

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Дело № А40-132989/18-79-1539

19 сентября 2018 г.

Резолютивная часть решения объявлена 18 сентября 2018 года

Полный текст решения изготовлен 19 сентября 2018 года

Арбитражный суд г. Москвы в составе судьи Дранко Л.А.

при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Бесполденовой М.И.,

рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению «Private Networks, LP»

к Роскомнадзору

о признании незаконными решения и действия по включению принадлежащих заявителю доменных имен и сетевых адресов Интернет-сервиса «TGVPN» в Единый реестр, а именно tgvpn.com (107.191.62.67 | 185.229.227.146); lixkc.tgproxy.me (185.17.184.19 | 185.17.184.20 | 185.17.184.21 | 185.17.184.22 94.237.24.206 | 94.237.26.35 | 94.237.26.57 | 94.237.30.134 | 94.237.30.206 94.237.30.224 94.237.82.122 | 94.237.82.206 | 94.237.82.225); Mgproxy.me (199.247.29.199); 80dc65.tgvpnproxy.me (185.17.184.23 | 94.237.25.99 | 94.237.26.116 94.237.26.68 | 94.237.30.139 | 94.237.30.208 | 94.237.30.225 | 94.237.82.128 j 94.237.82.215 94.237.82.227 95.211.95.225); sfo.green-elephant.org (209.58.140.95); sg.green-elephant.org (209.58.164.225 , 45.32.107.25); ny.green-elephant.org (45.63.12.15 \ 52.144.47.45); fra.green-elephant.org (176.9.149.104 j 45.76.86.181); hk.green-elephant.org (45.126.124.7); fin.green-elephant.org (94.237.37.96 | 94.237.8.156); ams.green-elephant.org (109.236.94.12 | 37.48.106.197), об обязанности

при участии в судебном заседании: от заявителя: Дарбинян С.С. (удостоверение, доверенность от 04.03.2018 г. № б/н), от заинтересованного лица: Семелянская М.Ю. (удостоверение, доверенность от 14.09.2018 г. № 231-Д), Куликов А.А. (удостоверение, доверенность от 29.12.2016 г. № 297-Д)

УСТАНОВИЛ:

«Private Networks, LP»(далее заявитель) обратился в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением о признании незаконными решения и действия Роскомнадзора по включению принадлежащих Заявителю доменных имен и сетевых адресов интернет-сервиса «TGVPN» в Единый реестр, а именно: tgvpn.com (107.191.62.67 | 185.229.227.146); lixkc.tgproxy.me (185.17.184.19 | 185.17.184.20 | 185.17.184.21 | 185.17.184.22 j 94.237.24.206 | 94.237.26.35 | 94.237.26.57 | 94.237.30.134 | 94.237.30.206 | 94.237.30.224 | 94.237.82.122 | 94.237.82.206 | 94.237.82.225); Mgproxy.me (199.247.29.199); 80dc65.tgvpnproxy.me (185.17.184.23 | 94.237.25.99 | 94.237.26.116 | 94.237.26.68 \ 94.237.30.139 | 94.237.30.208 | 94.237.30.225 | 94.237.82.128 | 94.237.82.215 94.237.82.227 | 95.211.95.225); sfo.green-elephant.org (209.58.140.95); sg.green-elephant.org (209.58.164.225 | 45.32.107.25); ny.green-elephant.org (45.63.12.15 | 52.144.47.45); fra.green-elephant.org (176.9.149.104 | 45.76.86.181); hk.green-elephant.org (45.126.124.7); fin.green-elephant.org (94.237.37.96 | 94.237.8.156); ams.green-elephant.org (109.236.94.12 | 37.48.106.197); об обязанности Роскомнадзор исключить» указанные сетевые адреса и/или доменные имена интернет-сервиса «TGVPN», принадлежащие

Заявителю, из Единого реестра и незамедлительно направить операторам связи информацию о необходимости восстановления доступа к ним.

В обоснование заявленных требований общество ссылается на то, что оспариваемые решения и действия не соответствуют требованиям действующего законодательства и нарушают права и законные интересы Заявителя в сфере предпринимательской деятельности.

Ответчик против требований заявителя возражал, представил письменный отзыв, дополнения к отзыву, в которых указал, что оспариваемое решение вынесено в рамках его полномочий и соответствует требованиям действующего законодательства.

Судом проверено и установлено, что срок, предусмотренный ч. 4 ст. 198 АПК РФ, заявителем соблюден.

Выслушав представителей лиц, участвующих в деле, изучив материалы дела, оценив представленные доказательства в совокупности, суд установил, что заявленное требование не подлежит удовлетворению, при этом исходит из следующего.

Как следует из материалов дела, «Private Networks» LP (далее - Заявитель) является владельцем интернет-сервиса «TCVPN», размещенного на доменных именах и сетевых адресах следующего наименования:

- tgvpn.com (107.191.62.67 | 185.229.227.146);
- lixkc.tgproxy.me (185.17.184.19 | 185.17.184.20 | 185.17.184.21 | 185.17.184.22 | 94.237.24.206 | 94.237.26.35 | 94.237.26.57 | 94.237.30.134 | 94.237.30.206 | 94.237.30.224 | 94.237.82.122 | 94.237.82.206 | 94.237.82.225);
- tgproxy.me (199.247.29.199);
- 80dc65.tgvnproxy.me (185.17.184.23 | 94.237.25.99 | 94.237.26.116 | 94.237.26.68 | 94.237.30.139 | 94.237.30.208 | 94.237.30.225 | 94.237.82.128 | 94.237.82.215 | 94.237.82.227 | 95.211.95.225);
- sfo.green-elephant.org (209.58.140.95);
- sg.green-elephant.org (209.58.164.225 | 45.32.107.25);
- ny.green-elephant.org (45.63.12.15 | 52.144.47.45);
- fra.green-elephant.org (176.9.149.104 | 45.76.86.181); hk.green-elephant.org (45.126.124.7);
- fin.green-elephant.org (94.237.37.96 | 94.237.8.156);
- ams.green-elephant.org (109.236.94.12 | 37.48.106.197) (далее - Ресурсы).

Информация о владельце интернет-сервиса «TGVPN» размещена на официальном сайте tgvpn.com., принадлежность ресурсов Заявителю также подтверждается квитанцией об оплате регистрации доменного имени, выданной регистратором доменного имени «Namecheap, Inc». размещение ресурсов на вышеуказанных сетевых адресах подтверждается общедоступной информацией WI IONS-сервиса.

Заявитель получил от провайдеров хостинга уведомления о внесении используемых Заявителем доменных имён и сетевых адресов в Единый реестр. В уведомлениях указано, что ресурсы внесены в Единый реестр в связи с тем, что размещенная на них информация содержит сведения, распространения которых в Российской Федерации запрещено, на основании решения Генеральной Прокуратуры РФ 27-31 -2018/Ид2971-18 от 16.04.2018.

Не согласившись с оспариваемыми действиями, Заявитель обратился в арбитражный суд г. Москвы с настоящим заявлением.

Частью 2 статьи 15.4 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (далее - Федеральный закон № 149-ФЗ) предусмотрено ограничение доступа к информационным системам и (или) программам для электронных вычислительных машин, которые предназначены и (или) используются для приема, передачи, доставки и (или) обработки электронных сообщений пользователей сети «Интернет», функционирование которых организатором распространения информации в сети «Интернет» в случае установления факта неисполнения им обязанностей на основании

вступившего в законную силу решения суда.

Порядок такого ограничения установлен пунктом 8 Правил взаимодействия Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций с организатором распространения информации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации от 31.07.2014 № 745.

13.04.2018 Таганским районным судом г. Москвы было принято решение по делу № 2-1779/2018, устанавливающее на территории Российской Федерации ограничение доступа к информационным системам и (или) программам для электронных вычислительных машин, которые предназначены и (или) используются для приема, передачи, доставки и (или) обработки электронных сообщений пользователей сети «Интернет» и функционирование которых обеспечивается Telegram Messenger Limited Liability Partnership (далее - Telegram Messenger LLP), до исполнения указанным организатором распространения информации в сети «Интернет» обязанности по представлению в федеральный орган исполнительной власти в области обеспечения безопасности информации, необходимой для декодирования принимаемых, передаваемых, доставляемых и (или) обрабатываемых электронных сообщений, обращенное к немедленному исполнению.

Пунктом 3 резолютивной части вышеуказанного решения на Роскомнадзор и на иных лиц возложена обязанность по прекращению создания технических условий для приема, передачи, доставки и (или) обработки электронных сообщений пользователей сети «Интернет», распространяемых посредством информационных систем и (или) программ для электронных вычислительных машин, функционирование которых обеспечивает Telegram Messenger LLP.

Во исполнение указанного решения Роскомнадзором в адрес Telegram Messenger LLP было направлено уведомление о неисполнении обязанности, предусмотренной частью 4.1 статьи 10.1 Федерального закона № 149, что подтверждается прилагаемым скриншотом реестровой записи.

Вместе с тем, каких-либо действий по исполнению обозначенной выше обязанности со стороны Telegram Messenger LLP не совершено.

Как Telegram Messenger LLP, так и иными лицами, в том числе провайдерами хостинга, продолжалось создание технических условий для функционирования мессенджера Telegram.

16.04.2018 в Роскомнадзор поступило требование заместителя Генерального прокурора Российской Федерации от 16.04.2018 № 27-31-2018/Ид2971 (далее - Требование) о принятии мер по ограничению доступа к аккаунтам и техническим сервисам мессенджера Telegram в связи с распространением информации, содержащей призывы к осуществлению экстремистской и террористической деятельности, а также к сервисам, обеспечивающим доступ к указанным материалам.

Указанное требование было направлено в соответствии с установленным статьёй 15.3 Федерального закона № 149-ФЗ порядком ограничения доступа к информационным ресурсам, распространяющим информацию, содержащую призывы к массовым беспорядкам, осуществлению экстремистской деятельности, участию в массовых (публичных) мероприятиях, проводимых с нарушением установленного порядка, информационных материалов иностранной или международной неправительственной организации, деятельность которой признана нежелательной на территории Российской Федерации в соответствии с Федеральным законом от 28.12.2012 № 272-ФЗ «О мерах воздействия на лиц, причастных к нарушениям основополагающих прав и свобод человека, прав и свобод граждан Российской Федерации», сведений, позволяющих получить доступ к указанным информации или материалам (далее - распространяемая с нарушением закона информация).

Алгоритм действий Роскомнадзора при получении вышеуказанного требования определён частью 2 статьи 15.3 Федерального закона № 149-ФЗ и включает в себя направление операторам связи требования о принятии мер по ограничению доступа к

информационному ресурсу, определение провайдера хостинга или иных лиц, обеспечивающих размещение информационных ресурсов в сети «Интернет» и направление им уведомления в электронном виде на русском и английском языках о нарушении порядка распространения информации с фиксированием даты и времени направления такого уведомления.

Порядок направления вышеуказанного уведомления регламентирован пунктом 41 Порядка функционирования Информационной системы взаимодействия (далее - Порядок), утверждённого приказом Роскомнадзора от 12.08.2013 № 912 (зарегистрирован Минюстом России 26.11.2013, регистрационный № 30454).

Требованием Роскомнадзору также предписывалось ограничить доступ к иным ресурсам в случае копирования на них указанных материалов, либо создания «зеркал» перечисленных в Требовании страниц сайтов в сети «Интернет».

Роскомнадзор указывает на отсутствие технической возможности ограничить доступ к конкретным аккаунтам мессенджера Telegram ввиду особенностей его функционирования, что приводит к необходимости полного ограничения доступа к указанному мессенджеру.

Роскомнадзором в ходе мониторинга сайтов в сети «Интернет» выявлены следующие информационные ресурсы, позволяющие получить доступ к техническим сервисам и аккаунтам мессенджера Telegram, и следовательно, к распространяемой с нарушением закона информации: tgvpn.com (сетевые адреса: 107.191.62.67, 185.229.227.146), lixkc.tgproxу.me (сетевые адреса: 185.17.184.19, 185.17.184.20, 185.17.184.21, 185.17.184.22, 94.237.24.206, 94.237.26.35, 94.237.26.57, 94.237.30.134, 94.237.30.206, 94.237.30.224, 94.237.82.122, 94.237.82.206, 94.237.82.225); tgproxу.me (сетевой адрес: 199.247.29.199); 80dc65.tgvpnproxу.me (сетевые адреса: 185.17.184.23, 94.237.25.99, 94.237.26.116, 94.237.26.68, 94.237.30.139, 94.237.30.208, 94.237.30.225, 94.237.82.128, 94.237.82.215, 94.237.82.227, 95.211.95.225); sfo.green-elephant.org (сетевой адрес: 209.58.140.95); sg.green-elephant.org (сетевые адреса :209.58.164.225 , 45.32.107.25); ny.greenelephant.org (сетевые адреса: 45.63.12.15, 52.144.47.45); fra.green-elephant.org (сетевые адреса:176.9.149.104, 45.76.86.181); hk.green-elephant.org (сетевой адрес: 45.126.124.7); fin.green-elephant.org (сетевые адреса: 94.237.37.96, 94.237.8.156); ams.green-elephant.org (сетевые адреса:109.236.94.12, 37.48.106.197), что подтверждается прилагаемыми актами осмотра информационных ресурсов.

В отношении представленных Роскомнадзором актов осмотра информационных ресурсов от 17.04.2018 № 147535-НВ, от 16.04.2018 № 147478-НВ, от 17.04.2018 № 147540-НВ, от 19.04.2018 № 147636-НВ, от 16.04.2018 № 147487-НВ, от 16.04.2018 № 147490-НВ, от 16.04.2018 № 147489-НВ, от 16.04.2018 № 147486-НВ, от 16.04.2018 № 147485-НВ, от 16.04.2018 № 147483-НВ, от 16.04.2018 № 147480-НВ, то указанные акты носят типовой характер и представляют собой автоматически сформированную посредством информационной системы Роскомнадзора выписку о ресурсе, который способствует распространению мессенджера Telegram.

К указанным актам прилагались скриншоты, отражающие факт доступности мессенджера Telegram (версия для операционной системы Windows).

Скриншоты, прилагаемые к актам, размещаются в информационной системе Роскомнадзора сотрудниками, осуществляющими работу, направленную на исполнение полномочий Роскомнадзора по принятию мер, направленных на ограничение доступа к информационным ресурсам в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (далее - Федеральный закон № 149-ФЗ).

В ходе осуществляемого Роскомнадзором мониторинга сети «Интернет» были обнаружены программно-аппаратные средства доступа к информационным ресурсам, информационно-телекоммуникационным сетям, доступ к которым ограничен: lixkc.tgproxу.me, 80dc65.tgvpnproxу.me, sfo.green-elephant.org, sg.green-elephant.org, ny.greenelephant.org, fra.green-elephant.org, hk.green-elephant.org, fin.green-elephant.org, ams.green-elephant.org.

По результатам проведенного мониторинга сотрудниками Роскомнадзора была установлена возможность осуществления доступа к мессенджеру Telegram с помощью вышеуказанных ресурсов.

Функционирование мессенджера Telegram с помощью вышеуказанных программно-аппаратных средств было зафиксировано скриншотами, которые были также размещены в информационной системе Роскомнадзора и прикреплены к автоматически сформированным актам осмотра.

Указанные скриншоты отображают визуализированную на экране монитора компьютера доступность мессенджера Telegram.

Роскомнадзором не утверждался и не утверждается факт отображения мессенджера Telegram при указании одного из вышеперечисленных информационных ресурсов в адресной строке веб-браузера.

В отношении информационных ресурсов tgvpn.com и tgproxу.me, на указанных ресурсах размещена информация, позволяющая получить доступ к мессенджеру Telegram.

Сайт в сети «Интернет» tgvpn.com посвящен сервису TgVPN, позволяющему получить доступ к информации, в отношении которой приняты меры по ограничению доступа по основаниям, предусмотренным Федеральным законом № 149-ФЗ, так называемому VPN-сервису.

На сайте в сети «Интернет» tgproxу.me размещены специальные параметры, при указании которых в настройках мессенджера Telegram возможно обеспечить его функционирование.

Вышеизложенные обстоятельства подтверждаются представленными Роскомнадзором актами осмотра информационных ресурсов.

Таким образом, все указанные в заявлении Private Networks, LP ресурсы позволяют получить доступ к распространяемой посредством мессенджера Telegram информации.

В связи с вышеизложенным, у Роскомнадзора имелись основания для совершения оспариваемых Private Networks, LP действий в рамках исполнения решения Таганского районного суда г. Москвы от 13.04.2018 по делу № 2-1779/2018 и требования заместителя Генерального прокурора Российской Федерации В.Я. Гриня от 16.04.2018 № 27-31-2018/Ид2971.

Во исполнение вышеупомянутого решения суда и Требования Роскомнадзором были сформированы реестровые записи в соответствующей подсистеме Единой информационной системе Роскомнадзора.

Роскомнадзором были сформированы и направлены провайдеру хостинга вышеуказанных ресурсов уведомления на русском и английском языках об ограничении доступа к распространяемой с нарушением закона информации (копии прилагаются), что подтверждается вышеупомянутыми скриншотами реестровой записи.

Вышеизложенные обстоятельства подтверждают наличие у Роскомнадзора оснований для совершения оспариваемых действий, а также соблюдение установленной законодательством процедуры при их осуществлении.

Что касается доводов заявителя о нарушении Роскомнадзором законодательства Российской Федерации.

В соответствии с ч. 4 статьи 29 Конституции Российской Федерации каждый имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом.

В соответствии с частью 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Одними из норм, ограничивающих права и свободы человека и гражданина в

вышеуказанных целях, являются статьи 15.3 и 15.4 Федерального закона № 149-ФЗ.

Действия Роскомнадзора осуществлены в соответствии с требованиями вышеуказанных норм действующего законодательства.

Конституционный Суд Российской Федерации в определении от 17.07.2014 № 1759-0 отметил следующее: «Что же касается владельцев сайтов, не содержащих запрещенной к распространению в Российской Федерации информации, но доступ к которым оказался ограничен в связи с включением в реестр сетевого адреса, то их права на распространение информации, по существу, оказываются затронуты не решением о включении сетевого адреса в Единый реестр и принятыми в связи с этим мерами, а ненадлежащими действиями (бездействием) обслуживающего их провайдера хостинга. Соответственно, защита их права на распространение информации должна осуществляться, прежде всего, в рамках правоотношений с обслуживающим их провайдером хостинга.»

В соответствии с частью 13 статьи 15.1 Федерального закона № 149-ФЗ предусмотренный указанной статьёй порядок ограничения доступа к сайтам в сети «Интернет» не применяется к информации, доступ к которой подлежит ограничению на основании статьи 15.3 указанного закона.

Упомянутые заявителем Правилами создания, формирования и ведения единой автоматизированной информационной системы «Единый реестр доменных имен, указателей страниц сайтов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и сетевых адресов, позволяющих идентифицировать сайты в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержащие информацию, распространение которой в Российской Федерации запрещено», утверждённые постановлением Правительства Российской Федерации от 26.10.2012 № 1101, также регламентируют порядок признания информации запрещённой к распространению на территории Российской Федерации в соответствии с нормами статьи 15.1 Федерального закона № 149-ФЗ.

Исходя из вышеизложенного, доводы заявителя о нарушении Роскомнадзором статьи 15.1 Федерального закона № 149-ФЗ и вышеупомянутых Правил не могут быть учтены при рассмотрении дела об оспаривании действий, совершённых на основании статьи 15.3 указанного закона.

Вышеназванные правила также не применяются при осуществлении процедуры ограничения доступа к информационным ресурсам организатора распространения информации в сети «Интернет» на основании статьи 15.4 Федерального закона № 149-ФЗ.

Таким образом, доводы заявителя о несоблюдении Роскомнадзором положений обозначенных выше правил не могут быть учтены при рассмотрении настоящего дела.

В отношении доводов заявителя о несоблюдении Роскомнадзором принципа соразмерности суд обращает внимание, что действующее законодательство не предусматривает какой-либо альтернативы в части применения мер по ограничению доступа к информационным ресурсам, используемым для распространения противоправного контента.

Не содержит действующее нормативное регулирование и каких-либо препятствий к параллельному принятию мер по ограничению доступа к распространяемой с нарушением закона информации и аналогичных мер в отношении неисполнивших установленные законом обязанности организаторов распространения информации в сети «Интернет».

Согласно части 4 статьи 200, частям 2 и 3 статьи 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации для признания недействительным ненормативного правового акта, незаконным решения, действия (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, необходимо наличие в совокупности двух условий: несоответствия оспариваемого ненормативного правового акта, решения, действия закону или иному нормативному правовому акту; нарушение прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической

деятельности.

Несоответствие оспариваемых действий (или решений) законодательству судом не установлено.

Судом рассмотрены все доводы заявителя, однако сами по себе они не могут служить основанием для удовлетворения заявленных требований.

Судебные расходы распределяются по правилам ст. 110 АПК РФ и в связи с отказом в удовлетворении заявления возлагаются на заявителя.

Руководствуясь ст. ст. 29, 65, 71, 75, 110, 167- 170, 176, 210-211 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении заявления «Private Networks, LP»– отказать.

Решение может быть обжаловано в месячный срок с даты его принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья:

Л.А. Дранко