Взаимодействие Операторов с силовыми ведомствами РФ

ОрдерКом, Москва, Руководитель
Галушко Дмитрий Михайлович
Руководитель www.ordercom.ru
кандидат юридических наук

1. С УФСБ по субъекту РФ – местонахождению сети связи

В п.2 ст. 64 ФЗ «О связи» и Перечнях лицензионных условий осуществления деятельности в области оказания услуг связи (1) (*всех, за исключением услуг связи для целей вещания и услуг местной телефонной связи с использованием средств коллективного доступа)*, есть пункт: «реализация требований к сетям **и средствам связи** для проведения оперативно-разыскных мероприятий» (далее – «***ОРМ***»). Неисполнение данного требования влечет наложение административного штрафа 30-40 тыс. руб. и возможное приостановление действия лицензий (2).

Для реализации вышеуказанных требований необходимо взаимодействие с уполномоченными органами, осуществляющими ОРД. От имени уполномоченных органов взаимодействие с Операторами возложено на УФСБ по субъекту РФ – местонахождению сети связи (далее – «Управление»)3. *Поэтому с УполОрг надо дружить*

Выделю следующие этапы взаимодействия (4):

1) Оператор не позднее ***60 дней*** с даты ***получения*** лицензии подает в Управление *заявление* (п.5 Правил).

2) Руководитель Управления определяет уполномоченное подразделение, осуществляющее взаимодействие с оператором связи (5). Уполномоченное подразделение принимает решение о наличии/отсутствии необходимости разработки Плана мероприятий по внедрению технических средств (далее – «***План***»). При отсутствии необходимости пишется письмо, в котором указывается, что Управление не возражает против предоставления Оператором услуг связи (6).

На практике 1 из условий письма счастья является присоединение СПД только к сети 1 Оператора, сдавшего ТС СОРМ в постоянную эксплуатацию. Дальнейшее: на усмотрение куратора.

3) При необходимости разработки Плана, уполномоченное подразделение в срок ***до 3 месяцев*** с даты подачи Оператором заявления совместно с оператором разрабатывает План (7). План составляется в 3-х экземплярах - по 1 экз. для: УФСБ, Территориального Управления Роскомнадзора (далее по тексту – «***УРСН***») и Оператора связи.

В Плане, помимо стандартных реквизитов (наименование, № лицензии, услуги) в соответствии с Типовыми требованиями к плану мероприятий по внедрению ТС для проведения ОРМ (далее – «Типовые требования»(8)), предусмотрены следующие этапы:

4) Разработка перечня лиц, привлекаемых к установке и обслуживанию технических средств для проведения ОРМ (далее– «**ТСОРМ**»).

В частности определяется поставщик ТСОРМ и лиц, имеющих допуск со сторон Оператора. *При этом в настоящее время на испытаниях в* Центре *по научно-техническому сопровождению внедрения СОРМ на сетях электросвязи России при ФГУП ЦНИИС находятся 3 ТСОРМ: «Омега», производства ООО «Специальные технологии»; «СОРМОВИЧ» производства ООО «Мера.ру» и РИАНЕТ одноименной компании.*

*На практике в Плане СОРМ прописывается обязанность Оператора связи «заключить контракт на поставку и монтаж ТСОРМ с выбранной по согласованию с УФСБ организацией-подрядчиком и предоставить УФСБ копию контракта***».** При этом *Решением Верховного суда Республики Коми* (9***)*** данное требование Плана признано не соответствующим Типовым требованиям**,** которые не предусматривают вышеуказанной обязанности оператора связи (10).

Следующий этап: выдача Оператору ТУ на подключение к пункту управления ОРМ (далее – «ПУ»), содержащих (11):

- местонахождение точки присоединения ПУ ОРМ;

- местонахождение точки подключения баз данных Оператора;

- требования к линиям (каналам) связи, соединяющим ТСОРМ с ПУ.

Следующий этап: **предоставление Оператором баз данных** (далее - БД) об: абонентах, оказанных услугах связи (в т.ч. о соединениях, трафике и платежах абонентов) При этом информация предоставляется Управлению путем осуществления круглосуточного удаленного доступа к БД и хранится в течение 3 лет.

Следующий этап, указанный в п./п. 3«г» Типовых требований: **предоставление ТСОРМ**

Существует практика, когда Управление ***временно*** *разрешает Оператору использовать оборудование, разработанное самим Оператором. Знаю прецеденты в МСК, Владимирской обл...*

Но чаще всего с Оператора требуют **приобретения** ТСОРМ, минимальная стоимость которых составляет около 500 т.руб. Также необходимо за свой счет организовать канал связи между сетью Оператора и точкой присоединения ПУ ОРМ, а также платить **поставщику** ТСОРМ за их техобслуживание около 30 т.руб. в год.

Следующий этап: **Организация линий и/каналов связи между ПУ ОРМ и узлом связи сети связи оператора связи** ;

И хотя согласно п. 2 Указа Президента РФ 01.09.1995 N 891 «ОРМ, связанные с **подключением** к станционной аппаратуре…Операторов связи в интересах органов ОРД, проводятся с использованием оперативно-технических средств органов ФСБ», в реальности это ложится на плечи Оператора.

Следующий этап: Опытная (**тестовая**) **эксплуатации ТСОРМ в сети Оператора, включая устранение замечаний, выявленных в её ходе** .

При этом ТСОРМ должны обеспечивать передачу на ПУ следующей информации:

- о выделенных реальных IP-адресах;

- передаваемой информации …в том виде и последовательности, в которых такая информация поступала (*Бен Ладан жив* □);

- о местоположении пользовательского оборудования (если есть тех. возможность).

Последний этап: проведение приемо-сдаточных испытаний **ТСОРМ**: осуществляется Оператором путем подписания представителями Управления и УРСН акта. *План требует принятия ТСОРМ в постоянную эксплуатацию в течение 2 лет с даты подписания.*

За что платим?

Основная составляющая «железа» ТСОРМ в СПД - материнская плата, (напр. KT965/ATXP, производитель Kontron, Германия), средняя цена 15 т.руб. Остальное железо тянет ещё тысяч на 35 руб., в сумме получается 50, а не 500... Есть ещё ПО (12),

Также следует отметить, что оплачивая техобслуживание, Оператор часто не получает его.

Пример*: Сибирский ФО***,** *Оператор менее 5 тыс. абонентов, реализовал план СОРМ, заплатив в рассрочку около 500 тыс. рублей, + платит ежегодно за ТО 30 тыс. рублей. Как расплатился за ТС, от «куратора» пришла рекомендация: обновить на новый, потому как Абонентов за 2 года стало больше и действующие ТСОРМ не справляются. Стоимость новых: около 1 млн., возможностей платить нет...*

За чей счет?

В соответствии с ч. 4 ст. 6 ФЗ «Об ОРД»: Оперативно-розыскные мероприятия, связанные с контролем …иных сообщений, прослушиванием телефонных переговоров с подключением к станционной аппаратуре … юридических лиц, предоставляющих услуги и средства связи, со снятием информации с технических каналов связи, проводятся **с использованием оперативно-технических сил и средств органов ФСБ**.

Согласно ст. 19 данного закона, а также ст. 20 Закона РФ «О безопасности» и ст. 22 ФЗ «О ФСБ» финансирование деятельности органов ОРД осуществляется из федерального бюджета.

Но до сих пор я знаю единственный прецедент покупки ТСОРМ за счет бюджета.

Сертифицирование ТСОРМ:

Согласно ст. 41 ФЗ «О связи» (далее по тексту – «**ФЗоС**»):

1. Для обеспечения целостности, устойчивости функционирования и безопасности единой сети электросвязи РФ является обязательным подтверждение соответствия установленным требованиям средств связи, используемых в ССОП (13);

2. Подтверждение соответствия требованиям, предусмотренным **Правилами** по вопросам **применения средств связи** (14), осуществляется посредством их обязательной сертификации или принятия декларации о соответствии.

3. Перечень подлежащих обязательной сертификации средств связи включает в себя:…оборудование средств связи, в том числе программное обеспечение, обеспечивающее выполнение установленных действий при проведении ОРМ (15).

В соответствии с п. 4 Правил «Сети и средства связи, используемые оператором связи, должны соответствовать требованиям, предъявляемым к ним для проведения ОРМ и устанавливаемым Минкомсвязи РФ по согласованию с ФСБ РФ»

ФСБ и Минкомсвязи пока только согласовывают Правила применения средств связи, обеспечивающих выполнение установленных действий при проведении ОРМ в СПД (далее – «***Правила применения***»). Поэтому в настоящее время для средств связи, используемых в СПД, невозможно подтвердить соответствие ТСОРМ. Соответственно установка не сертифицированных ТСОРМ в СПД нарушает ст. 41 ФЗ «О связи» и п. 4 Правил. Если выявлено нарушение установленных ФЗ обязательных требований в области связи, Роскомнадзор обязан выдать предписание об устранении этого нарушения в соответствии с п. 4. ст. 27 ФЗоС. В случае невыполнения лицензиатом в установленный срок предписания, Роскомнадзор в соответствии с п/п 3 п. 2 ст. 37 ФЗоС вправе приостановить действие лицензии. Реализацию законных требований может проверить и прокуратура путем внеплановой проверки.

Кроме того, согласно ст. 13.6. КоАП РФ «Использование на сетях связи несертифицированных средств связи влечет штраф в размере 30-40 тыс. рублей с возможной конфискацией средств связи. Значит, во избежание вышеуказанных последствий Оператор не имеет право использовать несертифицированные ТСОРМ в СПД.

Вместе с тем, в соответствии с п. 6 Правил: «в случае применения оператором средств связи, для которых не установлены требования, указанные в пункте 4 Правил, на основании обращения Управления оператор предоставляет технологические помещения, соответствующие требованиям, установленным Минкомсвязи с ФСБ.

Требования к технологическому помещению установлены Приложением к Требованиям, утвержденным Мининформсвязи РФ (16), и предусматривают, в частности:

1. Соответствие помещения ***требованиям, предъявляемым к эксплуатации технических средств ОРМ*** уполномоченного органа, которые размещаются в этом помещении.

2. В технологическом помещении размещается кроссовое оборудование для подключения технических средств ОРМ уполномоченного органа к средствам связи оператора связи… Количество соединительных линий и требования к ним определяются уполномоченным органом в соответствии с техническими параметрами **технических средств ОРМ** уполномоченного органа.

3. Размещение иных средств связи в помещении допускается только по разрешению Управления.

4. Оборудование помещения средствами, исключающими несанкционированный доступ.

Следовательно, в настоящее время для Оператора СПД единственным законным способом реализации лицензионного условия является предоставление технологического помещения. И такая практика существует (17).

1.2. Получение уполномоченными органами информации о соединениях между абонентами и ответственность за непредставление

Согласно п.1 ст. 64 ФЗоС: «Операторы связи обязаны: предоставлять уполномоченным государственным органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность или обеспечение безопасности Российской Федерации, информацию о пользователях услугами связи и об оказанных им услугах связи, а также иную информацию, необходимую для выполнения возложенных на эти органы задач, **в случаях, установленных федеральными законами**».

Данная информация предоставляется, если она имеет значение для уголовного дела **и только по решению суда**.

Согласно УПК РФ следователь подает в суд ходатайство, в котором указывает:

► уголовное дело, ► основания для проведения следственного действия;

► период получения информации (до 6 месяцев(18)) ► наименование организации.

С ФСПП

Если суд принимает решение о получении информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами его копия (19) направляется следователем Оператору связи, который обязан предоставить информацию, зафиксированную на любом материальном носителе (20) не реже 1 раза в неделю. Информация предоставляется в опечатанном виде с сопроводительным письмом, в котором указываются период, за который она предоставлена, и номера абонентов и (или) абонентских устройств.

ФЗ от 27.07.2010 N 213-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О судебных приставах» и статью 64 Федерального закона «Об исполнительном производстве» по вопросам предоставления судебным приставам персональных данных», судебному приставу-исполнителю предоставлено право при совершении исполнительных действий требовать необходимую информацию, в том числе **персональные данные**, объяснения и справки (абз. 2 п. 2 ст. 12 Закона N 118-ФЗ). Информация, предоставляется по его требованию в виде справок, документов и их копий безвозмездно и в установленный им срок.

В процессе исполнения требований исполнительных документов судебный пристав вправе запрашивать необходимые сведения, в том числе ПДн, у физических и юридических лиц, получать от них объяснения, информацию, справки.

В соответствии с ФЗ «персональные данные - это любая информация, относящаяся к определенному или определяемому на основании такой информации физическому лицу (субъекту персональных данных), в том числе его фамилия, имя, отчество, год, месяц, дата и место рождения, адрес, семейное, социальное, имущественное положение, образование, профессия, доходы и иная информация (21). Открытость списка (в той части, которая может относиться к персональным данным) дает судебным приставам свободу в истребовании интересующей информации о должнике. Сведения об оплаченных услугах вполне могут подпасть под категорию персональных данных, что дает приставам право запрашивать эти данные.

Согласно п. 1 ст. 12 Закона N 118-ФЗ «О судебных приставах», они получают и обрабатывают персональные данные при условии, что эти сведения нужны для своевременного, полного и правильного исполнения исполнительных документов в необходимом объеме. Кроме того, пристав имеет право заниматься обработкой полученных данных с учетом требований, установленных Законом о ЗПДн. Это ставит пристава в определенные рамки, разрешая только истребование информации, необходимой для исполнения судебного решения. Следовательно, из вышеуказанных изменений видно, что оператор обязан предоставить приставам ПДн абонентов.

Далее приставы поступают следующим образом (22):

1. В целях обеспечения сохранности имущества выносят постановление о наложении ареста на имущество должника, запрете распоряжаться имуществом и блокировании денежных средств на лицевом счету должника, находящемся у оператора, в пределах суммы задолженности по исполнительному документу. Постановление не позднее следующего рабочего дня направляется операторам связи на территории региона.

2. При поступлении достоверной информации о наличии у должника денежных средств, внесенных им в качестве авансового платежа на лицевой счет, находящийся у оператора, - обращаются в суд с заявлением об обращении взыскания на имущество должника, находящееся у третьих лиц, в порядке, установленном ч. 1 ст. 77 Закона.

3. После получения вступившего в законную силу судебного акта об обращении взыскания на имущество должника, находящееся у третьих лиц, - выносят постановление о списании денежных средств должника с лицевого счета, находящегося у оператора, в пределах суммы задолженности по исполнительному производству.

1.3. С прокуратурой

П. 6. ст. 10 ФЗ от 27.07.2006 N 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (далее по тексту – «***трехглавый закон***») запрещает **распространение** информации, которая направлена на пропаганду войны, разжигание национальной, расовой или религиозной ненависти и вражды, а также иной информации, за распространение которой предусмотрена ответственность.

Ст. 13 ФЗ от 25.07.2002 N 114-ФЗ «О противодействии экстремистской деятельности» запрещает «**распространение** экстремистских материалов». При этом информационные материалы признаются экстремистскими федеральным судом, а их список публикуется на сайте Минюста РФ.

П. 9) ст. 2 трехглавого закона под распространением информации понимает: «действия направленные на **получение** или **передачу** информации неопределенному кругу лиц».

Подпунктом «б» пункта 4 раздела XVI перечня лицензионных условий осуществления деятельности в области оказания телематических услуг связи (23) под услугами понимается предоставление **доступа** к сети Интернет. Предоставляя доступ, Оператор в терминах Правил оказания телематических услуг связи «**обеспечивает** Абоненту **возможность** принимать и передавать информацию» (см. п. 2 Правила ТУС).

То есть Оператор предоставляет возможность, а Абонент самостоятельно получает и/или передает (размещает) информацию в сети Интернет.

Следовательно, передача информации осуществляется между абонентами, а Оператор открывает доступ к информации, как кран открывает доступ воде. И как Владелец крана не отвечает за качество воды (ржавая, хлорированная, много железа). Оператор не несет ответственности за содержимое информации, но обязан доставить информацию в неизменном виде (см. п. 22 Правил ТУС).

Также следует отметить, что оператор предоставляет абонентам доступ не к конкретному ресурсу, но ко всем ресурсам сети Интернет, а Абонент уже сам делает выбор, что ему нужно (Какую воду включить: горячую, холодную, или поставить фильтр для очистки воды). Иными словами Оператор связи не отвечает за

наполнение ресурсов сети Интернет, а лишь «перенаправляет» запросы от одного абонентского оборудования, подключенному к сети Интернет к другому абонентскому оборудованию, подключенному к сети Интернет. Таким образом, Оператор не распространяет информацию.

1.4. Ответственность за незаконное использование авторских и смежных прав

Проблемы доказывания: Постановление Пленума ВС РФ (24): Доказательства по делам, связанным с распространением сведений через телекоммуникационные сети, могут быть обеспечены нотариусом до возбуждения гражданского дела в суде (например, посредством удостоверения содержания сайта в сети Интернет на определенный момент времени) или судом. В случаях, не терпящих отлагательства, при подготовке дела к судебному разбирательству, а также при разбирательстве дела суд вправе произвести осмотр доказательств на месте (в частности, просмотреть информацию, размещенную на определенном ресурсе телекоммуникационной сети, в режиме реального времени). Осмотр и исследование доказательств производятся в законодательно установленном порядке: с извещением участвующих в деле лиц, с фиксированием результатов осмотра в протоколе, с вызовом в необходимых случаях свидетелей, специалистов и т. д.

Несет ли хостер /владелец сайта **ответственность за размещение третьим лицом чужого «контента» (**в виде компенсации на незаконное использование авт. права**)?**

НЕТ: 1) Постановление ВАС ООО «Контент и право» к ООО «МетКом», ЗАО «МАСТЕРХОСТ», ИП Чумаку С.Б. о взыскании компенсации в размере 200 тыс. руб. за размещение mp3 файлов «Крылатые качели», «Кабы не было зимы», «Прекрасное далеко», «Александра».

2) Постановление ФАС СЗО от 25.10.2010 № А56-44999/2008 ФГУП ВГТРК взыскивало от соцсети «В Контакте» 3 млн. за размещение фильма «Охота на пиранью» (**отказано в передаче дела в Президиум ВАС РФ для пересмотра в порядке надзора**)

11.03.2011 Определение надзорной инстанции об отказе в передаче дела в Президиум ВАС РФ для пересмотра с/а в порядке надзора

ДА: 1) Постановление ФАС МО от 11.05.2010 по делу **А40-89751/08** по иску ООО «Первое музыкальное издательство» против ООО «Рамблер Интернет Холдинг» за размещение Пользователем Рамблер **видеоклипа гр. Ляпис Трубецкой** (**да,** 50 из 100 т.р)

2) Решение АСМО А40-16007/10 ТК СПОРТ против championat.ru (**да, 3 из 5 млн.**): в

Однако по обоим решениям нет позиции ВАС (не обжаловалось)!

В проект новой редакции VII раздела Гражданского кодекса (разработаны по поручению Президента и опубликованы на сайте ВАС РФ) внесена Специальная статья (1253 прим) об ответственности интернет-провайдеров, по которой провайдер освобождается от ответственности за нарушение прав на «контента» при 2 условиях: что он:

1) не знал или не должен был знать» о неправомерности размещения «контента»,

2) при получении письменного заявления правообладателей «своевременно принял меры» по устранению последствий нарушения.

Т.о. практика требует обязательного досудебного уведомления Оператора. И если после этого Оператор убрал незаконный «контент», ответственности не будет.

Примечания

- 1 Утверждены постановлением Правительства России от 18.02.2005 № 87
- 2 П/п 1 п. 2 ст. 37 ФЗоС: Лицензирующий орган вправе приостановить действие лицензии в случае: 1) выявления нарушений, которые **могут повлечь** за собой причинение ущерба … обеспечению нужд … безопасности государства
- 3 См. п. 2 Правил, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.08.05 г. N 538
- 4 На основании Правил взаимодействия операторов связи с уполномоченными государственными органами, осуществляющими оперативно-разыскную деятельность (далее по тексту– «***Правила***»).
- 5 См. п.5 Правил
- 6 См. например решение по делу А40-33292/10
- 7 См. п.7 Правил
- 8 Утверждены 15.01.2008 совместным приказом ФСБ №8 и Мининформсвязи № 5
- 9 См. http://actoscope.com/szfo/komi/vs-komi/gr/3/obyazanie-ustanovit-oborudovan13112010-2417567/
- 10 В отличие от утратившего силу 14.03.08 приказа Минсвязи России от 25.07.2000 г. N 130.
- 11 См. п. 11 Требований к сетям электросвязи для проведения оперативно-разыскных мероприятий, утвержденных Приказом Мининформсвязи РФ от 16.01.2008 N 6
- 12 По моим данным используется бесплатная юникс система, на которой крутится БД (бесплатная Oracle).
- 13 Сети связи общего пользования
- 14 Утвержденными приказами Минкомсвязи по согласования с ФСБ
- 15 Утвержден Постановлением правительства РФ от 25 июня 2009 г. N 532 и включающий: Системы коммутации, включая ПО; Оборудование цифровых транспортных систем, Технические и программные средства информационных систем, содержащих БД абонентов оператора и предоставленных им услугах.
- 16 Приказом от 16.01.2008 N 6
- 17 См., например, решение по делу № А40-80289/09
- 18 В соответствии со ст. 186.1 п.7 УПК РФ. При этом производство следственного действия прекращается с окончанием предварительного расследования
- 19 Согласно ст. 186.1 п.3 УПК РФ
- 20 Согласно ст. 186.1 п.4 УПК РФ
- 21 Федеральный закон от 27.07.2006 N 152-ФЗ
- 22 Письмо ФССП РФ от 17.12.2009 N 12/02-20758-АП
- 23 Утвержден Постановлением Правительства Российской Федерации от 18 февраля 2005 г. N 87
- 24 от 15.06.2010 Г. № 16 «о практике применения судами ФЗ О СМИ».

Обновленный текст статьи с законодательством и практикой находится здесь