требований

приказа Минкомсвязи Российской Федерации от 16.04.2014 № 83 на узле связи общества «Парк-Телеком».

Управление УФСБ по Свердловской области письмом от 03.04.2017 №120/9-2653-1 направило в адрес заинтересованного лица протокол испытаний ТС ОРМ. По согласованной программе совместно с сотрудниками УФСБ по Свердловской области общество «МФИ Софт» провело испытания, подписало протокол и исходящим письмом от 15.05.2017 № 291 направило его в Управление ФСБ по Свердловской области. Также в данном письме заинтересованное лицо уведомило Управление ФСБ по Свердловской области о том, что им заключен договор с обществом «МФИ Софт» № СО/05/15/244-АП на модернизацию существующего комплекса аппаратно-программных средств - АПК «Сормович» до АПК «Техническое средство ОРМ «Сормович» (версия ПО: 12) отвечающее требованиям приказа Минкомсвязи РФ от 16.04.2014 № 83.

Согласно представленной в материалы дела электронной переписке общества «Парк-Телеком» с обществом «МФИ Софт» работы по модернизации комплекса технических средств ОРМ СДЭС «Сормович» на узле ТМСИПД общества «Парк-Телеком» начато с 08.02.2017, что привело в дальнейшем к заключению договора от 05.05.2017 № СО/05/15/244-АП.

Как указывает заинтересованное лицо, в связи с тем, что изготовитель оборудования для решения вопросов связанных с производством АПК «Техническое средство ОРМ «Сормович» (версия ПО: 12) по договору запросил 150 календарных дней, то планируемой датой пуско-наладочных работ и проведения испытаний определены предварительно ноябрь-декабрь 2017 года.

Таким образом, общество «Парк-Телеком» исполнил все необходимые административные и юридические действия зависящие от него и требуемые для модернизации комплекса технических средств ОРМ СДЭС «Сормович» на узле ТМСИПД общества «Парк-Телеком» для приведения в соответствие с требованиям приказа Минкомсвязи Российской Федерации от 16.04.2014 № 83.

При таких обстоятельствах судом сделан вывод о том, что вина заинтересованного лица во вменяемом правонарушении административным органом не доказана, в связи с чем состав административного правонарушения материалами дела не подтвержден.

При таких обстоятельствах суд признал, что оснований для привлечения общества «Парк-Телеком» к административной ответственности, предусмотренной ч. 3 ст. 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не имеется, в связи с чем требования заявителя не подлежат удовлетворению.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 167-170, 206, 228, 229 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

РЕШИЛ:

1. В удовлетворении требований Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Уральскому Федеральному округу о привлечении общества с ограниченной ответственности «Парк-Телеком» к административной ответственности, предусмотренной ч. 3 ст. 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, отказать.

2. Решение по настоящему делу подлежит немедленному исполнению. Указанное решение вступает в законную силу по истечении пятнадцати дней со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба.

В случае подачи апелляционной жалобы решение арбитражного суда первой инстанции, если оно не отменено или не изменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражным судом апелляционной инстанции.

Решение может быть обжаловано в порядке апелляционного производства в Семнадцатый арбитражный апелляционный суд в срок, не превышающий пятнадцати дней со дня его принятия (изготовления его в полном объеме).

Апелляционная жалоба подается в арбитражный суд апелляционной инстанции через арбитражный суд, принявший решение. Апелляционная жалоба также может быть подана посредством заполнения формы, размещенной на официальном сайте арбитражного суда в сети «Интернет» <http://ekaterinburg.arbitr.ru>.

В случае обжалования решения в порядке апелляционного производства информацию о времени, месте и результатах рассмотрения дела можно получить на интернет-сайте Семнадцатого арбитражного апелляционного суда <http://17aas.arbitr.ru>.

3. Исполнительный лист на основании судебного акта арбитражного суда по делу о привлечении к административной ответственности не выдается, принудительное исполнение производится непосредственно на основании этого судебного акта.

Судья

С.Е. Калашник