

(ОЗНАКОМИТЕЛЬНЫЙ ФРАГМЕНТ)

На правах рукописи

ВОЛКОВ Юрий Викторович

**СУБЪЕКТЫ
ТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННОГО ПРАВА**

Специальность 12.00.14 – административное право; финансовое право;
информационное право.

Автореферат

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Екатеринбург 2007

(ОЗНАКОМИТЕЛЬНЫЙ ФРАГМЕНТ)

Диссертация выполнена на кафедре информационного права и естественно-научных дисциплин Уральской государственной юридической академии

Научный руководитель	доктор юридических наук Кузнецов Петр Уварович
Официальные оппоненты	доктор юридических наук, профессор Бахрах Демьян Николаевич кандидат юридических наук Наумов Виктор Борисович
Ведущая организация	Южно-уральский государственный университет

Защита состоится 16 февраля 2007 года в 13 часов 00 минут на заседании диссертационного совета Д 212.282.02 при Уральской государственной юридической академии по адресу: 620066, г. Екатеринбург, ул. Комсомольская, 21, зал заседания Совета.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Уральской государственной юридической академии.

Автореферат разослан «___» января 2007 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета
доктор юридических наук, профессор

С. Ю. Головина

(ОЗНАКОМИТЕЛЬНЫЙ ФРАГМЕНТ)

Актуальность темы исследования. Современные средства телекоммуникаций в сочетании с информационными технологиями формируют предпосылки новой экономики и связанные с ней общественные отношения, а высокий уровень развития сферы телекоммуникаций стал одним из ключевых факторов успешного социально-экономического развития многих стран. Массовое внедрение информационно-коммуникационных технологий на основе прямых связей без участия посредников способствует свободе перемещения информации и нематериальных активов и создает значительные преимущества в общественном развитии.

Вместе с тем, динамика формирования и развития информационного общества, высокая скорость внедрения компьютерных технологий в общественную и государственную деятельность опережают темпы развития социальных, в том числе правовых отношений, обнажают негативные последствия. За последнее десятилетие во всем мире значительно возросло количество законодательных коллизий, связанных с информационной сферой. Человечество впервые столкнулось с ситуацией, когда информатизация приобрела масштабный характер и информационные продукты все больше облакаются в электронно-цифровую форму, а существующие законы, регулирующие вещные отношения, не всегда соответствуют складывающимся общественным реалиям. Информационное общество как новое состояние социума вынуждено решать проблемы цифрового неравенства, киберпреступности, информационной безопасности. Пользователи услуг стационарной и мобильной связи сталкиваются с монополизмом и агрессивной ценовой политикой крупных телекоммуникационных компаний.

Эти факторы обусловили потребность научного анализа и совершенствования законодательства в области информации и телекоммуникаций.

Степень научной разработанности темы. Телекоммуникационная сфера человеческой деятельности исследуется представителями естественнонаучных отраслей науки достаточно давно (А. И. Берг, Н. Винер, В. М. Глушков, А. Н. Колмогоров, С. А. Лебедев, К. Шенон, Д. Нейман, У. Эшби и др.). Огромный вклад в осмысление теоретических проблем коммуникаций как основы телеком-

(ОЗНАКОМИТЕЛЬНЫЙ ФРАГМЕНТ)

муникаций внесли работы социологов Д. Белла, М. Вебера, Н. Лумана, М. Маклюэна, М. Кастельса, Д. Серля, Ю. Хабермаса и др.

Ведущие ученые в области юриспруденции в 60-70-е гг. XX в. разрабатывали тематику соотношения права и информатики в рамках правовой кибернетики (Д. А. Керимов, М. И. Брагинский, О. А. Гаврилов, В. А. Дозорцев, В. Н. Кудрявцев, Ю. В. Кудрявцев, С. С. Москвин, Н. С. Полевой, М. М. Рассолов, А. Р. Шляхов, А. А. Эйсман и др.).

Зарубежные правоведы Дж. Фулхабер, Б. Холзнагель, Л. Лессиг, Н. Миллер, К. Вербач и другие разрабатывают тему телекоммуникационных правоотношений с 1990-х годов. В 2003 году их усилия нашли отражение в законодательстве европейских стран и США.

Тем не менее, проблемы правового регулирования телекоммуникационной деятельности в трудах отечественных правоведов не достаточно разработаны. Монографических исследований на эту тему не проводилось, за исключением отдельных фрагментов названной проблематики (например, проблемы правового регулирования общественных отношений в Интернет-среде). Комплексные правовые аспекты обеспечения телекоммуникационной сферы как предмет науки информационного права, в т.ч. правового статуса субъектов телекоммуникационных правоотношений российскими исследователями практически не разрабатывались.

Цели и задачи исследования.

Целью диссертационного исследования является анализ теоретических позиций ученых в области телекоммуникаций и действующего законодательства, определяющего: порядок лицензирования телекоммуникационной деятельности и осуществления надзора за нею; правовой статус субъектов телекоммуникационной деятельности; порядок создания и эксплуатации телекоммуникационных сетей, а также оказание телекоммуникационных услуг. Для достижения поставленной цели автором решаются следующие **задачи:**

(ОЗНАКОМИТЕЛЬНЫЙ ФРАГМЕНТ)

исследование понятий «телекоммуникация», «телекоммуникационная деятельность», «телекоммуникационная сфера», «субъект телекоммуникационных правоотношений» и формулирование их значения для системы права;

анализ законодательства, регулирующего общественные отношения в телекоммуникационной сфере;

исследование элементов состава телекоммуникационных правоотношений;

выявление признаков телекоммуникационного права, определение его места в системе права;

рассмотрение правовой природы субъектов телекоммуникационных правоотношений, уточнение критериальных признаков классификации субъектов;

разработка основных направлений совершенствования законодательства, регулирующего правоотношения в телекоммуникационной сфере.

Объект и предмет исследования. Объектом исследования являются общественные отношения, которые формируются в процессе передачи информации с использованием телекоммуникаций, а также правоотношения, возникающие в процессе строительства, эксплуатации и государственного контроля за использованием объектов телекоммуникационной инфраструктуры.

Предмет исследования: научные работы в области правового регулирования телекоммуникационных общественных отношений; международное, российское и зарубежное законодательство по вопросам использования объектов телекоммуникационной инфраструктуры для целей передачи информации; российская и зарубежная правоприменительная практика.

Теоретическая основа исследования.

В качестве теоретической и методологической основы диссертационного исследования были использованы труды С. С. Алексеева, А. М. Васильева, А. Б. Венгерова, В. Б. Исакова, В. П. Казимирчука, Д. А. Керимова, В. Н. Кудрявцева, А. В. Малько, М. Н. Марченко, В. Д. Перевалова, А. В. Полякова, В. М. Сырых, Н. Н. Тарасова, А. Ф. Черданцева и др.

Определяющее теоретическое значение для настоящего исследования имеют труды таких правоведов в области отраслевых наук, как Д. Н. Бахрах, М. И.

Брагинский, В. А. Бублик, С. Ю. Головина, В. А. Дозорцев, Г. В. Игнатенко, О. С. Иоффе, А. Н. Кокотов, О. А. Красавчиков, В. В. Круглов, М. И. Кукушкин, О. Е. Кутафин, В. А. Лапач, В. И. Майоров, М. В. Молодцов, М. С. Саликов, С. А. Степанов, Ю. А. Тихомиров, Б. Н. Топорнин, Р. О. Халфина, В. Ф. Яковлев и др.

Наиболее существенный вклад в разработку теории правового регулирования информационной, в т.ч. телекоммуникационной сферы, внесли работы А. Б. Агапова, Ю. М. Батурина, И. Л. Бачило, В. А. Вайпан, О. А. Гаврилова, О. А. Городова, Т. В. Закупень, В. А. Копылова, Б. В. Кристального, В. В. Крылова, П. У. Кузнецова, В. Н. Лопатина, А. В. Морозова, В. Б. Наумова, Ю. Г. Просвирника, М. М. Рассолова, Т. А. Поляковой, А. А. Стрельцова, А. А. Фатьянова, М. А. Федотова, Д. Б. Фролова, Э. В. Талапиной, Л. К. Терещенко, и др.

В целях комплексного исследования были использованы труды отечественных и зарубежных специалистов в области философии, лингвистики, технических и экономических наук, авторами которых являются: А. Ю. Бабайцев, М. М. Бахтин, О. Г. Берстенева, Е. Б. Герасимова, В. Б. Булгак, Л. Е. Варакин, Г. М. Вельяминов В. Ю. Квинцицкий, А. Е. Крупнов, А. Е. Кучерявый, Е. А. Кучерявый, Б. А. Ластович, Н. А. Логинов, Н. С. Мардер, С. Л. Мишенков, В. А. Нетес, Ю. А. Павленко, А. И. Панкратов, М. В. Рац, Л. Д. Рейман, А. Ю. Рокотян, Н. А. Соколов, Э. Таненбаум, В. В. Тимофеев, И. П. Фарман, Г. П. Щедровицкий и другие.

Сравнительно-правовое исследование проблем в рамках настоящей работы осуществлялось на основе анализа трудов зарубежных исследователей, занимающихся проблемами административного, муниципального, информационного и телекоммуникационного права. К ним, прежде всего, относятся: Дж. Кахир, Р. Дин, Д. Ван Итон, С. Джилет, Дж. Фулхабер, Д. Фридман, Б. Холзнагель, П. Иосифидес, Л. Лессиг, Н. Миллер, Х. Саурер, Р. Тейлор, К. Вербач и другие.

Методологическая основа исследования. В процессе исследования применялись общенаучные и специальные методов познания, в том числе: исторический, системно-структурный, сравнительно-правовой, аналитический, синтетический, формально-логический методы.

(ОЗНАКОМИТЕЛЬНЫЙ ФРАГМЕНТ)

Нормативная база исследований. Сделанные выводы и предложения основаны на положениях Конституции Российской Федерации, административном, гражданском, информационном, уголовном, трудовом законодательстве, постановлениях Правительства Российской Федерации, нормативных правовых актах Министерства информационных технологий и связи Российской Федерации по вопросам связи и информатизации, защиты информации, средств массовой информации, а также иных нормативных правовых актах.

Кроме того, были исследованы межгосударственные и зарубежные нормативные правовые акты по вопросам связи, информатизации, информации, телекоммуникаций, информационных технологий и защиты информации стран, входящих в число основных телекоммуникационных держав.

Эмпирическая база исследования сформирована судебной практикой и массивом корпоративных документов, основу которых составляют договоры, положения, регламенты, правила, иные локальные документы, регламентирующие отношения между субъектами предпринимательской деятельности и потребителями, а также правоприменительные акты судебных и надзорных органов в области связи и информатизации.

При подготовке использован собственный многолетний опыт работы с нормативной и технической документацией в вооруженных силах, в оборонной промышленности, в государственных органах надзора за связью и непосредственно на предприятиях связи.

Научная новизна исследования состоит в том, что впервые на диссертационном уровне исследованы правоотношения в телекоммуникационной сфере (в области использования телеграфа, телефонии, передачи данных, Интернета и пр.) и комплексно изучены нормативные правовые акты в названной сфере. Автором впервые исследованы базовые понятия «телекоммуникационная сфера», «телекоммуникационная деятельность», «телекоммуникационные отношения». Рассмотрено соотношение информационной и телекоммуникационной сфер. Исследовано и сформулировано понятие субъекта телекоммуникационных правоотношений, а также проведена их классификация.

(ОЗНАКОМИТЕЛЬНЫЙ ФРАГМЕНТ)

Основные выводы исследования, выносимые на защиту:

1. Телекоммуникационная сфера представляет собой пространственно-временную область общественных отношений по поводу передачи информации по техническим каналам связи.

Телекоммуникации – область человеческой деятельности, связанная с технологической средой передачи информации в определенном времени и пространстве.

Телекоммуникационная деятельность – специальный вид информационной деятельности, содержанием которой является создание, преобразование и использование телекоммуникационной инфраструктуры, оказание телекоммуникационных услуг (прием, обработка и передача сообщений по техническим каналам), а также обеспечение лицензирования и контроля в сфере телекоммуникаций.

2. Телекоммуникационное законодательство, источниками формирования которого является Конституция Российской Федерации, международные акты, кодексы, отраслевые и специальные законы и подзаконные акты, имеет комплексный характер и сформировано совокупностью норм, регулирующих общественные отношения в телекоммуникационной сфере по поводу: лицензирования и государственного контроля; создания телекоммуникационных объектов и использованию ресурсов; оказанию телекоммуникационных услуг.

Объединяющей и связующей основой телекоммуникационного законодательства как подотрасли информационного законодательства и подсистемы российского законодательства является телекоммуникационная деятельность.

Телекоммуникационное законодательство не имеет глубокого теоретического обоснования, единой логически связанной структуры и нуждается в систематизации и совершенствовании.

3. Содержание телекоммуникационных правоотношений, близкое по содержанию с информационными, обуславливает тесную связь телекоммуникационного и информационного права, что определяет место телекоммуникационного права в составе информационного права.

Формирование самостоятельного законодательства, выделение специальных субъектов и объектов правоотношений, выделение принципов и специальных

(ОЗНАКОМИТЕЛЬНЫЙ ФРАГМЕНТ)

юридических фактов, наличие признаков формирования общей и особенной части, отдельных правовых режимов свидетельствуют о формировании телекоммуникационного права как суботрасли (подотрасли) информационного права.

Телекоммуникационное право как комплексная подотрасль (суботрасль) информационного права представляет собой совокупность норм, регулирующих общественные отношения, возникающие в связи с созданием, преобразованием и использованием телекоммуникационной инфраструктуры, оказанием телекоммуникационных услуг (прием, обработка и передача сообщений по техническим каналам), а также обеспечением лицензирования и контроля в сфере телекоммуникаций.

4. Предметом телекоммуникационного права являются общественные отношения между субъектами по поводу: управления и контроля телекоммуникационной сферы; проектирования строительства и эксплуатации объектов телекоммуникаций и других элементов телекоммуникационной инфраструктуры; предоставления доступа к телекоммуникационным объектам с целью получения услуг по передаче информации.

5. Субъект телекоммуникационных правоотношений – это лица, наделённые правами и обязанностями в зависимости от выполняемой ими функции по государственному регулированию отношений в телекоммуникационной сфере; либо получению разрешения (лицензии) и ресурсов (нумерации сетей, номиналы радиочастот) для телекоммуникационной деятельности с целью приема, обработки и передачи информации; либо получению доступа к телекоммуникационным сетям и ресурсам для получения услуг с этой же целью.

Используемые в ходе исследования критериальные признаки позволяют классифицировать множество субъектов телекоммуникационной сферы на три их основные группы:

государство в лице различных органов;

операторы связи, т.е. специальные субъекты, для которых телекоммуникационная деятельность, является основным видом деятельности;

абоненты связи.

(ОЗНАКОМИТЕЛЬНЫЙ ФРАГМЕНТ)

6. Государство в лице различных органов как субъект в телекоммуникационной сфере занимает особое (уникальное) место среди участников телекоммуникационных правоотношений. Оно выступает в качестве регулятора названных общественных отношений, специального субъекта - оператора связи и абонента.

7. Оператор связи как субъект обладает специальными правами и обязанностями, он управляет телекоммуникационным оборудованием и ресурсами, осуществляет информационный обмен (прием, обработку, хранение и передачу информации).

8. Абонентом является субъект телекоммуникационных правоотношений в телекоммуникационной сфере, который удовлетворяет свои личные либо корпоративные информационные потребности, используя доступ к телекоммуникационной инфраструктуре и ресурсам на временной и платной основе.

9. Совершенствование телекоммуникационного законодательства необходимо путем выделения и формирования специального отраслевого законодательства, в том числе, федерального базового закона (кодекса) «О телекоммуникациях» и отдельных федеральных законов «О радиочастотном спектре», «О ресурсе нумерации», «О телекоммуникационных услугах», «О спутниковой связи».

В законодательстве необходимо реализовать принцип информационного нейтралитета телекоммуникаций, обеспечивающего неприкосновенность частной жизни.

10. Приоритенным направлением совершенствования телекоммуникационного законодательства должно стать научно обоснованное формирование понятийного аппарата, гибкого механизма процедуры лицензирования и оказания телекоммуникационных услуг, правового статуса основных субъектов телекоммуникационного права, а также повышение их ответственности.

Научная и практическая значимость работы. Выводы и положения, сформулированные в диссертации, могут быть использованы для дальнейших исследований проблем информационного, административного и иных отраслей права, для преподавания курсов информационного права, подготовке лекций и учебных пособий.

(ОЗНАКОМИТЕЛЬНЫЙ ФРАГМЕНТ)

Практические рекомендации, содержащиеся в диссертационном исследовании, могут использоваться при проведении работ по совершенствованию российского законодательства в сфере телекоммуникационных правоотношений.

Апробация результатов исследования. Диссертация выполнена, обсуждена и одобрена на кафедре информационного права и естественно научных дисциплин Уральской государственной юридической академии.

Основные положения диссертации изложены в сообщениях: на Всероссийской научно-практической конференции «Актуальные проблемы современного гражданского и предпринимательского права» (Екатеринбург, 2003), Межрегиональной научно-практической конференции по проблемам безопасности «Грани безопасности 2004» (Екатеринбург, 2004); на научно-практическом семинаре «Проблемы юридической практики в сфере интеллектуальной собственности» (Екатеринбург, 2005).

Основные теоретические положения диссертационного исследования отражены в научных публикациях автора, используются в лекционных курсах по учебным дисциплинам «Информационное право», «Правовое обеспечение информационной безопасности», «Правовая информатика», «Компьютерные технологии в образовании и науке», «Компьютерные технологии в юридической деятельности».

В процессе диссертационного исследования составлены сборники нормативных актов, используемые предприятиями отрасли связи в практической работе.

По теме диссертационного исследования опубликованы работы в изданиях, в т.ч. журналах, рекомендованных ВАК России.

Структура и объём работы. Диссертация состоит из введения, трёх глав, объединяющих девять параграфов, заключения и библиографического списка.

Во введении обосновывается актуальность темы исследования, показана степень научной разработанности, определены цель, задачи, объект и предмет, методологические и теоретические основы исследования, формулируется научная

(ОЗНАКОМИТЕЛЬНЫЙ ФРАГМЕНТ)

5. Совершенствование законодательства о лицензировании телекоммуникационных деятельности и услуг необходимо путём ввода заявительной процедуры для деятельности в телекоммуникационной сфере без ресурсов.

6. Разрешительная процедура ввода в эксплуатацию объектов связи должна быть изменена на заявительную процедуру для всех объектов, за исключением особо важных федерального и оборонного назначения.

7. В законодательство необходимо ввести нормы об ответственности абонента за нецелевое использование телекоммуникационных устройств, повлекших тяжкие последствия (преступления с использованием ЭВМ их сетей, ложные сообщения о тяжких преступлениях, допуск малолетних к закрытым ресурсам и прочие) в виде, как вариант, лишения права пользования телекоммуникационными услугами (устройствами).

8. Приоритетным направлением совершенствования телекоммуникационного законодательства должно стать научно обоснованное формирование понятийного аппарата, гибкого механизма процедуры лицензирования, правового статуса основных субъектов телекоммуникационного права, а также повышение их ответственности.

В заключении диссертантом подводятся общий итог проведенного исследования, формулируются его основные теоретические и практические выводы.

Основные идеи и положения диссертации отражены в следующих **публикациях** автора:

1. Волков Ю.В. Предмет телекоммуникационного права // Право и экономика, 2006. № 10. (0,1 п.л.).
2. Волков Ю.В. Анонимные субъекты телекоммуникационных сделок // Право и экономика, 2006. № 7. (0,25 п.л.).
3. Волков Ю.В. Правовые подходы к решению проблемы терминологии в электросвязи // Вестник связи, 2006. № 4. (0,37 п.л.).
4. Волков Ю.В. Особенности правового положения субъектов интеллектуальной собственности в телекоммуникационной сфере / Проблемы юридиче-

(ОЗНАКОМИТЕЛЬНЫЙ ФРАГМЕНТ)

ской практики в сфере интеллектуальной собственности: Материалы научно-практического семинара (3-4 марта 2005 г.). Екатеринбург, 2005. (0,25 п.л.).

5. Волков Ю.В. Роль телекоммуникационных услуг в предпринимательской деятельности / Актуальные проблемы современного гражданского и предпринимательского права: Материалы всероссийской научно практической конференции (4–5 ноября 2003 г.). Екатеринбург, 2004 (0,3 п.л.).

6. Волков Ю.В. Субъекты коммерческой тайны в телекоммуникационной сфере / «Грани безопасности 2004»: Материалы межрегиональной научно-практической конференции по проблемам безопасности (22-23 сентября 2004 года). Екатеринбург. 2004. (0,2 п.л.)

7. Волков Ю.В. Право собственности на радиоэлектронные средства // Деловой квартал. 1997. № 44. (0,28 п.л.)

8. Телекоммуникационное законодательство: Сб. правил. / Сост. Ю.В. Волков. Екатеринбург. 2006. (10,1 п.л.)

9. Комментарий к Кодексу Российской Федерации об административных правонарушениях. / Под общ. Ред. Э.Н. Ренова. М. 2002. (Ю.В. Волков в соавторстве с П.У. Кузнецовым – гл.13.) (1,9 п.л.).