

**МВД России
Санкт-Петербургский университет**

На правах рукописи

**БАБАРЫКИН
Петр Валерьевич**

**ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ
СОЗДАНИЯ И ИСПОЛЬЗОВАНИЯ
САЙТОВ СЕТИ ИНТЕРНЕТ**

Специальность 12.00.03 –
гражданское право; семейное право;
предпринимательское право; международное частное право

Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

**Санкт-Петербург
2005**

Работа выполнена на кафедре гражданского права Санкт-Петербургского университета МВД России

Научный руководитель:
кандидат юридических наук, доцент
Костюк Николай Николаевич

Официальные оппоненты:
доктор юридических наук, доцент
Городов Олег Александрович;
кандидат юридических наук
Леонова Елена Владимировна

Ведущая организация
Санкт-Петербургский государственный
инженерно-экономический университет

Защита состоится « ____ » _____ 2005 года в « ____ » часов на заседании диссертационного совета Д 203.012.02 по защите диссертаций на соискание ученой степени доктора наук в Санкт-Петербургском университете МВД России (198206, Санкт-Петербург, ул. Летчика Пилютова, д. 1).

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Санкт-Петербургского университета МВД России (198206, Санкт-Петербург, ул. Летчика Пилютова, д. 1).

Автореферат разослан « ____ » _____ 2005 года.

Ученый секретарь
диссертационного совета Д. 203.012.02
доктор юридических наук, профессор

Денисов С.А.

I. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Одной из важнейших задач, стоящих перед человечеством, признается построение информационного общества. В качестве необходимого фундамента информационного общества называется информационная и коммуникационная инфраструктура, признается влияние информационных и коммуникационных технологий практически на все аспекты жизни. Среди контрольных показателей информационного общества в п. 6 Плана действий Всемирной встречи на высшем уровне по вопросам информационного общества, Документ WSIS-03/GENEVA/DOC/5-R от 12 декабря 2003 года, называет наличие у всех местных и центральных государственных учреждений, помимо подключения к сети Интернет, собственных Web-сайтов и адресов электронной почты. Частные лица также активно включаются в процесс создания и использования сайтов сети Интернет.

К 2010 году прогнозируется, что 80 % всей планеты будет охвачено Интернетом. По сведениям Фонда «Общественное мнение», с осени 2002 года по весну 2004 года рост числа пользователей сети Интернет в России составил 6 миллионов: с 9 до 15 миллионов человек. Вместе с количественным ростом числа пользователей Интернет отмечается также рост числа зарегистрированных доменных имен и новых сайтов Интернет. Количество зарегистрированных доменов в зоне RU за год выросло на 37 % и к середине сентября 2004 года достигло отметки в 272,982. Намечились тенденции повышения интереса сферы бизнеса к цифровым технологиям, в том числе к Интернет: электронная торговля, сетевые средства массовой информации, электронные библиотеки и архивы документов, сетевое общение. На сайтах сети Интернет размещаются литературные, художественные, музыкальные и иные произведения, являющиеся объектами интеллектуальной собственности и подлежащие в соответствии с действующим законодательством правовой охране.

Пробелы права в области защиты интеллектуальной собственности в сети Интернет препятствуют вхождению России во Всемирную торговую организацию. Российская Федерация является членом Всемирной организации интеллектуальной собст-

венности, которая в рамках второй международной конференции по Электронной коммерции и интеллектуальной собственности, проходившей 19 сентября 2001 в Женеве, определила задачу защиты прав владельцев интеллектуальной собственности от незаконного ее использования в сети Интернет.

Несмотря на положительные изменения, наметившиеся в законодательстве Российской Федерации, в сфере правового регулирования Интернет отсутствует сложившаяся правовая терминология. Неполнота правового закрепления основных понятий, используемых при регулировании общественных отношений в сети Интернет, может привести к их неоднозначной трактовке и вариативности прочтения отдельных норм законодательства.

Установленная в рамках движения к информационному обществу задача по созданию Web-сайтов и предоставлению электронной почты всем местным и центральным государственным учреждениям, повышение интереса государства, общества и бизнеса к Интернет, объективный рост числа сайтов Интернет и их пользователей, необходимость охраны интеллектуальной собственности в Интернет, а также отсутствие комплексных исследований, посвященных обязательствам, возникающим при создании и использовании сайтов Интернет, обуславливают актуальность темы настоящей работы.

Степень разработанности темы. В настоящее время существует ряд научных работ, посвященных отдельным аспектам правового регулирования сети Интернет. Специальному изучению в рамках исследований с учетом специфики сети Интернет подвергались вопросы распространения массовой информации, рекламной информации, совершенствования законодательства об авторском праве и средствах индивидуализации, оказания Интернет-услуг. Однако применительно к вопросам создания и использования сайтов сети Интернет можно констатировать практически полное отсутствие научных исследований. Ряд проблем раскрыт лишь в отдельных публикациях, которые требуют систематизации и тщательного изучения.

Объектом исследования являются подверженные гражданско-правовому регулированию общественные отношения, складывающиеся в процессе создания и использования сайтов сети Интернет.

Предмет исследования – содержание норм, регламентирующих создание и использование сайтов сети Интернет, а также отдельные конструкции о правовом режиме сайта Интернет, о договоре на использование сайта сети Интернет.

Цель и задачи исследования. *Целью* данного исследования является формулирование теоретических положений и практических предложений по совершенствованию законодательства и правоприменительной практики на основе комплексного изучения обязательств, возникающих при создании и использовании сайтов Интернет, с учетом положений права интеллектуальной собственности (исключительных прав).

Для целей данного исследования понятия «сайт Интернет» и «сайт сети Интернет» признаются равнозначными.

Для достижения указанной цели были поставлены следующие *задачи*:

- изучить применяемую терминологию в сфере правоотношений в сети Интернет и разработать словарь основных терминов Интернет;
- исследовать правовой режим сайта Интернет;
- определить гражданско-правовое понятие сайта Интернет;
- исследовать обязательства по созданию и использованию сайта Интернет;
- охарактеризовать и рассмотреть содержание договора на создание сайта Интернет;
- провести дифференциацию обязательств по использованию сайта Интернет;
- охарактеризовать понятие и рассмотреть содержание договора на использование сайта Интернет;
- рассмотреть вопросы об ответственности сторон в обязательствах по созданию и использованию сайтов Интернет;
- дать характеристику прав и обязанностей третьих лиц при использовании сайта Интернет;
- рассмотреть вопросы об ответственности по договору на использование сайта Интернет.

Методологическую основу исследования составили основные принципы и категории диалектики; метод анализа и синтеза; логический метод, включая метод индукции и дедукции; метод моделирования; метод системно-структурного анализа; метод

формально-юридического и грамматического толкования норм права; метод сравнительного правоведения; исторический метод.

Эмпирической базой исследования послужили судебная практика, решения государственных, общественных и иных организаций, связанные с созданием либо использованием сайтов Интернет, а также собственные авторские разработки в сфере технологий Интернет¹.

Правовую основу исследования составили Конституция Российской Федерации, Федеральный конституционный закон «О референдуме в Российской Федерации», Гражданский кодекс Российской Федерации, Федеральные законы: «О средствах массовой информации», «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименования мест происхождения товаров», «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных», «Об авторском праве и смежных правах», «Об информации, информатизации и защите информации», «О рекламе», «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации», «О связи», а также другие федеральные законы и подзаконные акты, акты международного права.

Теоретической базой диссертации являются труды таких ученых, как И.Л. Бачило, И.А. Близнец, Э.П. Гаврилов, В.А. Дозорцев, А.Р. Ермакова, В.Г. Зинов, В.О. Калятин, К.Б. Леонтьев, В.Н. Лопатин, С.В. Малахов, А.М. Минков, В.Б. Наумов, А.И. Панченко, С.В. Петровский, Л.И. Подшибихин, М.М. Рассолов, А.П. Сергеев, А.Г. Серго, В.И. Скиба, А.В. Трофименко, А.В. Шамраев, М.В. Якушев и др.

Научная новизна. Диссертационное исследование является одной из первых монографических работ, посвященных вопросам гражданско-правового регулирования создания и использования сайтов сети Интернет. Для рассмотрения юридического понятия сайта сети Интернет используется технико-юридический анализ, который позволяет учесть особенности технической природы сети Интернет и социально-правовой составляющей сайтов Интернет.

¹ См: подробнее об авторских разработках в разделе «Творчество в сфере ИТ» по адресу в сети Интернет <http://pvb.pp.ru/>.

Выдвинуты предложения по совершенствованию законодательства и правоприменительной практики в сфере создания и использования сайтов Интернет с учетом баланса интересов правообладателей и пользователей сети Интернет.

На защиту выносятся следующие основные выводы и положения:

1. Необходимо различать понятие сайт Интернет, как цифровое произведение (контент) и как имущественный комплекс. Под сайтом Интернет как цифровым произведением понимается объективная форма представления и организации электронных документов и цифровых произведений (например: литературных произведений, фотографий, аудиовизуальных произведений, звукозаписей, программ для ЭВМ, баз данных и т. д.), систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью технологий Интернет. В состав сайта Интернет как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его функционирования, включая информационный ресурс, электронные документы и цифровые произведения, доменное наименование, услуги хостинга или передачи данных в сети Интернет. Отличие сайта Интернет от предприятия (ст. 132 ГК РФ) заключается в том, что сайт Интернет не обязательно используется для осуществления предпринимательской деятельности, а также не признается недвижимостью.

2. Понятие сайта Интернет не находит своего отражения в федеральном законодательстве, однако широко используется на уровне различных нормативно-правовых актов и проектов федеральных законов. Требуется закрепить на уровне федерального закона понятие сайта Интернет. Сайт (сети) Интернет – находящийся в собственности определенного физического или юридического лица, или совместной собственности нескольких лиц, доступный при помощи технологий Интернет источник цифрового произведения или электронного документа и последующих, связанных с ним цифровых произведений или электронных документов.

3. В целях определения правового режима сайта Интернет следует проводить юридическую классификацию сайтов Интернет по следующим основаниям: по собственнику сайта, по цели и фактической аудитории сайта, по статусу сайта.

4. Специфика договорных отношений по созданию и использованию сайтов Интернет состоит в наличии нетрадиционного объекта гражданских прав – сайта сети Интернет.

5. В целях упорядочения правоотношений по созданию и использованию сайтов Интернет необходимо внести изменения в действующее законодательство. В этой связи предлагается:

1) понятие владельца информационного ресурса в ст. 2 Федерального закона от 20.02.1995 № 24-ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации» изложить в следующей редакции: *«Владелец информационных ресурсов, информационных систем, технологий и средств их обеспечения – субъект, осуществляющий владение и пользование указанными объектами и реализующий полномочия распоряжения в пределах, установленных законом или договором с собственником информационного ресурса»;*

2) дополнить п. 2 ст. 18 Закона РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-I «Об авторском праве и смежных правах» после слов «воспроизведения баз данных или существенных частей из них» словами *«за исключением случаев, предусмотренных статьей 25 настоящего Закона»;*

3) внести изменения в п. 2 ст. 19 Закона РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-I «Об авторском праве и смежных правах» и изложить его в следующей редакции: *«Использование правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, в радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях, на сайтах Интернет учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью»;*

4) на уровне федерального закона закрепить нормы об имущественной ответственности собственника и владельца сайта Интернет за деятельность пользователей сайта Интернет, нормы об имущественной ответственности информационного посредника (провайдера) за деятельность собственника и владельца сайта Интернет.

Теоретическая значимость исследования заключается в том, что сформулированные в нем выводы и положения помогут понять правовую природу сайта Интернет, разработать понятийный аппарат в сфере создания и использования сайтов сети Интернет, расширить теоретическое представление об исследова-

нии сайта сети Интернет как объекта гражданских прав, что в целом способствует развитию отдельных институтов гражданского права.

Практическая значимость исследования заключается в возможности использования положений диссертации для совершенствования действующего законодательства и правоприменительной практики, для преподавания курса гражданского права России, спецкурса «Право интеллектуальной собственности», а также для разработки учебных пособий и методических рекомендаций по этим дисциплинам. Выводы и предложения диссертационного исследования могут быть использованы при проведении дальнейших научных исследований в области гражданского права.

Апробация результатов исследования. Диссертация обсуждалась и была рекомендована к защите на кафедре гражданского права Санкт-Петербургского университета МВД России

Основные результаты диссертационного исследования отражены в опубликованных статьях и актах внедрения. Кроме того, результаты диссертационного исследования апробированы в ходе участия в следующих конференциях: VIII Санкт-Петербургской Международной Конференции «Региональная информатика – 2002»; III Санкт-Петербургской межрегиональной конференции «Информационная безопасность регионов России (ИБРР – 2003)»; научно-практической конференции «Коллегиальные чтения – 2004» (Санкт-Петербург, июнь 2004 г.); IX Санкт-Петербургской международной конференции «Региональная информатика – 2004».

Структура работы. Диссертация состоит из введения, трех глав, объединяющих 9 параграфов, заключения, списка использованной литературы и приложений.

II. ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность темы диссертации, определяются цель, задачи, объект, предмет исследования, дается характеристика его методологических и теоретических основ, излагаются положения и выводы, характеризующие новиз-

ну и практическую значимость работы, излагаются основные положения, выносимые на защиту.

Первая глава – «Правовой режим сайта Интернет» – посвящена рассмотрению вопроса об определении режима правового регулирования сайта сети Интернет. Для рассмотрения юридического понятия сайта сети Интернет используется технико-юридический анализ, который позволяет учесть особенности технической природы сети Интернет и социально-правовой составляющей сайтов Интернет.

В первом параграфе – «Технико-юридический анализ сайта Интернет» – автор анализирует различные подходы к пониманию сайта сети Интернет.

Иностранное по происхождению слово «сайт» в русском языке приобрело самостоятельное значение. Широкое распространение World Wide Web преимущественно за счет коммерческого внедрения в середине 90-х годов XX века привело к тому, что многие стали ошибочно полагать, что Интернет и World Wide Web понятия равнозначные и взаимозаменяемые. Сайты World Wide Web принято называть Web-сайты Интернет. Источники для определения понятия сайт Интернет можно разделить на два вида: технические и юридические.

К техническим источникам относятся документы RFC (Request for Comments), определяющие стандарты, на основе которых работает Интернет. В ходе анализа ряда документов RFC автор акцентирует внимание на доменных наименованиях и деятельности некоммерческой Корпорации Интернета для специализированных адресов и номеров (ICANN – Internet Corporation For Assigned Names and Numbers).

К юридическим источникам в рамках национального законодательства Российской Федерации относится ряд законов. Однако ни один из законов Российской Федерации не содержит определения понятия «сайт Интернет». В то же время, понятие сайта Интернет встречается на уровне подзаконных актов в различных интерпретациях: источник информации, официальный сайт организации в сети Интернет, страница организации в сети Интернет, Web-узел, Web-страница, Web-сайт и др.

Рассматривая понятие сайта Интернет, используемое в Рекомендациях по информационному содержанию и организации

Web-сайтов кредитных организаций, закрепленных Указаниями оперативного характера Центрального Банка России от 2 февраля 2004 года № 16-Т, автор приходит к выводу о том, что определение Web-сайта как представляемой в Интернет иерархически организованной, непосредственно адресуемой совокупности связанных визуально воспринимаемых информационных страниц и элементов управления доступом к программно-информационным средствам Web-сервера решает локальную понятийную задачу в рамках процесса создания и организации представительств кредитных организаций в Интернете.

В науке гражданского права относительно определения понятия сайт Интернет существуют различные точки зрения. В.Б. Наумов определяет сайт Интернет как «упорядоченную систему страниц, объединенных гиперссылками. Страница сайта имеет свой уникальный адрес в сети Интернет и представляет собой написанную с помощью команд языка HTML своеобразную программу, посредством которой осуществляется управление формированием изображения страницы при доступе к ней пользователя»¹. С.В. Петровский определяет сайт Интернет как сетевой информационный ресурс, под которым понимается «совокупность гипертекстовых документов, размещенных, как правило, по одному адресу в сети, составляют сетевой информационный ресурс (английский вариант – сайт, от англ. site – узел, место)»². А.Г. Серго использует термины «Интернет-сайт» и просто «сайт», под которым понимается «совокупность гипертекстовых документов (в виде html-страниц или хранящихся в базе данных), электронных произведений и программного обеспечения, необходимого для функционирования названных компонентов»³. И. Близнац и А. Робинов выделяют три основные точки зрения: 1. Web-сайт является программой для ЭВМ; 2. Web-сайт – база данных;

¹ Наумов В.Б. Право и Интернет: Очерки теории и практики. М.: Книжный дом «Университет», 2002. С. 201.

² Петровский С.В. Правовое регулирование оказания Интернет-услуг: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2002. С. 83.

³ Серго А.Г. Интернет и право. М.: Бестселлер, 2003. С. 93; См. также: Серго А.Г. Правовой статус сайта // Право и экономика. 2003. № 3. С. 59-62.

3. Web-сайт – особый, ни на что не похожий вид информации или комплексный объект, состоящий из информации различных видов.

Последовательно анализируя сформировавшиеся взгляды на понятие сайта Интернет в рамках гражданско-правовой науки, автор приходит к выводу о том, что подход к определению сайта Интернет как комплексного объекта правового регулирования, состоящего из информации различных видов, представляется наиболее перспективным. Подобный подход позволяет определить не только web-сайт, но и любой иной сайт Интернет. Рассмотрение сайта Интернет в качестве комплексного объекта позволяет в целях определения режима правового регулирования выделить в нем конкретные элементы, которые, в свою очередь, могут являться отдельными объектами правового регулирования.

Во втором параграфе – «Гражданско-правовое определение сайта Интернет» – с учетом действующего законодательства, гражданско-правовой теории и практики автор предлагает оригинальный подход к определению понятия сайта Интернет.

Содержимое (контент) сайта Интернет формируют объекты, обозначающие различные социальные ценности и воспринимающие различные правовые режимы: массовая информация, включая рекламную информацию; информация о гражданах (персональные данные); электронные документы; конфиденциальная информация, включая информацию, составляющую служебную или коммерческую тайну, иные виды тайны в соответствии с российским законодательством; произведения, являющиеся объектами авторского права, в том числе программы для ЭВМ и базы данных; произведения, являющиеся объектами смежных прав; товарный знак, знак обслуживания, наименование мест происхождения товара; фирменное наименование юридического лица; имя физического лица; объекты патентного права.

При рассмотрении названных объектов автор подробнее останавливается на правовом регулировании цифровых произведений, электронных документов, персональных данных, соотношении понятия сайт сети Интернет и средства массовой информации.

Законом «О средствах массовой информации» установлены правила, позволяющие распространить его положения на сайт

Интернет, за исключением сайтов с ограниченным доступом. В то же время, отождествление понятий сайт сети Интернет и средство массовой информации невозможно в силу того, что существующие нормы законодательства о средствах массовой информации ориентированы на печатные издания. Сайты Интернет могут быть зарегистрированы в качестве средства массовой информации. Если регистрация в качестве средства массовой информации отсутствует, то с учетом имеющейся судебной практики, данное обстоятельство не является препятствием на пути признания за отдельным конкретным сайтом Интернет статуса средства массовой информации.

Произведения, размещаемые на сайте Интернет, могут охраняться в рамках действующего законодательства об авторском праве и смежных правах. Правовой основой для охраны авторских и смежных прав является Закон РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 «Об авторском и смежных правах», а также в соответствии с п. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации, в частности: Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г.; Всемирная конвенция об авторском праве от 6 сентября 1952 г.; Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного их воспроизводства от 29 октября 1971 г. Отдельно рассмотрены так называемые «Интернет-договоры» Всемирной организации интеллектуальной собственности (Договор ВОИС по авторскому праву от 20 декабря 1996 года и Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам от 20 декабря 1996 года). В указанных договорах содержится ряд норм, учитывающих специфику сети Интернет и нашедших свое отражение в Законе РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» в редакции Федерального закона от 20 июля 2004 № 72-ФЗ. Речь, в частности, идет о новом правомочии автора на доведение произведения до всеобщего сведения, а также норм о технических средствах защиты авторского права и смежных прав.

В результате проведенного анализа закрепленного в новой редакции Закона РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» правомочия, диссертант приходит к выводу о том, что закрепленная формулировка отличается от

предложенной в статье 8 Договора ВОИС по авторскому праву и не учитывает особенностей построения российского законодательства в области авторского права и смежных прав. Новое правомочие автора на доведение произведения до всеобщего сведения не отвечает принципу «всем и каждому», смысл которого заключается в том, что при размещении авторского произведения на сайте Интернет «любое лицо может иметь доступ к нему в интерактивном режиме из любого места и в любое время по своему выбору». В случае если сайт Интернет требует регистрации пользователя, то любой иной незарегистрированный пользователь сайта может не иметь доступа к произведению. Используемый в новом правомочии термин «интерактивный режим» не находит своего отражения в законодательно закрепленном определении данного понятия. В качестве решения названного противоречия предлагается законодательно закрепить понятие сайта Интернет и соответствующее авторское правомочие по размещению произведения на сайте Интернет.

Анализируя нормы о технических средствах защиты авторского права и смежных прав, диссертант констатирует наличие новых правомочий автора, которые отдельно не сформулированы ни в группе личных неимущественных прав автора, ни в группе имущественных прав автора. Разрешение названной ситуации представляется в толковании фактически закрепленных в ст. 48.1 и 48.2 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» новых правомочий автора в качестве расширения личного неимущественного права автора на защиту произведения.

Произведения на сайте Интернет могут размещаться в форме гипертекста и ряда других форматов, поддерживаемых программно-аппаратным комплексом, на котором размещен сайт. Одним из базовых принципов гипертекста является возможность указания ссылок на другие произведения. Создатель гипертекста Тим Бернерс-Ли предлагает различать два вида ссылок: «обычная» ссылка и «включающая» ссылка. Юридическое значение различных видов ссылок заключается в том, что произведения, связанные «обычной» ссылкой, являются различными произведениями, и таковыми воспринимаются пользователем сайта Интернет, а «включающая» ссылка формирует составное произведе-

дение, которое воспринимается пользователем сайта Интернет как единое произведение.

Проведенный анализ позволил диссертанту предложить оригинальное определение сайта Интернет как цифрового произведения. Сайт (сети) Интернет как цифровое произведение – объективная форма представления и организации электронных документов и цифровых произведений (например: литературных произведений, фотографий, аудиовизуальных произведений, звукозаписей, программ для ЭВМ, баз данных и т. д.), систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью технологий Интернет.

В силу специфики функционирования отдельных сайтов Интернет, имеющих доменное наименование, к кругу лиц, имеющих отношение к сайту Интернет, добавляется администратор домена. При регистрации домена в доменной зоне .RU правовое положение администратора домена определяется на основе действующего Регламента и тарифов по регистрации доменов второго уровня в зоне .RU. Возможные конфликты при выборе администратором домена имени сайта Интернет связаны с нарушением прав третьих лиц на товарный знак, знак обслуживания, место происхождения товара, фирменное наименование юридического лица и имени собственного физического лица. В России на сегодняшний день не существует единого подхода к разрешению споров о доменных наименованиях. При принятии решения судом могут учитываться разработанные ВОИС международные нормы «Унифицированные правила рассмотрения споров о доменных именах» (UDRP – Uniform Domain Name Dispute Resolution Policy).

Для нормального функционирования сайт Интернет должен быть размещен на программно-аппаратном комплексе, осуществляющим круглосуточную работу и имеющим постоянное подключение к сети Интернет. В связи с тем, что многие лица, желающие иметь собственный сайт Интернет, не располагают подобным оборудованием, широкое распространение получили услуги хостинга или услуги по размещению информационного ресурса в сети Интернет. Рассматриваются различные виды хостинга, соотношение понятий альтернативный адрес сайта (синоним) и зеркало сайта, их правовое значение.

В целях исследования сущности сайта сети Интернет его рассмотрение проводится в рамках отношений, возникающих в связи с пересылкой определенного объема информации адресату средствами Интернет, и отношений в связи с открытием доступа к определенной информации в Интернет. Диссертант предлагает различать «абстрактную возможность» - возможность осуществить доступ к информации, «желаемую возможность» - направленность информации и «фактически реализованную возможность» - фактически осуществленный доступ. Выяснение и установление соотношения названных возможностей представляется необходимым для разрешения вопросов прав, обязанностей, а также ответственности субъектов правоотношений. Анализируя субъектный состав участников правоотношений по поводу создания и использования сайта сети Интернет диссертант приходит к выводу о необходимости внесения изменений в законодательно закрепленное понятие владелец информационных ресурсов, информационных систем, технологий и средств их обеспечения. Рассматривается Проект Федерального закона от 09.03.2005 «Об информации, информатизации и защите информации» С.В. Петровского, где предлагается рассматривать информационный ресурс в значении «материальный носитель информации», независимо от его вида.

Рассмотрев различные определения сайта Интернет, принимая во внимание, что содержание сайта и способ доступа к нему (в частном случае, доменное наименование) имеют различную правовую природу, а также в стремлении охватить все виды сайтов Интернет, с позиций гражданского права формулируется следующее определение сайта сети Интернет – находящийся в собственности определенного физического или юридического лица, или совместной собственности нескольких лиц, доступный при помощи технологий Интернет источник цифрового произведения или электронного документа и последующих, связанных с ним, цифровых произведений или электронных документов. Присущие данному определению элементы раскрываются в тексте диссертационного исследования. Приводится классификация сайтов сети Интернет по следующим основаниям: по протоколу доступа, по функциональному признаку, по месту нахождения хоста (ком-

пьютера), по наличию информационных посредников (провайдеров), по статусу, по собственнику сайта Интернет.

В силу того, что сайт Интернет в гражданском обороте может выступать как единое функциональное целое и как сумма отдельных его элементов, следует различать понятие сайт Интернет, как цифровое произведение (контент) и как имущественный комплекс. В состав сайта Интернет как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его функционирования, включая информационный ресурс, электронные документы и цифровые произведения, доменное наименование, услуги хостинга или передачи данных в сети Интернет. Отличие сайта Интернет от предприятия (ст. 132 ГК РФ) заключается в том, что сайт Интернет не обязательно используется для осуществления предпринимательской деятельности, а также не признается недвижимостью.

Вторая глава – «Договорные отношения по созданию сайта Интернет» – посвящена вопросам понятия и содержания договора на создания сайта сети Интернет, а также вопросам ответственности сторон.

В первом параграфе – «Понятие договора на создание сайта Интернет» – формулируется понятие договора на создание сайта Интернет и выявляются его существенные условия. Исследуются субъекты права, которые могут выступать стороной по договору на создание сайта Интернет. Отмечается, что для предоставления услуг по передаче данных и телематических услуг (услуг хостинга) требуется наличие лицензий, выдаваемых Министерством информационных технологий и связи Российской Федерации. Анализируются особенности субъектного состава договора в рамках фактически существующей сферы бизнеса, называемой Web-дизайн. Рассматриваются вопросы приобретения доменного имени и услуг хостинга. Отмечается, что регистрация доменного имени является услугой, оказываемой одним лицом на основе договора другому лицу.

Договор с разработчиком сайта по своему типу может быть отнесен к договору подряда. Результаты деятельности исполнителя могут представлять собой охраняемые авторским правом произведения. В этом случае договор заказа на создание сайта должен включать в себя элементы авторского договора. Рассматривают-

ся два вида авторских договоров: с передачей исключительных имущественных прав и с передачей неисключительных имущественных прав. Проводится сравнение договора подряда с авторским договором заказа на создание сайта сети Интернет. Формулируется понятие договора и конкретный перечень обязательств, рассматриваются особенности формы договора на создание сайта Интернет.

Во втором параграфе – «Содержание договора на создание сайта Интернет» – рассматриваются отдельные элементы договора, такие как предмет, срок, цена и др. Отмечается, что обязательным условием авторского договора является указание на конкретные права, передаваемые по договору. Не допускается передача прав, неизвестных на момент заключения договора. Указывается, что с 1 января 2006 года перечень исключительных прав автора, исполнителя и производителя фонограммы расширяется новым правомочием – доведением до всеобщего сведения. Анализируется обязательное условие авторского договора – указание территории, на которую распространяется передаваемое по договору право. Делается вывод о том, что для случая «доведения до всеобщего сведения» указание на территорию теряет свой смысл, так как перестает отвечать своим существенным признакам, а именно «из любого места».

В отличие от литературного произведения сайт сети Интернет может представлять собой произведение, к которому применимы формализованные качественные оценки (рекомендации, принятые Консорциумом World Wide Web, Международный стандарт ISO/IEC 15445:2000). Исходя из этого, предлагается включать в договор заказа на создание сайта сети Интернет положения о качестве работы подобные тем, которые находят свое отражение в договорах подряда.

При рассмотрении сайта Интернет в качестве самостоятельной автоматизированной системы или части автоматизированной системы, создание сайта Интернет анализируется в рамках ГОСТ 34.601-90 «Автоматизированные системы. Стадии создания», ГОСТ 34.602-89 «Техническое задание на создание автоматизированной системы», ГОСТ 34. 201-89 «Виды, комплектность и обозначения документов при создании автоматизированных систем», РД 50-34. 698-90 «Автоматизированные системы. Требова-

ния к содержанию документов», ГОСТ 34.603-92 «Виды испытаний автоматизированных систем», ГОСТ Р 51188-98 «Испытание программных средств на наличие компьютерных вирусов».

Третий параграф – «Ответственность по договору на создание сайта Интернет» – посвящен вопросам разграничения и меры ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору на создание сайта Интернет. При рассмотрении вопросов ответственности диссертант делает акцент о порядке ответственности при нарушении прав на охраняемые законом произведения, в частности, случаи нарушения лицензий на системы управления контентом. В договоре создания сайта Интернет с учетом специфики разработки сайта может устанавливаться как единый, общий срок на выполнение всех работ, так и отдельные сроки для конкретных этапов создания сайта. В случае просрочки выполнения работ может устанавливаться обязанность виновной стороны выплатить неустойку, исчисляемую в процентном отношении к цене по договору. Устанавливаемые в договоре заказа на создание сайта сети Интернет условия относительно качества сайта должны также предусматривать разумный гарантийный срок, в течение которого наступает ответственность исполнителя за ненадлежащее качество работы.

Третья глава – «Обязательственные отношения по использованию сайта Интернет» – содержит понятие и содержание договора на использование сайта Интернет, характеристику прав и обязанностей третьих лиц при использовании сайта Интернет, вопросы разграничения и мер ответственности лиц, при использовании сайтов сети Интернет.

В первом параграфе – «Понятие договора на использование сайта Интернет» – диссертант предлагает различать договор сопровождения сайта Интернет; договор проката (аренды) сайта Интернет; договор использования сервисов сайта Интернет. Называются общие признаки данных договоров и дается понятие каждого договора в отдельности. По договору сопровождения сайта Интернет сторонами по договору выступает собственник сайта Интернет или владелец сайта Интернет в рамках своих правомочий и дееспособное физическое или правоспособное юридическое лицо, предоставляющие услуги по сопровождению сайтов Интернет. Услуги по сопровождению сайтов сети Интернет

могут включать в себя обновление перечня работ и услуг, оказываемых собственником сайта, ведение дайджеста прессы, колонки новостей на сайте и т. д. По договору проката (аренды) сайта Интернет собственник имущества предоставляет имущественный комплекс сайт Интернет или его часть во временное, как правило, возмездное владение и пользование лицу, которое от своего имени и самостоятельно осуществляет деятельность по обновлению сайта Интернет, а также по предложению товаров и услуг посредством использования сайта Интернет. По договору использования сервисов сайта Интернет пользователь сайта приобретает право пользования сервисами сайта Интернет, то есть услугами, которые оказываются на сайте Интернет, а также иные имущественные права, предоставляемые собственником или владельцем сайта Интернет.

Во втором параграфе – «Содержание договора на использование сайта Интернет» – последовательно анализируются элементы договора на сопровождение сайта Интернет, договор проката (аренды) сайта Интернет, договор использования сервисов сайта Интернет.

В рамках договора на сопровождение сайта Интернет анализируется информация (параметры доступа к обновлению сайта Интернет), которая передается от заказчика исполнителю для выполнения обязательств по договору. Отмечается значимость и коммерческая ценность такой информации. Делается вывод о том, что собственнику сайта Интернет для названных сведений целесообразно устанавливать режим коммерческой тайны в соответствии с действующим законодательством. Проводится сравнение и установление отличий договора на сопровождение сайта Интернет с обязательствами по доверительному управлению имуществом.

По договору аренды (проката) сайта Интернет рассматриваются случаи, когда приобретение отдельного доменного наименования не меняет сущности отношений в рамках договора аренды (проката) сайта Интернет и самостоятельного приобретения услуг хостинга, которые меняют природу отношений с арендодателем. Проводится различие между правом собственности на информационный ресурс и авторским правом в отношении конкретного цифрового произведения.

В рамках содержания договора использования сервисов сайта Интернет рассматриваются случаи, когда основными поставщиками контента выступают пользователи сайта Интернет. Анализируется презумпция передачи неисключительных прав на использование объектов интеллектуальной собственности, выраженных в передаваемом информационном ресурсе, закрепленная в п. 2 ст. 13 Проекта Федерального закона от 09.05.2005 «Об информации, информатизации и защите информации» С.В. Петровского. Делается вывод о том, что для нормального функционирования сайта Интернет и снижения риска притязаний третьих лиц, одним из разумных подходов является определение собственником сайта статуса и порядка использования электронных документов и цифровых произведений, размещаемых на сайте Интернет. Анализируются типовые лицензии для программного обеспечения с открытым исходным кодом и типовые лицензии Creative Commons.

Третий параграф – «Права и обязанности третьих лиц при использовании сайта Интернет» – посвящен вопросам определения законных прав и обязанностей пользователей сайтов Интернет, не связанных договорными обязательствами с собственником или владельцем сайта. Исследуются понятие общественного достояния, правовые категории воспроизведения и использования произведений.

Рассматривая вопрос введения произведений в гражданский оборот в качестве критерия применимости отдельных норм Закона РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах», диссертант отмечает, что внедоговорное воспроизведение произведений, размещенных и размещаемых на сайтах Интернет, не является введением в гражданский оборот, за исключением случаев, когда подобное размещение делается в целях введения в гражданский оборот, например, когда произведение предлагается к покупке на сайте Интернет и тем самым становится предметом договора купли-продажи.

На основании анализа судебной практики и действующего законодательства делаются предложения о внесении изменений и дополнений в Закон РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах». Проводится сравнительный анализ

действующего российского законодательства с доктриной честного использования произведений Закона об авторском праве США.

В четвертом параграфе – «Ответственность по договору на использование сайта Интернет» – рассматриваются вопросы об ответственности по договору на сопровождение сайта Интернет, по договору аренды (проката) сайта Интернет, по договору использования сервисов сайта Интернет. Отдельно рассматриваются вопросы ответственности хостинг-провайдера, ответственности собственника сайта за некоммерческое использование произведений, ответственности собственника сайта перед автором произведения и вопросы ответственности собственника сайта перед иным собственником сайта.

Специфика хостинг-провайдера состоит в том, что он не иницирует информационное отношение, не выбирает содержание передаваемой информации и ее получателя, не влияет на содержание информации и хранит такую только в пределах времени, определяемого техническими стандартами и протоколами для нужд передачи информации. Возможные варианты ответственности хостинг-провайдера анализируются через призму «Рекомендаций по организации деятельности лиц в сфере Интернет-коммерции в Российской Федерации», разработанных рабочей группой по электронной коммерции Комитета по экономической политике и предпринимательству Государственной Думы Федерального Собрания РФ; норм Проекта Федерального закона от 09.03.2005 «Об информации, информатизации и защите информации» С.В. Петровского; норм Проекта Федерального закона «Об электронной торговле», разработанного Сектором информационного права ИГП РАН; Положения о лицензировании деятельности в области связи в Российской Федерации, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 5 июня 1994 г. № 642.

Формулируется вывод о необходимости закрепления норм об имущественной ответственности собственника и владельца сайта Интернет за деятельность пользователей сайта Интернет, норм об имущественной ответственности информационного посредника (провайдера) за деятельность собственника и владельца сайта Интернет.

В заключении формулируются основные выводы диссертационного исследования.

По теме диссертации автором опубликованы следующие работы:

1. К вопросу о юрисдикции при рассмотрении компьютерных преступлений // Информационная безопасность России (ИБРР – 2001): Материалы II Межрегиональной конференции (Санкт-Петербург, 26 – 29 ноября 2001 г.). СПб.: Институт автоматизации и информатизации, 2001. (в соавторстве) 0,2 (0,1) п.л.

2. Актуальные проблемы предупреждения правонарушений в области интеллектуальной собственности // Региональная информатика – 2002: Материалы VIII Санкт-Петербургской Международной Конференции (Санкт-Петербург, 26 – 28 ноября 2002 г.). СПб., 2003. 0,1 п.л.

3. Права создателей сайтов сети Интернет // Информационная безопасность регионов России (ИБРР – 2003): Материалы III Санкт-Петербургской межрегиональной конференции (Санкт-Петербург, 25 – 27 ноября 2003 г.). Часть 1. СПб., 2003. 0,1 п.л.

4. Сайт сети Интернет как источник угроз информационной безопасности // Информационная безопасность регионов России (ИБРР – 2003): Материалы III Санкт-Петербургской межрегиональной конференции (Санкт-Петербург, 25 – 27 ноября 2003 г.). Часть 1. СПб., 2003. 0,1 п.л.

5. Техничко-юридический анализ понятия сайт сети Интернет // Новации в законодательстве РФ по интеллектуальной собственности – теория и практика (Санкт-Петербург, 9 – 10 июня 2004 г.): Сб. докладов научно-практической конференции «Коллегиальные чтения – 2004». СПб., 2004. 0,3 п.л.

6. Использование информационных ресурсов сайта сети Интернет // Региональная информатика – 2004: Материалы IX Санкт-Петербургской международной конференции (Санкт-Петербург, 22 – 24 июня 2004 г.). СПб., 2004. 0,1 п.л.

Подписано в печать и свет 11.05.2005. Формат 60X84 ¹/₁₆

Печать офсетная. Объем 1,0 п.л. Тираж 100 экз.

Отпечатано в Санкт-Петербургском университете МВД России
198206, Санкт-Петербург, ул. Летчика Пилютова, д. 1