

*На правах рукописи*

Балякина Елена Борисовна

**ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОТНОШЕНИЙ,  
ВОЗНИКАЮЩИХ ИЗ ДОГОВОРА ОБ ОКАЗАНИИ  
ТЕЛЕМАТИЧЕСКИХ УСЛУГ СВЯЗИ**

Специальность 12.00.03 – гражданское право, предпринимательское право, семейное право, международное частное право.

**АВТОРЕФЕРАТ**  
диссертации на соискание ученой степени  
кандидата юридических наук

Ульяновск – 2019

Диссертация выполнена на кафедре гражданского права Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Башкирский государственный университет»

**Научный руководитель**

**Тужилова-Орданская Елена Марковна,**  
доктор юридических наук, профессор

**Официальные оппоненты:**

**Новоселова Людмила Александровна,**  
доктор юридических наук, профессор, ФГБОУ  
ВО «Московский государственный  
юридический университет имени О.Е.  
Кутафина (МГЮА)», кафедра  
интеллектуальных прав, заведующий  
кафедрой

**Ахмедов Арсен Ярахмедович,**  
кандидат юридических наук,  
ФГБОУ ВО «Саратовская государственная  
юридическая академия», кафедра  
гражданского права, доцент кафедры

**Ведущая организация:**

Федеральное государственное бюджетное  
образовательное учреждение высшего  
образования **«Всероссийский  
государственный университет юстиции  
(РПА Минюста России)»**

Защита состоится «13» февраля 2020 г. в 13-00 часов на заседании объединённого диссертационного совета Д 999.220.02, созданного на базе федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Пермский государственный национальный исследовательский университет», федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Ульяновский государственный университет» по адресу: г. Ульяновск, ул. Гончарова, д. 40/9.

С диссертацией и авторефератом можно ознакомиться в научной библиотеке Ульяновского государственного университета и на сайте вуза <https://www.ulsu.ru>, с авторефератом – на сайте Высшей аттестационной комиссии при Минобрнауки России <https://vak.minobrnauki.gov.ru>

Отзывы на автореферат просим высылать по адресу: 432970, г. Ульяновск, ул. Л. Толстого, д. 42, УлГУ, Отдел подготовки кадров высшей квалификации.

Автореферат разослан «\_\_\_» \_\_\_\_\_ 2019 г.

Ученый секретарь  
диссертационного совета,

О.А. Максимов

## ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

**Актуальность темы диссертационного исследования.** На современном этапе инновационного развития страны ключевая роль отводится информационно-коммуникационным технологиям как фактору формирования экономики устойчивого развития. В 2016 г. в своем ежегодном послании Федеральному Собранию Президент РФ Путин В.В. впервые сформулировал новый стратегический термин «цифровая экономика» и предложил запустить масштабную системную программу развития экономики нового технологического поколения<sup>1</sup>. Важно отметить, что уже сейчас четверть экономики напрямую зависит от информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет. Последние позволяют традиционному бизнесу найти более дешевых поставщиков, охватить широкий круг покупателей, расширить географию зон обслуживания и в то же время выступают источником заработка для миллионов людей в цифровом сегменте экономики. Кроме того, телематические услуги связи востребованы и в медицине, упрощая врачам сбор данных о состоянии их пациентов. Данный сегмент в здравоохранении получил название телемедицины.

Также следует отметить, что в последние годы оказание государственных услуг населению упростилось в связи с использованием сети Интернет в рамках реализации проекта «Госуслуги». Кроме того, возможность мгновенного установления контакта с любым лицом и оперативной передачи информации делают услуги доступа к сети Интернет крайне востребованными. При этом эффективность государственной политики в сфере развития и использования информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет, зависит от наличия равных возможностей для доступа субъектов правоотношений к услугам связи, а особая роль в обеспечении этих возможностей отводится услугам связи, а именно услугам связи по передаче данных и телематическим услугам связи. Возрастание роли таких услуг подтверждается тем, что количество устройств, подключенных к сетям, по прогнозам специалистов к 2020 г. достигнет 50 млрд.

---

<sup>1</sup> См.: Послание Президента РФ Федеральному Собранию от 01.12.2016 // Парламентская газета. 2016. № 45.

Специфика правового регулирования услуг связи по передаче данных и телематических услуг связи, способствующих реализации конституционного права на свободу информации (п. 4 ст. 29 Конституции РФ), нашла отражение в ряде нормативно-правовых актов, принятых за последние десятилетия. Между тем многие нормативно-правовые акты не согласованы между собой, противоречат друг другу, содержат правовые пробелы и неточности, что не только вызывает трудности при их толковании и применении, но и должным образом не обеспечивает надлежащую эффективность регулирования общественных отношений в этой сфере, особенно с учетом того, что развитие информационных технологий, обуславливающих появление новых видов оказываемых услуг, значительно опережает уровень правового регулирования данной сферы. Так, в науке гражданского права до сих пор не выработано четкое определение телематической услуги связи и услуги связи по передаче данных, отсутствует единство мнений о правовой природе договоров, в рамках которых эти услуги оказываются. Все это предопределило актуальность темы настоящего диссертационного исследования.

#### **Степень научной разработанности темы диссертационного исследования.**

Услуги как объект гражданских прав являлись предметом изучения ряда исследований. Этой теме посвящены работы многих отечественных ученых: М.И. Брагинского, Н.А. Барина, А.В. Баркова, Е.В. Вавилина, О.С. Иоффе, О.А. Красавчикова, Д.И. Мейера, А.П. Сергеева, Е.А. Суханова, Ю.К. Толстого, Е.Г. Шабловой, Г.Ф. Шершеневича и др.

Изучению услуг связи посвящено исследование С.Ю. Прищепы (2005), в котором были предложены определение услуги связи и понятие договора оказания услуг связи.

Природа услуги связи была затронута в диссертациях А.Ю. Галаева (2009), Р.Н. Мородумова (2004), В.В. Нахратова (2009), М.Ю. Недбаевского (2012), Л.В. Санниковой (2007), Л.Б. Ситдиковой (2009), посвященных изучению преимущественно информационных услуг. При этом одни ученые рассматривали услуги связи как разновидность информационных услуг, а другие их разграничивали. Обязательства по передаче информации исследовались в трудах А.В. Дозорцева, А.Е. Шерстобитова и др.

В современной литературе большое внимание уделяется и вопросам

использования сети Интернет, однако значительное количество работ выполнено с позиции административно-правового регулирования, включающего в себя информационное право и институт телекоммуникационного права (Ю.В. Волков, Е.В. Михайленко, Д.В. Огородов, Д.С. Пушкин, И.М. Рассолов). Интернет-услугам посвящена работа С.В. Петровского «Правовое регулирование оказания Интернет-услуг» (2002).

Комплексные исследования телематических услуг связи предпринимались крайне редко. Одним из них является диссертация А.Е. Мишушина (2006), в которой автор, не раскрывая вопросов, касающихся процесса оказания услуг электросвязи и порядка заключения договора об оказании телематических слуг связи, особое внимание уделяет изучению деятельности операторов связи, оказывающих соответствующие услуги.

Диссертационные исследования Н.А. Дороховой (2011) и И.А. Савельева (2008) посвящены отношениям между операторами связи и клиентами по поводу доступа к сети Интернет.

Работа Е.Я. Велиховой (2016) посвящена правовому регулированию оказания услуг в сфере телекоммуникаций. Ее автором сформулированы определения телематической услуги связи и услуги связи по передаче данных в рамках межоператорских отношений.

Изучение рассматриваемой темы было продолжено О.А. Кузнецовой (2017). Ее диссертация посвящена телекоммуникационным договорам, в том числе договорам об оказании телематических услуг связи и договорам об оказании услуг связи по передаче данных как разновидности клиентских договоров.

Отдавая должное проведенным ранее исследованиям, необходимо отметить, что большинство из них посвящены изучению услуг электросвязи и их разновидностей, а также выполнены до существенных изменений правового регулирования оказания телематических услуг связи, а потому в них не могли быть учтены особенности оказания этих услуг. В результате многие вопросы гражданско-правового характера остались неисследованными.

Так, не исследованной с гражданско-правовой позиции осталась правовая природа

телематической услуги связи, соотношение исследуемой разновидности услуг электросвязи с информационными услугами, не раскрыты разновидности договоров об оказании телематических услуг связи, вопросы субъектного состава, право- и дееспособности лиц – субъектов правоотношений по оказанию телематических услуг связи, вопросы ответственности субъектов рассматриваемых правоотношений. Спорными остаются отдельные аспекты правового статуса информационных посредников и их ответственности, за рамками исследований осталась правовая природа услуг связи по передаче данных как предтечи телематических услуг связи, и их разграничение. Взаимосвязь телематических услуг связи и информационных услуг, которые оказываются посредством сети Интернет, также остается спорным вопросом в доктрине гражданского права, требующим детального анализа и формирования новых выводов. Таким образом, несмотря на наличие в российской науке гражданского права серьезных трудов, посвященных телематическим услугам связи, существуют проблемы, связанные с их правовой природой, отграничением их от других услуг.

**Объект диссертационного исследования** – общественные отношения по поводу динамики (заключения, исполнения, изменения и расторжения) договора об оказании телематических услуг связи, обеспечивающие возможность использования информационно-телекоммуникационных сетей для получения доступа к информационным системам при осуществлении гражданских прав и исполнении обязанностей.

**Предмет исследования** – совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих договор об оказании телематических услуг связи, соответствующая правоприменительная практика, отраженная в актах судебных и иных уполномоченных государственных органов, а также имеющиеся в цивилистике воззрения, доктринальные выводы и представления о гражданско-правовом регулировании договора об оказании телематических услуг связи.

**Цель диссертационного исследования** заключается в формировании научного представления о гражданско-правовом регулировании отношений, возникающих из договора об оказании телематических услуг связи, на современном этапе, выработка

научно-практических рекомендаций, направленных на совершенствование действующего гражданского законодательства.

Достижению поставленной цели способствовала постановка и решение следующих задач:

- исследование телематических услуг связи как объекта договорного регулирования;
- анализ субъектного состава отношений по оказанию телематических услуг связи;
- выявление организационно-правовых предпосылок возникновения отношений по оказанию телематических услуг связи;
- выработка авторского понятия договора об оказании телематических услуг связи и анализ его правовой природы;
- определение элементов договора об оказании телематических услуг связи;
- изучение специфики заключения, исполнения и ответственности сторон по договору об оказании телематических услуг связи;
- разработка основных направлений совершенствования законодательства, регулирующего оказание телематических услуг связи.

**Методологическая основа исследования.** Задачи настоящего исследования решались посредством комплексного использования общенаучных (диалектический, анализ, синтез, логический), применяемых на каждом этапе исследования, и специальных юридических (историко-правовой, сравнительно-правовой, формально-юридический) методов, позволивших объективно и обстоятельно исследовать заявленную проблематику.

**Эмпирическую базу исследования** составили материалы практики арбитражных судов и судов общей юрисдикции, материалы деятельности государственных органов, деловая практика коммерческих организаций, оказывающих телематические услуги связи и услуги информационно-сервисного характера.

**Теоретическую основу исследования** составили достижения отечественной юридической науки, нашедшие отражение в трудах по гражданскому праву.

Общетеоретическую основу исследования составили научные труды известных

российских правоведов и цивилистов: Т.Е. Абовой, М.М. Агаркова, Н.А. Баринаова, А.В. Баркова, М.И. Брагинского, В.В. Витрянского, А.В. Габова, В.П. Грибанова, О.С. Иоффе, А.Ю. Кабалкина, О.А. Красавчикова, В.А. Лапача, В.Е. Лукьяненко, С.Ю. Морозова, Б.И. Пугинского, Е.А. Суханова, Е.М. Тужиловой-Орданской, В.Ф. Яковлева.

При анализе общественных отношений по оказанию услуг как объекта гражданских прав использованы труды Е.В. Ахтямовой, А.В. Дроздовой, В.В. Нахратова, М.Ю. Недбаевского, Л.В. Санниковой, Л.Б. Ситдиковой, Д.И. Степанова, Е.Г. Шабловой.

В числе авторов, чьи работы посвящены рассмотрению отдельных правоотношений, связанных с использованием сети Интернет, следует отметить А. Абдуджалилова, Р.Ф. Азизова, Ю.В. Волкова, С.А. Воропаева, А.В. Глушкову, Л.В. Горшкову, Н.А. Дмитрика, О.В. Жевняк, Е.А. Звереву, Д.А. Кобыляцкого, Е.М. Макарову, С.В. Малахова, О.М. Михееву, С.В. Петровского, С.Ю. Прищепа, А.И. Савельева, П.С. Симоновича, А.Б. Суворова, В.П. Талимончик, А.А. Тедеева, А.Е. Шерстобитова.

Диссертационное исследование выполнено на основе анализа и обобщения значительного количества специальной литературы по гражданскому и другим отраслям права, включая информационное право, в частности разделы, посвященные правовому регулированию оказания услуг связи и оборота информации.

Полученные в ходе проведенного исследования теоретические выводы дают возможность определить приоритетные направления развития правового регулирования оказания услуг связи в целом и телематических услуг в частности.

**Научная новизна исследования.** Настоящая диссертация представляет собой одно из первых в современном российском гражданском праве комплексных монографических исследований, посвященных доктринальным и практическим проблемам правового регулирования отношений, возникающих из договора об оказании телематических услуг связи. В результате проведенного исследования впервые в науке гражданского права:

– проанализировано содержание телематических услуг связи, выявлены признаки и специфика оказания таких услуг, на основании чего выработано авторское

определение телематической услуги связи;

- раскрыта правовая природа телематической услуги связи;
- соотнесены телематические услуги связи и услуги связи по передаче данных;
- разграничены услуги связи и информационные услуги, оказание которых осуществляется посредством сети Интернет;
- выработано авторское определение договора об оказании телематических услуг связи с учетом конструкции абонентского договора;
- выявлены существенные условия указанного договора;
- исследованы и выявлены особенности договора об оказании разовых телематических услуг связи и договора об оказании телематических услуг связи с использованием абонентской линии, предпринят сравнительный анализ указанных договоров;
- установлены особенности субъектного состава правоотношений по оказанию телематических услуг связи;
- раскрыты особенности порядка заключения договора об оказании телематических услуг связи;
- выявлены специальные основания для изменения и прекращения договора об оказании телематических услуг связи.

**Научная новизна раскрывается в основных выводах и положениях диссертационного исследования:**

1. Обосновано, что правоотношения, возникающие по поводу оказания телематических услуг связи, носят гражданско-правовой характер, поскольку характеризуются равенством сторон, автономией воли их участников, и возникают на основании гражданско-правового договора.

При этом сама телематическая услуга связи является объектом гражданско-правового регулирования, представляет собой действия оператора связи по достижению полезного эффекта для абонента и (или) пользователя, выражающегося в возможности обмениваться телематическими электронными сообщениями, осуществлять их прием и

передачу между абонентским терминалом и информационной системой информационно-телекоммуникационной сети.

2. Выявлены специфические признаки, характеризующие телематическую услугу связи:

– оказание ее возможно только при наличии доступа пользователя к сети связи по передаче данных (при этом услуга связи по передаче данных как самостоятельная услуга связи пользователю не оказывается);

– при доставке (передаче) телематического электронного сообщения оператор связи не оказывает влияние и не воздействует на содержание передаваемой информации, входящей в состав такого сообщения;

– в рамках оказания указанной услуги связи осуществляется прием и (или) передача телематических электронных сообщений, содержащих информацию в форме, доступной для ее принятия абонентским терминалом.

3. Установлено, что телематические услуги связи оказываются абоненту и (или) пользователю оператором связи непосредственно и (или) с привлечением третьих лиц, включая операторов связи, оказывающих услуги связи по передаче данных, операторов связи, оказывающих услуги по пропуску трафика, а также операторов связи, с которыми заключены договоры о присоединении сетей электросвязи.

4. Аргументировано наличие совокупности организационно-правовых предпосылок заключения договора об оказании телематических услуг связи, отражающих технические и юридические возможности оператора связи для осуществления соответствующей деятельности, с одной стороны, и абонента и (или) пользователя получения этих услуг – с другой.

5. Установлено, что оператор связи при исполнении им договора об оказании телематических услуг выступает в роли информационного посредника как лицо, осуществляющее деятельность, связанную с получением информации на законных основаниях, ее последующим предоставлением без изменения либо предоставлением доступа к информации, размещенной в базах данных, реестрах, информационных ресурсах информационно-телекоммуникационной сети. При этом оператор связи не является субъектом гражданско-правовой ответственности за передачу телематических

сообщений электросвязи, содержащих информацию, нарушающую права третьих лиц.

6. Выявлено, что оказание рассматриваемых услуг связи осуществляется на основании двух видов договоров: договора об оказании разовых телематических услуг связи и договора об оказании телематических услуг связи с использованием абонентской линии, имеющих природу публичного договора и договора присоединения. В основе деления данных договоров на виды лежит способ доступа к сети передачи данных, который является неотъемлемым условием оказания телематических услуг связи.

Обосновано, что оказание телематических услуг связи с использованием абонентской линии осуществляется на основании абонентского договора (договора с исполнением по требованию). Структура прав сторон такого договора имеет свою специфику, выражающуюся в наличии у одной из сторон (абонента) права в течение срока действия договора требовать от другой стороны (оператора связи) в любой момент времени исполнения в необходимом объеме.

7. Под договором об оказании телематических услуг связи с использованием абонентской линии понимается соглашение, по которому оператор связи за плату, определяемую в соответствии с тарифом, обязуется предоставить абоненту и (или) пользователю доступ через сеть связи по передаче данных к информационным системам информационно-телекоммуникационной сети, в том числе сети Интернет, обеспечить возможность обмена телематическими электронными сообщениями в количестве (объеме), не превышающем количество (объем), установленный тарифным планом, а абонент и (или) пользователь обязуется оплатить их.

8. Аргументировано, что субъектный состав отношений, возникающих из договора об оказании телематических услуг связи, представлен двумя субъектами – оператором связи и абонентом. Иные лица, в том числе пользователи, операторы связи по оказанию услуг по передаче данных, операторы связи, оказывающие услуги по пропуску трафика, сторонами рассматриваемого договора не являются.

9. Обосновано, что оператор связи несет ответственность перед абонентом и (или) пользователем за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, возникших у него по договору об оказании телематических услуг связи, в том числе за действия

привлеченных им для оказания таких услуг лиц, являющихся участниками процесса обмена телематическими электронными сообщениями.

**Практическая значимость диссертационного исследования** обусловлена возможностью использования сформулированных в ней выводов в процессе применения действующего гражданского законодательства, а также при совершенствовании гражданско-правового регулирования отношений, возникающих из договора об оказании телематических услуг связи.

Результаты проведенного исследования также могут быть использованы при разработке учебной и учебно-методической литературы по гражданскому праву, в процессе преподавания гражданско-правовых дисциплин и спецкурсов, в рамках которых изучается гражданско-правовое регулирование оказания услуг связи, рассматриваются особенности использования в гражданских правоотношениях сети Интернет.

**Апробация результатов диссертационного исследования.** Диссертация выполнена и обсуждена на кафедре гражданского права ФГБОУ ВО «Башкирский государственный университет».

Положения и выводы диссертационного исследования изложены в опубликованных автором работах, в научных докладах, прочитанных на научных конференциях, организатором которых выступил Институт права Башкирского государственного университета, и на научных конференциях, организованных другими учебными заведениями. Также они отражены в содержании дисциплин, в рамках которых изучаются услуги в гражданском праве России и гражданско-правовое регулирование оборота и защиты информации, преподаваемых на кафедре гражданского права Института права Башкирского государственного университета.

Результаты диссертационного исследования прошли апробацию на XI Международной научно-практической конференции «Татищевские чтения: актуальные проблемы науки и практики» (Тольятти, 2014), Международной научно-практической конференции «Правовое государство: проблемы понимания и реализации» (Уфа, 2015), XIII Международной научно-практической конференции студентов, аспирантов и молодых ученых в рамках I Международного юридического молодежного форума

«Правовая система и вызовы современности» 8–10 декабря 2016 г. (Уфа, 2016), XIV Международной научно-практической конференции «Татищевские чтения: актуальные проблемы науки и практики» (Тольятти, 2017), XVI Международной научно-практической конференции «Татищевские чтения: актуальные проблемы науки и практики» (Тольятти, 2019). По теме диссертации автором опубликованы 22 работы.

Также выводы диссертационного исследования отражены в содержании учебных дисциплин, в рамках которых изучаются услуги в гражданском праве России и гражданско-правовое регулирование оборота и защиты информации, преподаваемых на кафедре гражданского права Института права Башкирского государственного университета.

**Структура диссертации** соответствует логике исследования, обусловлена его предметом, целями и задачами. Работа состоит из введения, двух глав, включающих шесть параграфов, заключения и списка литературы.

## ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **введении** обосновывается выбор темы, ее актуальность, раскрываются степень научной разработанности проблемы, объект и предмет, цель и задачи, научная новизна, положения и выводы, выносимые на защиту, методологическая, теоретическая и эмпирическая основы исследования, апробация его результатов, научная и практическая значимость работы.

**Первая глава «Общая характеристика отношений, возникающих из договора об оказании телематических услуг связи»** включает в себя три параграфа и посвящена рассмотрению телематических услуг связи как объекта договорного регулирования, субъектов отношений по оказанию телематических услуг связи и организационно-правовых предпосылок возникновения отношений по оказанию данных услуг.

**В первом параграфе «Телематические услуги связи как объект договорного регулирования»** проанализированы существующие точки зрения на понятие сети Интернет, доступ к которой представляет собой разновидность услуг связи.

Ввиду отсутствия доктринального и законодательного определения телематической услуги связи всесторонне исследованы различные подходы к понятию услуги как объекта гражданских прав, а также к понятию «услуги связи». В результате сформулировано предложение об исключении из определения этого термина, закрепленного в п. 32 ст. 2 Федерального закона «О связи», слова «хранение», поскольку, во-первых, хранение является производной обязанностью оператора связи при оказании им услуг, во-вторых, обязанность хранить сообщения электросвязи установлена в ст. 64 Федерального закона «О связи» в целях защиты публичных интересов. Такое хранение осуществляется в установленном законом порядке и является необходимым не для дальнейшего предоставления сообщений электросвязи пользователям услуг связи, а исключительно для предоставления уполномоченным государственным органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность или обеспечивающим безопасность Российской Федерации, в случаях, установленных федеральными законами.

На основании комплексного анализа понятий «услуга» и «услуга связи» предложено авторское определение телематической услуги связи, под которой предлагается понимать такую разновидность услуг электросвязи, в рамках оказания которой оператор связи осуществляет действия по приему, передаче, доставке телематических сообщений между абонентским терминалом (пользовательским оборудованием) и информационной системой информационно-телекоммуникационной сети.

Исследование специфики рассматриваемых услуг связи позволило выявить признаки, характерные именно для телематической услуги связи:

- 1) возможность оказания ее только при наличии у абонента и (или) пользователя доступа к сети передачи данных;
- 2) при доставке, передаче телематического сообщения оператор связи не оказывает влияния и не воздействует на содержание передаваемой информации, входящей в состав этого сообщения;

3) в рамках оказания телематической услуги связи осуществляется прием и (или) передача информации, представленной в электронной форме, позволяющей абонентскому терминалу принимать ее в такой форме.

Изучение различных доктринальных подходов к понятиям «услуга связи» и «информационная услуга» позволило диссертанту разграничить их по таким признакам, как целевая направленность действий исполнителя и возможность исполнителя повлиять на содержание информации, являющейся объектом воздействия.

Теоретическое отграничение услуги связи от информационной услуги обусловлено следующими причинами:

1) деятельность по оказанию информационных услуг не подлежит лицензированию, в то время как для осуществления деятельности по оказанию услуг связи лицензия необходима;

2) в результате оказания услуг связи сообщение доставляется от заказчика третьему лицу – получателю, таким образом, возникают взаимоотношения между двумя и более лицами, одним из которых является абонент оператора связи – исполнителя по договору об оказании услуг связи. При этом получатели могут не состоять с исполнителем в договорных отношениях, а иметь такие отношения с другим оператором связи. Целевая направленность информационной услуги заключается в сборе, обработке, хранении, распространении, предоставлении информации по поручению заказчика либо самому заказчику, либо неопределенному кругу лиц. Услуга связи всегда выступает в качестве вспомогательной при оказании информационных услуг посредством сети Интернет;

3) при оказании информационных услуг услугодатель выступает в роли информационного посредника. В отношениях по оказанию услуг связи оператор связи, осуществляющий доставку сообщений электросвязи, информационным посредником не является, поскольку не обладает информацией, которая заключена в сообщении электросвязи, ему неизвестно ее содержание, что исключает его ответственность за ее распространение;

4) окончательная стоимость услуг связи становится известна заказчику только по факту их оказания, исходя из тарифа – единицы стоимости услуги. Стоимость информационных услуг известна уже при заключении договора и остается неизменной на весь период его действия, кроме случаев ее изменения по соглашению сторон.

На основании анализа понятия услуги хостинга, а также соотношения услуг связи и информационных услуг сделан вывод, что услуга хостинга относится к информационным услугам, оказываемым с использованием сети Интернет, и не является разновидностью услуг связи.

**Во втором параграфе «Субъекты отношений по оказанию телематических услуг связи»** раскрыты подходы к определению субъектов рассматриваемых отношений, к которым отнесены операторы связи, абоненты и государство.

Особое внимание уделено субъектам отношений по оказанию телематических услуг связи, выступающим на стороне исполнителя. Рассмотрены позиции различных авторов, касающиеся определения оператора связи. Акцент сделан на определениях, характеризующих оператора связи как лицо, распространяющее сообщения, а также как информационного посредника.

Исследование правового положения оператора связи в роли информационного посредника позволило сделать вывод о необходимости расширения понятия информационного посредника, закрепленного в ст. 1253.1 ГК РФ, не ограничивая его участие областью интеллектуальных прав.

Помимо прав и обязанностей, которыми наделены операторы связи по договору об оказании телематических услуг связи, отдельными нормативными актами на этих субъектов возложен дополнительный объем обязанностей, связанных с процессом доставки сообщений электросвязи, к которым следует в первую очередь отнести хранение сообщений электросвязи и хранение сведений о процессе приема и передачи сообщений электросвязи.

Анализ правоприменительной практики позволил выявить участие посредников при оказании телематических услуг связи – лиц, не имеющих соответствующей лицензии. Сделан вывод о том, что законодательно закрепленный процесс

возникновения отношений по оказанию телематических услуг связи, а также их существование не допускают участия в них посредников, выступающих на стороне исполнителя.

Поскольку деятельность оператора связи требует вовлечения в процесс доставки сообщений электросвязи других операторов связи, с которыми им заключены договоры о передаче данных и о присоединении сетей связи, на стороне исполнителя могут выступать несколько операторов связи.

**В третьем параграфе «Организационно-правовые предпосылки оказания телематических услуг связи»** исследованы доктринальные подходы к изучению вопроса о существовании отношений, предваряющих и организующих последующие, что характерно для отношений, возникающих по поводу оказания телематических услуг связи.

Диссертантом проанализирована последовательность действий оператора связи и абонента при заключении договора: направление абонентом заявления о заключении договора об оказании телематических услуг связи, проверка технической возможности оператора связи по оказанию услуг конкретному абоненту, организация абонентской линии, выделение учетных данных для получения доступа к сети оператора связи. Такой особый порядок свойственен заключению договора об оказании телематических услуг связи с использованием абонентской линии. Раскрываются возможности оператора связи и абонента, включая техническую и юридическую возможности, на каждом этапе заключения договора.

В работе дано определение понятия «техническая возможность оператора связи» как предпосылки заключения договора об оказании телематических услуг связи. Сделан вывод, что техническая возможность оказания телематических услуг связи заключается в наличии доступа к сети передачи данных и является неотъемлемым юридическим фактом возникновения отношений по оказанию телематических услуг связи.

Правовые предпосылки оказания телематических услуг связи заключаются в наличии у оператора связи лицензии на осуществление деятельности по оказанию услуг

связи соответствующего вида, прав на места размещения оборудования связи для оказания услуг связи и др.

Анализ различных предпосылок заключения договора об оказании телематических услуг связи позволил автору сделать вывод, что каждая из них по своей сути является правообразующим юридическим фактом. Совокупность этих юридических фактов и их определенная последовательность, необходимая для установления договорных отношений между оператором связи и абонентом, свидетельствует о наличии сложного фактического состава отношений по оказанию телематических услуг связи.

**Во второй главе «Характеристика договора об оказании телематических услуг связи»**, объединившей в себе три параграфа, исследованы понятие и правовая природа договора об оказании телематических услуг связи, его элементы, а также вопросы исполнения и ответственности сторон.

**В первом параграфе «Понятие договора об оказании телематических услуг связи и его правовая природа»** проведен анализ различных взглядов на определение договора об оказании услуг, на основании которого сформулировано определение договора об оказании телематических услуг связи как договора, по которому одна сторона (оператор связи) обязуется предоставить абоненту и (или) пользователю доступ к информационным системам информационно-телекоммуникационной сети, в том числе сети Интернет, обеспечить возможность обмена телематическими электронными сообщениями, а абонент и (или) пользователь обязуется оплатить оказанные ему услуги.

Разграничиваются виды договора об оказании телематических услуг связи: договор об оказании разовых телематических услуг связи и договор об оказании телематических услуг связи с использованием абонентской линии. Выявлены отличия данных договоров, которые заключаются в следующем:

1) для оказания услуг по договору второго типа у абонента должна быть организована абонентская линия, соединяющая пользовательское (оконечное) оборудование с ближайшим оборудованием оператора связи (узлом связи);

2) различны способ и порядок заключения рассматриваемых договоров. Договор первого типа является реальным, поскольку в соответствии с п. 17 Правил оказания телематических услуг связи он считается заключенным с момента осуществления пользователем действий, направленных на получение и (или) использование телематических услуг связи. Договор второго типа является консенсуальным и считается заключенным с момента достижения соглашения между его сторонами по всем существенным условиям;

3) пользователями разовых телематических услуг связи являются преимущественно физические лица;

4) чаще всего договор об оказании телематических услуг связи с использованием абонентской линии содержит в себе условия договора подряда, по которому оператором связи выполняются работы по монтажу линии связи, соединяющей пользовательское (оконечное) оборудование и оборудование оператора связи;

5) для договора об оказании телематических услуг связи с использованием абонентской линии характерен сложный порядок его заключения, а для договора об оказании разовых телематических услуг связи, напротив, свойственно заключение его путем совершения конклюдентных действий абонентом и (или) пользователем.

В работе дана характеристика договора об оказании телематических услуг связи: двухсторонний, возмездный, публичный, имеющий природу договора присоединения.

Обоснован вывод, что договор об оказании телематических услуг связи с использованием абонентской линии имеет природу абонентского договора. Анализ правовой конструкции абонентского договора позволил выявить недостатки определения абонентского договора, содержащегося в ГК РФ, на основании чего было сформулировано авторское определение абонентского договора: «Договором с исполнением по требованию (абонентским договором) признается договор, предусматривающий внесение одной из сторон (абонентом) определенных, в том числе периодических, платежей или иного предоставления за право требовать от другой стороны (исполнителя) предоставления предусмотренного договором исполнения в

затребованных количестве или объеме в определенные договором периоды времени либо на иных условиях, определяемых абонентом».

**Во втором параграфе «Элементы договора об оказании телематических услуг связи»** дана характеристика элементов рассматриваемого договора, к которым предложено отнести предмет договора, стороны, цену, срок, место и форму договора.

При рассмотрении сторон договора об оказании телематических услуг связи проведен сравнительный анализ правового статуса таких субъектов, как абонент и пользователь, который позволил автору прийти к выводу, что по договору об оказании телематических услуг связи категории «абонент» и «пользователь», в сравнении с аналогичными субъектами по иным гражданско-правовым договорам, являются тождественными. Основная обязанность абонента – оплата оказанных услуг. При этом и абонент, и пользователь обязаны вносить платежи или предоставлять иное исполнение по договору об оказании телематических услуг связи независимо от того, было ли затребовано абонентом или уполномоченным им лицом соответствующее исполнение от оператора связи.

При изучении сторон договора затронуты вопросы пользования телематическими услугами связи несовершеннолетними лицами, а также вопросы анонимности пользователей.

Сделан вывод, что статус абонента влияет на договорные отношения, а именно: в отдельных случаях оператор связи утрачивает право на расторжение договора об оказании телематических услуг связи в случае невнесения абонентом платежей за оказанные услуги. Это касается абонентов, которыми являются воинские учреждения, учреждения, предприятия и организации федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба. Действия операторов по ограничению или прекращению оказания услуг электросвязи для указанной категории абонентов рассматриваются как действия, нарушающие безопасность государства.

Анализ объема прав и обязанностей, которыми наделены стороны договора об оказании телематических услуг связи, позволил выявить диспропорцию в

осуществлении обязанностей, большую часть которых несут операторы связи как исполнители. Обязанности абонентов и (или) пользователей сведены к минимуму.

Опираясь на понятие абонентского договора, а также на применяемые на практике операторами связи тарифные планы в рамках оказания телематических услуг связи, сформулировано определение тарифного плана, под которым понимается размер стоимости объема одного или нескольких видов телематических услуг связи, оказываемых за определенный период времени.

Анализ элементов договора об оказании телематических услуг связи (в отличие от его условий) позволил выявить такие его существенные элементы как стороны договора, его предмет и место исполнения. Остальные элементы договора к существенным не относятся и применяются в зависимости от вида заключаемого договора об оказании телематических услуг связи.

**В третьем параграфе «Исполнение и ответственность сторон по договору об оказании телематических услуг связи» раскрыты обязанности операторов связи и абонентов и (или) пользователей, возникающие при исполнении договора об оказании телематических услуг связи.**

Затронуты вопросы изменения договора об оказании телематических услуг связи, отказа от его исполнения, прекращения и расторжения. Выявлено специальное основание прекращения договора об оказании телематических услуг связи с использованием абонентской линии – прекращение прав абонента на помещение, в котором установлено абонентское устройство.

Диссертантом выявлена специфика ответственности оператора связи по договору об оказании телематических услуг связи, которая выходит за рамки указанного договора. В случае нарушения абонентом и (или) пользователем интеллектуальных прав третьих лиц путем размещения в информационно-телекоммуникационной сети, в том числе в сети Интернет, соответствующей информации оператор связи, с которым заключен договор об оказании телематических услуг связи, по письменному требованию потерпевшего лица обязуется ограничить доступ к такой информации. В случае неисполнения оператором связи требований потерпевшего лица в добровольном

порядке этот оператор несет солидарную с абонентом или пользователем гражданско-правовую ответственность перед потерпевшим лицом за причиненный вред вне зависимости от наличия прочих фактических обстоятельств, изложенных в ст. 1253.1 ГК РФ.

В работе также затронуты вопросы ответственности операторов связи за доставку и распространение спам-сообщений, сообщений, содержащих вредоносное программное обеспечение, сообщений, содержащих сведения, затрагивающие права и интересы третьих лиц.

В **заключении** подводятся итоги диссертационного исследования, формулируются основные теоретические выводы и вносятся предложения по совершенствованию действующего гражданского законодательства. В частности, сделан вывод о необходимости внесения изменений в Правила оказания телематических услуг связи, касающихся норм о порядке заключения, изменения, приостановления, прекращения и расторжения договора об оказании телематических услуг связи; предложено определение понятия «чужая услуга» как действия, выполняемые по заданию заказчика в пользу неуполномоченного лица, не являющегося услугополучателем.

#### **Основные положения диссертации отражены в следующих публикациях:**

*Статьи в рецензируемых научных изданиях, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией Министерства науки и высшего образования Российской Федерации для публикации результатов диссертационных исследований:*

1. Балякина, Е.Б. Информационные посредники как участники гражданских правоотношений, складывающихся посредством сети Интернет / Е.Б. Балякина // Правовое государство: теория и практика. – 2015. – № 1 (39). – С. 103–106. – (0,39 п. л.).

2. Балякина, Е.Б. Принцип добросовестности в гражданско-правовых отношениях, складывающихся посредством сети Интернет / Е.Б. Балякина // Вестник Омск. ун-та. – 2016. – № 2 (47). – С. 133–137. – (0,62 п. л.)

3. Балякина, Е.Б. Об особенностях оказания телематических услуг связи / Е.Б. Балякина // Правовое государство: теория и практика. – 2016. – № 3 (45). – С. 117–123. – (0,23 п. л.).

4. Балякина, Е.Б. К вопросу о государственной регистрации сетей связи / Е.Б. Балякина, Е.М. Тужилова-Орданская // Вестник Саратовск. гос. юрид. академии. – 2016. – № 6 (113). – С. 90–95. – (0,43/0,2 п. л.).

*Материалы международных и всероссийских научно-практических конференций:*

5. Балякина, Е.Б. О правах пользователей электронной почты / Е.Б. Балякина // Правовая система и вызовы современности : матер. IV Междунар. науч. конф. студентов, аспирантов и молодых ученых, 6–8 дек. 2007 г. – Уфа : РИЦ БашГУ, 2007. – Ч. 2. – С. 107–110. – (0,12 п. л.).

6. Балякина, Е.Б. Гражданско-правовые отношения, возникающие в сети Интернет / Е.Б. Балякина // Татищевские чтения: актуальные проблемы науки и практики : матер. V юбилейн. междунар. науч.-практ. конф. – Тольятти : Волжск. ун-т им. В.Н. Татищева, 2008. – Ч. II. – С. 137–140. – (0,23 п. л.).

7. Балякина, Е.Б. Гражданская правосубъектность пользователей сетью Интернет / Е.Б. Балякина // Современное состояние и тенденции развития Российского частного права : матер. заочн. конф., 10 дек. 2007 г. – Уфа : РИЦ БашГУ, 2008. – С. 22–29. – (0,43 п. л.).

8. Балякина, Е.Б. Осуществление прав пользователями сети интернет / Е.Б. Балякина // Правовая система и вызовы современности : матер. V Междунар. науч. конф. студентов, аспирантов и молодых ученых, 4–6 дек. 2008 г. – Уфа : РИЦ БашГУ, 2008. – С. 107–109. – (0,12 п. л.).

9. Балякина, Е.Б. Об информационной безопасности / Е.Б. Балякина // Актуальные вопросы развития юридической науки и практики в современных условиях : матер. Междунар. науч.-практ. конф. – Уфа : РИО БашГУ, 2009. – Ч. 1. – С. 31–34. – (0,2 п. л.).

10. Балякина, Е.Б. О субъектах информационного обмена (на примере информационного обмена в сети Интернет) / Е.Б. Балякина // Модернизация правового обеспечения экономических отношений на современном этапе развития правового государства и гражданского общества : сб. матер. Всерос. науч.-практ. конф. – Уфа : БАГСУ, 2011. – С. 147–149. – (0,12 п. л.).

11. Балякина, Е.Б. К вопросу о формировании интернет-права / Е.Б. Балякина // Татищевские чтения: актуальные проблемы науки и практики : матер. IX Междунар. науч.-практ. конф. – Тольятти : Волжск. ун-т им. В.Н. Татищева, 2012. – С. 295–301. – (0,4 п. л.)

12. Балякина, Е.Б. Использование сети Интернет в системе закупок / Е.Б. Балякина // Современные тенденции в образовании и науке : сб. науч. тр. по матер. Междунар. науч.-практ. конф., 31 окт. 2013 г. – Тамбов : Бизнес – Наука – Общество, 2013. – С. 16–17. – (0,11 п. л.).

13. Балякина, Е.Б. К вопросу о сделках, заключаемых посредством сети Интернет // Татищевские чтения: актуальные проблемы науки и практики : матер. XI Междунар. науч.-практ. конф., 17–20 апр. 2014 г. –Тольятти: Волжск. ун-т им. В.Н. Татищева, 2014. – Ч. I. – С. 290–295. – (0,33 п. л.).

14. Балякина, Е.Б. К вопросу о проблемах заключения сделок посредством сети интернет / Е.Б. Балякина // Правовое государство: проблемы понимания и реализации : матер. Междунар. науч.-практ. конф., 16–17 апр. 2015 г. – Уфа : РИЦ БашГУ, 2015. – С. 166–170. – (0,36 п. л.).

15. Балякина, Е.Б. О правовой природе телематических услуг связи / Е.Б. Балякина // Правовая система и вызовы современности : матер. XIII Междунар. науч.-практ. конф. студентов, аспирантов и молодых ученых в рамках I Междунар. юрид. молодежн. форума, 8–10 дек. 2016 г. – Уфа, 2016. – Ч. 2. – С. 45–49. – (0,53 п. л.).

16. Балякина, Е.Б. К вопросу о защите прав потребителей в сфере оказания телематических услуг связи / Е.Б. Балякина // Татищевские чтения: актуальные проблемы науки и практики : матер. XIV Междунар. науч.-практ. конф., 20–21 апр. 2017 г. – Тольятти : Волжск. ун-т им. В.Н. Татищева, 2017. – Т. 2. – С. 99–101. – (0,36 п. л.).

17. Балякина, Е.Б. О правовом регулировании услуг электросвязи / Е.Б. Балякина // Татищевские чтения: актуальные проблемы науки и практики : матер. XVI Междунар. науч.-практ. конф., 19–20 апр. 2019 г. – Тольятти : Волжск. ун-т им. В.Н. Татищева, 2019. – Т. 2. – С. 180–183. – (0,2 п. л.).

*Иные материалы:*

18. Балякина, Е.Б. К вопросу о предоставлении в аренду каналов связи / Е.Б. Балякина // Актуальные проблемы права собственности: теория и практика : матер. круглого стола. – Уфа : РИО БашГУ, 2006. – С. 34–37. – (0,23 п. л.).
19. Балякина, Е.Б. Предоставление в аренду каналов связи / Е.Б. Балякина // Цивилист. – 2007. – № 3. – С. 36–38. – (0,37 п. л.).
20. Балякина, Е.Б. Правовая культура в сети Интернет / Е.Б. Балякина // Повышение правовой культуры – задача первостепенной важности : матер. Республиканск. науч.-практ. конф., 22 фев. 2008 г. – Уфа : РИЦ БашГУ, 2008. – С. 131–135. – (0,26 п. л.).
21. Балякина, Е.Б. Сделки, заключаемые через сеть интернет / Е.Б. Балякина // Модернизация гражданского законодательства: теория и практика : сб. матер. круглого стола, 24–25 апр. 2012 г. – Уфа : РИЦ БашГУ, 2012. – С. 33–37. – (0,23 п. л.).
22. Балякина, Е.Б. О личных неимущественных отношениях в сети Интернет / Е.Б. Балякина // Роль частного права в модернизации Российской экономики : сб. науч. ст. – Уфа : РИЦ БашГУ, 2013. – С. 223–227. – (0,3 п. л.).

Балякина Елена Борисовна

**ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОТНОШЕНИЙ,  
ВОЗНИКАЮЩИХ ИЗ ДОГОВОРА ОБ ОКАЗАНИИ  
ТЕЛЕМАТИЧЕСКИХ УСЛУГ СВЯЗИ**

Автореферат  
диссертации на соискание ученой степени  
кандидата юридических наук