

**МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**  
**БЕЛГОРОДСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ**  
**НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ**  
**ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ**  
**КАФЕДРА СУДЕБНОЙ ЭКСПЕРТИЗЫ И КРИМИНАЛИСТИКИ**

**ПРОБЛЕМЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОГО**  
**РЕГУЛИРОВАНИЯ ИНТЕРНЕТ-РЕСУРСОВ**  
**И ПРАВОВОГО РАЗРЕШЕНИЯ КОНФЛИКТОВ**  
**С УЧАСТИЕМ СУБЪЕКТОВ ИНТЕРНЕТ-СООБЩЕСТВА**

**Материалы международной научно-практической конференции,  
посвященной 20-летию Юридического института НИУ «БелГУ»  
в рамках проекта «Российско-украинские криминалистические  
чтения на Слобожанщине», г. Белгород, 19 апреля 2013 г.**



**Белгород 2013**

УДК 343.98:340.6  
ББК 67.52+67.711-91  
П 78

Печатается по решению  
редакционно-издательского совета  
НИУ «БелГУ»

Организационный комитет конференции:

**председатель** – и.о. ректора НИУ «БелГУ», доктор политических наук,  
профессор *О.Н. Полухин*

**заместитель председателя** – директор Юридического института  
НИУ «БелГУ», доктор юридических наук, профессор *Е.Е. Тонков*

**заместитель председателя, ответственный редактор** – заведующий  
кафедрой судебной экспертизы и криминалистики,  
доктор юридических наук, профессор *И.М. Комаров*

П 78

**Проблемы законодательного регулирования Интернет-ресурсов и правового разрешения конфликтов с участием субъектов Интернет-сообщества** : материалы междунар. науч.-практ. конф. в рамках проекта «Российско-украинские криминалистические чтения на Слобожанщине», г. Белгород, 19 апр. 2013 г. : / отв. ред. И.М. Комаров. – Белгород : ИД «Белгород» НИУ «БелГУ», 2013. – 276 с.

ISBN 978-5-9571-0683-8

В сборнике представлены материалы конференции «Проблемы законодательного регулирования Интернет-ресурсов и правового разрешения конфликтов с участием субъектов Интернет-сообщества», посвященной 20-летию Юридического института НИУ «БелГУ», которая состоялась 19 апреля 2013 года в Белгородском государственном национальном исследовательском университете.

Для студентов, аспирантов, преподавателей вузов, научных работников и практикующих юристов, а также читателей, проявляющих интерес к криминалистике и судебной экспертизе.

УДК 343.98:340.6  
ББК 67.52+67.711-91

ISBN 978-5-9571-0683-8

© Белгородский государственный  
национальный исследовательский университет, 2013

## ПРОБЛЕМЫ АНТИМОНОПОЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ НА РЫНКЕ ИНФОРМАЦИОННО-КОММУНИКАЦИОННЫХ ТЕХНОЛОГИЙ И УСЛУГ ПО ПРЕДОСТАВЛЕНИЮ ДОСТУПА К СЕТИ ИНТЕРНЕТ

**Аннотация.** В статье был проведен анализ функций и задач ФАС России который позволил выявить основные цели службы направленные на защиту конкуренции в сфере информационно коммуникационных-технологий и телекоммуникаций, явившиеся неотъемлемой частью эффективной реализации конституционного права на информацию.

**Ключевые слова:** информационно коммуникационные-технологий, интернет, антимонопольное регулирование, оператор связи, интернет-провайдер.

**Abstract.** In article the analysis of functions and tasks of FAS Russia which allowed to reveal those main objectives of service directed on protection of the competition in the sphere was carried out is information the communication – technologies and the telecommunications, been compound part effective realization of a constitutional law on information.

**Key words:** it is information communication – technologies, internet, antimonopoly regulation, communications operator, the Internet-provider.

Право на получение информации получило свое закрепление в Конституции Российской Федерации, из буквального толкования части 4 статьи 29 следует, что каждый имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом. Ограничения данного правам существуют только для информации конфиденциальной; для сведений, составляющих государственную тайну, перечень которых определяется федеральным законом<sup>1</sup>.

Новая эра свободного доступа и получения информации в России была обусловлена распространением информационных технологий и взлетом интереса к глобальной сети интернет, с дальнейшим проникновением ее в различные сферы деятельности общества и государства. Появление глобальной сети способствовало заполнению информационного вакуума в обществе, а сам интернет стал наиболее полным воплощением конституционной свободы на получение информации.

В начале 2000-х годов в России данным сегментом рынка был дан импульс развития и совершенствования для правового регулирования отношений в области информационных технологий и телекоммуникаций. Приняты базовые законодательные акты, такие как Федеральный закон Российской Федерации от 27.06.2006 N 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», Федеральный закон Российской Федерации от 07.07.2003 N 126-ФЗ «О связи», Закон Российской Федерации Российской Федерации от 21.07.1993 N 5485-1 «О государственной тайне», Федеральный закон Российской Федерации от 27.06.2006 N 152-ФЗ «О персональных данных», Федеральный закон Российской Федерации от 10.11.2002 N 1-ФЗ «Об электронно-

<sup>1</sup> Бархатова Е.Ю. Комментарий к Конституции Российской Федерации (постатейный). М.: Проспект, 2010. – 256 с.

цифровой подписи», а также четвертая часть Гражданского кодекса Российской Федерации (N 230-ФЗ от 18.12.2006).

Вместе с тем процесс совершенствования государственного регулирования отношений в области информационных технологий не завершен и находится лишь в начальной стадии.

На сегодняшний день одной из главных задач государства остается обеспечение равного доступа к информации и устранение цифрового неравенства. В силу этого доработки требуют многие подзаконные акты, регулирующие отношения в сфере телекоммуникаций, IT-технологий и доступа к сети Интернет. Это все в определенной мере осложняет упорядочение гражданско-правовых отношений в связи с использованием информационных технологий и телекоммуникаций, препятствует рассмотрению споров о нарушении антимонопольного законодательства, осложняет защиту объектов авторских прав.

Развитие конкуренции на рынках информационных технологий и равного доступа к рынкам данного сегмента предусматривает весомое участие государства в части реализации соответствующих законодательных инициатив, определения процедур, связанных с регламентированием и стандартизацией, создания выгодных условий деятельности для предпринимателей в сфере предоставления доступа к услугам сети интернет.

Для достижения вышеуказанной цели, а также решения иных задач связанных с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции существует Федеральная антимонопольная служба Российской Федерации (далее – ФАС России).

Концепция деятельности службы в сфере регулирования услуг телекоммуникаций и услуг по предоставлению доступа к сети Интернет в настоящее время заключается в двух аспектах – с одной стороны, это применение мер антимонопольного контроля и регулирования за рынком данных услуг, а с другой – осуществление мер по содействию развитию рынков и обеспечения недискриминационного доступа к сети интернет.

Все, что касается антимонопольного контроля и регулирования, определено нормами Федерального закона Российской Федерации от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон «О защите конкуренции»). Указанный закон распространяется на отношения, связанные с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности, в которых участвуют российские и иностранные юридические лица, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления. В соответствии со статьей 22 и 23 Федерального закона Российской Федерации «О защите конкуренции» определены функции и полномочия, возложенные на антимонопольный орган для достижения целей настоящего Закона.

При попытке проанализировать практику пресечения нарушений антимонопольного законодательства на данном рынке, становится понятно, что в сфере информационно-коммуникационных технологий, а также на рынке услуг по предоставлению доступа к сети Интернет не все благополучно. Территориаль-

ные органы ФАС России зачастую сталкиваются с нарушениями, которые касаются как операторов связи, в частности операторов, действующих в сфере предоставления доступа к сети Интернет, так и тех организаций, которые владеют объектами инфраструктуры.

Зачастую граждане не могут воспользоваться услугами интернет – провайдера, которого они хотели бы получить. Из-за различных препятствия со стороны застройщиков домов и управляющих компаний (далее – УК). Препятствия со стороны УК для интернет-провайдеров выражены в создании дискриминационных условий при доступе последних к общедомовой инфраструктуре многоквартирных жилых домов, а также пользование ей.

Нарушение же антимонопольного законодательства в сфере коммуникационных технологий, а также на рынке предоставления доступа к сети интернет со стороны операторов занимающих доминирующее положение на рынке по предоставлению данных видов услуг выражены в злоупотреблениях касающихся навязывания невыгодных условий договора, либо услуг, в которых не нуждается абонент. Реже в практике применения мер антимонопольного реагирования встречаются нарушения связанные с экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар. Примером неправомерных действий нарушающих антимонопольное законодательство в данной сфере является дело № 197-10-АЗ, в соответствии с которым ОАО «ЦентрТелеком» в нарушение требований статьи 426 ГК РФ, пункта 38 Правил оказания телематических услуг связи установило экономически и технологически необоснованную различную абонентскую плату в рамках тарифного плана в зависимости от места жительства абонента, в связи с чем и было признано Белгородским УФАС России нарушившим часть 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции»<sup>1</sup>.

Стоит остановить свое внимание еще на нескольких нарушениях посягающем на порядок обращения товара на рынке информационно коммуникационных технологий и услуг по предоставлению доступа к сети Интернет.

Первое связано с проблемой появления в России принципа « сетевого нейтралитета ». Обобщенно под сетевым нейтралитетом подразумевают обеспечение получения пользователями доступа к любым услугам, которые могут быть предоставлены с помощью сети Интернет, без дифференциации по видам, объемам и происхождению трафика, без дискриминации.<sup>2</sup>

В Российской Федерации основополагающие принципы сетевого нейтралитета (прозрачность оказания услуг, информирования пользователей и оказания публичных услуг всем пользователям на равных условиях) получили должное законодательное закрепление. Вместе с тем, нормативными правовыми актами в отрасли связь закреплённые принципы, противоречат основам сетевого

<sup>1</sup> Постановление ФАС Центрального округа от 30.05.2011 по делу N А08-4142/2010-27//СПС Консультант Плюс.

<sup>2</sup> В ФАС России состоялось заседание Экспертного совета по вопросам связи // URL: [http://www.fas.gov.ru/fas-news/fas-news\\_31856.html](http://www.fas.gov.ru/fas-news/fas-news_31856.html).

нейтралитета: при определении порядка пропуска трафика, при установлении различных подходов к регулированию услуг связи по передаче данных в зависимости типа передаваемых данных (голосовой и иной информации). В связи с этим, для реализации принципов сетевого нейтралитета необходимо обеспечить технологическую нейтральность отраслевого регулирования.

При этом практика ФАС России по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства показывает, что зачастую управление трафиком операторами связи осуществляется не в технологических целях, не для обеспечения безопасности или единства сетей связи, а в целях получения необоснованных конкурентных преимуществ. Это дела касающиеся взаимодействия операторов сотовой и фиксированной связи, дела, связанные с ограничением конкуренции на рынке услуг доступа в Интернет.

Возможность по-разному тарифицировать или ограничивать потребление интернет-трафика имеет преимущественное значение, в первую очередь, для операторов беспроводной связи: ресурс беспроводных сетей для передачи данных ограничен, и его способна целиком израсходовать относительно небольшая часть абонентов, увлекающаяся просмотром потокового видео или загрузкой файлов больших объёмов. Для фиксированных операторов, абоненты которых являются пользователями безлимитных тарифных планов, выгодно, чтобы абоненты меньше «качали», для мобильных операторов нежелательными являются такие сервисы, как «Skype», которые угрожают основному бизнесу – передаче голоса, так как попросту подменяют его.

Федеральной комиссией по коммуникациям США (FCC) в декабре 2010 г. в целях развития онлайн-сервисов были утверждены правила «сетевого нейтралитета», которые запрещали интернет-провайдерам блокировать или ухудшать связь при доступе к определенным интернет-ресурсам. Например, при доступе к Torrent – трекерам, размещенным в Интернете файлообменными системами, с которых абоненты загружают большие объемы информации. Однако в апреле 2011 г федеральный суд США вынес постановление о невозможности обязать операторов связи, предоставляющих доступ к Интернету, держать свои сети открытыми для всех видов контента, и предоставил операторам связи возможность самостоятельно снижать скорость передачи трафика при доступе к популярным файлообменными системами.

Не однозначна и практика в России, так определением ВАС РФ отказано в передаче дела Президиум ВАС РФ для пересмотре в порядке надзора судебных актов по делу о нарушении антимонопольного законодательства, с формулировкой что ограничение пропуска трафика, не предусмотренного договором, осуществлено обществом в допустимых пределах осуществления гражданских прав и не является злоупотреблением доминирующим положением<sup>1</sup>.

ФАС России в настоящее время вплотную занимается данными вопросом правомерности ситуации «сетевого нейтралитета», пытаясь выработать основ-

<sup>1</sup> Определение ВАС РФ от 19.11.2012 N 14517/12 по делу N А09-3830/2011./СПС Консультант Плюс;

ные критерии квалификации и готовности разных участников данного сегмента рынка.

Второе связано с взаимоотношениями между хозяйствующими субъектами данного сегмента рынка. Оператор связи владеет объектом кабельной канализации, а другие операторы услуг связи, которые хотят оказывать услуги пользователям, те же интернет-провайдеры, иные компании не могут попасть в эту кабельную канализацию, в связи с неправомерным отказом владельца объектов инфраструктуры, вывод данные действия могут быть расценены как отказ от заключения договора или создание препятствий доступу на товарный рынок, что будет нарушать формальные требования Закона «О защите Конкуренции».

Основным же нарушениям со стороны хозяйствующих субъектов, которое посягает на основы свободы и добросовестности конкуренции является соглашения или согласование действия между хозяйствующих субъектов, не допустимые в соответствии с антимонопольным законодательством.

Из системного толкования статьи 11 Закона Федерального закона Российской Федерации «О защите конкуренции» следует что, согласованные действия являются особой моделью группового поведения хозяйствующих субъектов, замещающей конкурентные отношения между ними сознательной кооперацией, наносящей ущерб интересам потребителей и ограничивающей конкуренцию<sup>1</sup>.

К сожалению, нарушают антимонопольное законодательство и органы власти. Специфика нарушений с их стороны за частую связана с установлением административных барьеров для входа на рынок и создание препятствия для деятельности на нем, уже действующим хозяйствующим субъектам. Зачастую нарушения связаны ущемлением права и законные интересы участников рынка при выделении частот, лицензий и разрешений. Но основным же нарушением выражаются в различных ограничениях доступа к проводившимся торгам, а также при издании нормативно-правовых актов, регламентирующих требования к формату представляемых данных.

При этом во всех вышеописанных случаях антимонопольный орган компетентен пресекать и осуществлять действия по обеспечению конкуренции, защищая своими действиями не только законные права и интересы Интернет-провайдера (или другого оператора связи), а также и интересы пользователей услуг.

В целях содействие развитию конкуренции в области телекоммуникаций и доступа к сети Интернет, а также рассмотрения вопросов, связанных с соблюдением хозяйствующими субъектами, федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов на территории Российской Федерации в области информационных технологий, при ФАС России создан экспертные совет для введения конструктивного диалога бизнеса и власти.

<sup>1</sup> Постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 22.02.2012 N 18АП-161/2012 по делу N А07-13938/2011, // СПС Консультант Плюс.

Разработка правил недискриминационного доступа к услугам общедоступной связи и объектам инфраструктуры широкополосного доступа к сети Интернет, проблемы сетевого нейтралитета, вопросы технологической нейтральности, доступа на рынок новых сервисных услуг. Также вопросы административной реформы в области телекоммуникаций являются неотъемлемой частью экспертных советов созданных при ФАС России.

На сегодняшний день антимонопольный контроль за данным сегментом рынка со стороны ФАС России является не только эффективной реализацией конституционного права на информацию, но и эффективным механизмом реализацией государственных гарантий единства экономического пространства, свободы перемещение товаров, поддержки конкуренции и свободы экономической деятельности в сфере информационно коммуникационных-технологий и услуг по предоставлению доступа к сети Интернет.