

**Петровский Станислав Витальевич**

*На правах рукописи*

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОКАЗАНИЯ  
ИНТЕРНЕТ-УСЛУГ**

**Специальность 12.00.03 –**

Гражданское право, предпринимательское право, семейное право,  
международное частное право.

**Автореферат**

диссертации на соискание ученой степени  
кандидата юридических наук

Москва – 2002

Работа выполнена на кафедре гражданского права  
юридического факультета  
Российской правовой академии  
Министерства юстиции Российской Федерации

**Научный руководитель:**

Доктор юридических наук, профессор **Ершов Валентин Валентинович**

**Официальные оппоненты:**

доктор юридических наук, доцент **Соковых Юрий Юрьевич**  
кандидат юридических наук **Носова Инна Андреевна**

**Ведущая организация:**

Институт международного права и экономики им. А.С. Грибоедова

Защита состоится «24» мая 2002 г. в 15 часов 00 минут на заседании Специализированного Совета К 401.001.01 по защите диссертаций на соискание ученой степени кандидата юридических наук при Российском государственном институте интеллектуальной собственности (117279, г. Москва, ул. Миклухо-Маклая, д. 55а).

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Российского государственного института интеллектуальной собственности (РГИИС).

Автореферат разослан «\_\_\_» \_\_\_\_\_ 2002 г.

Ученый секретарь  
Специализированного Совета  
кандидат юридических наук, доцент

Г.И. Тыцкая

## Общая характеристика работы

**Актуальность темы исследования.** Переход к третьему тысячелетию связывается целым рядом специалистов в области философии, информатики, экономики, юриспруденции и других наук с переходом к информационному обществу, обладающему новой структурой, в которой решающую роль играют отрасли, связанные с получением, распространением и обработкой информации.

*Привычно относимое к будущему информационное общество представляет собой реальность сегодняшнего дня.* В условиях информационного общества ключевую роль играют телекоммуникационные сети как среда для сбора и обмена информацией в локальных, общегосударственных и международных масштабах, где протекают процессы лавинообразного распространения общественных отношений по поводу использования международной сети Интернет (далее – Интернет).

Согласно сведениям, приведенным в Концепции развития рынка телекоммуникационных услуг в Российской Федерации<sup>1</sup> ожидается, что к 2010 г. количество активных пользователей Интернета в России будет насчитывать более 26 млн. человек.

Резкое увеличение общественно-экономического значения использования международной сети Интернет обострило правовые проблемы, связанные с применением высоких компьютерных и телекоммуникационных технологий.

В отечественной юридической науке отношения, связанные с использованием Интернет, исследованы фрагментарно. Изучались проблемы защиты авторских прав на произведения, доступные в сети Интернет, прав на доменное наименование, информационной безопасности в Интернете, проблемы применения телекоммуникационных сетей в деятельности органов государственной власти, в том числе для судопроизводства, а также вопросы электронного документооборота, электронной подписи и заключения сделок в электронной форме, регулирования отношений по поводу осуществления безналичных платежей с использованием телекоммуникационных сетей.

---

<sup>1</sup> Размещена на сайте Правительства Российской Федерации по адресу: <http://www.government.gov.ru/2000/12/21/977381416.html>

Многие публикации о правовых проблемах использования телекоммуникационных сетей, среди которых подавляющее большинство посвящено Интернету, носят постановочный характер, сигнализируя о наличии тех или иных правовых проблем, с указанием на невозможность использования существующих законодательных актов и необходимость внесения изменений в законодательство.

Вместе с тем, несмотря на охват российскими исследователями многих правовых проблем, связанных с использованием телекоммуникационной сети Интернет, практически не получили должного освещения вопросы обязательственных отношений в данной сфере.

Состояние современного законодательства, затрагивающего отношения по поводу оказания Интернет-услуг, отражает отсутствие системного подхода, что проявляется, в частности, в избыточном терминологическом многообразии.

Так, помимо термина "*компьютерная сеть*", в законодательстве о средствах массовой информации говорится о *телекоммуникационных сетях*, законодательные акты об информатизации оперируют словосочетанием *информационная сеть*. При этом не излагаются признаки, позволяющие отграничить понятия, описываемые указанными терминами, что приводит к избыточному терминологическому многообразию, пересечению предметов регулирования отдельных законов и подзаконных нормативных актов.

Кроме того, в России отсутствует правовая база, позволяющая эффективно развиваться предпринимательству в области телекоммуникационных сетей, особенно в части норм, направленных на развитие системы совершения сделок путем обмена данными в телекоммуникационных сетях.

*Наличие социально-экономической потребности в развитии глобальных телекоммуникационных сетей, наиболее масштабной из которых является Интернет, и сетевых услуг как основы развитой экономики двадцать первого века, а также отсутствие комплексных исследований, посвященных обязательствам, связанным с международной сетью Интернет, обуславливают актуальность темы настоящей работы.*

Для достижения указанной цели были поставлены соответствующие задачи:

- дать общую характеристику обязательствам по оказанию услуг;
- сформулировать правовое понятие сети Интернет;
- провести дифференциацию обязательств, связанных с оказанием Интернет-услуг;
- выработать предложения, направленные на развитие системы заключения сделок путем обмена данными по общедоступным телекоммуникационным сетям, одной из которых является Интернет;
- дать анализ договорных обязательств по оказанию услуг передачи данных по каналам телекоммуникационных сетей как разновидности услуг связи;
- рассмотреть договорные обязательства, исполняемые путем передачи информации по каналам Интернета;
- рассмотреть договорные обязательства по созданию сетевых информационных ресурсов (далее – сайтов).

**Методологические основы работы.** Диссертация выполнена с применением различных методов исследования: общенаучных – формально-логического, исторического, аналитического, а также частнонаучных – сравнительно-правового, конкретно-социологического, иных методов научного познания.

Проанализирована специальная литература по гражданскому праву, теории права, информатике.

**Эмпирической базой исследования** послужили как судебная практика, так и решения и действия государственных, общественных и иных организаций, деятельность которых связана с оказанием услуг посредством телекоммуникационных сетей, либо в сферу компетенции которых входит осуществление управления или надзора за такой деятельностью или ее отдельными аспектами (Министерство Российской Федерации по связи и информатизации, Министерство Российской Федерации по делам печати, телерадиовещания и средств массовых коммуникаций, Министерство Российской Федерации по антимонопольной политике и поддержке предпринимательства и другие).

Кроме того, использованы данные, полученные в ходе работы автора в организациях, предоставляющих Интернет-услуги (услуги по разработке сетевых

информационных ресурсов и программных средств, услуги связи по передаче данных по сети Интернет и другие).

**Теоретическая основа исследования.** Теоретической базой диссертации являются труды российских и советских правоведов. Среди них: Агарков М.М., Бачило И.Л., Батулин Ю.М., Венгеров А.Б., Волокитин А.В., Волчинская Е.К., Карелина М.М., Копылов В.А., Кристальный Б.В., Курило А.П., Мелюхин И.С., Морозов А.В., Наумов В.Б., Нисневич Ю.А., Новиков Д.Б., Нестеров Ю.М., Рассолов М.М., Снытников А.А., Талимончик В.П., Терещенко Л.К., Финько О.М., Шерстобитов А.Е. и другие.

**Правовая основа исследования.** В диссертации изучались тексты Конституции Российской Федерации, Федеральных законов, в частности, Гражданского кодекса Российской Федерации, Федерального закона "О связи", Федерального закона "Об участии в международном информационном обмене", Федерального закона "Об информации, информатизации и защите информации", Федерального закона "Об электронной цифровой подписи", Закона Российской Федерации "О средствах массовой информации", Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах", а также других Федеральных законов и подзаконных актов, актов международного права.

**Научная новизна.** Научная новизна диссертационной работы состоит в том, что впервые комплексно рассмотрены договорные обязательства, связанные с оказанием Интернет-услуг, и проведена их дифференциация. Для рассмотрения юридического понятия сети Интернет применен новый подход в аспекте исследования данной сети как технического комплекса, использование которого построено на базе системы договорных обязательств. Выдвинуты предложения по совершенствованию законодательства и правоприменительной практики в сфере оказания услуг с использованием сети Интернет. Данные предложения нашли свое отражение в проекте Федерального закона "О правовом регулировании оказания Интернет-услуг", который опубликован и приложен к настоящей работе.

**На защиту выносятся следующие основные выводы и положения диссертационного исследования:**

1. Отношения, связанные с использованием сети Интернет, входят в предмет регулирования целого ряда законодательных актов при несомненном наличии пробелов и противоречий в праве. В частности, они входят в предмет правового регулирования Гражданского кодекса Российской Федерации, Федерального закона "Об информации, информатизации и защите информации", Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах", Закона Российской Федерации "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных", Закона Российской Федерации "О средствах массовой информации" и др.
2. Изучение признаков сети Интернет и сопоставление их с положениями действующего законодательства позволяет определить понятие *Интернета как международной сети электросвязи общего пользования, предназначенной для обмена машиночитаемыми сообщениями (данными), т.е. сведениями об окружающем мире, его объектах, процессах и явлениях, объективированных в форме, позволяющей провести их непосредственную машинную обработку.* Иными словами, Интернет представляет собой международную телекоммуникационную сеть общего пользования.
3. Обязательства, связанные с оказанием Интернет-услуг, можно разделить по функциональным признакам, оказывающим влияние на правовое регулирование, в зависимости от того, на каком этапе Интернет-услуги связаны с использованием Интернета (на этапе своего возникновения либо на этапе исполнения) на обязательства, основанием возникновения которых является передача данных, а также обязательства, исполнение которых осуществляется посредством передачи данных.
4. Обосновывается *необходимость законодательного закрепления нормативных положений об обязательствах, связанных с использованием сети Интернет.* В частности, основных понятий в данной сфере ("Интернет", "Интернет-услуги", "данные", "электронная почта" и т.д.); правил, позволяющих отграничить сетевые СМИ от прочих сетевых информационных ресурсов; норм, содержащих предмет договоров,

связанных с использованием Интернета и их основные условия; правил, касающихся распределения ответственности между оператором связи и пользователем сети Интернет при совершении противоправных действий и др. Данные концептуальные положения нашли свое отражение в проекте Федерального закона "О правовом регулировании оказания Интернет-услуг", который опубликован и приложен к настоящей работе.

5. Предлагается создать, наряду с негосударственными удостоверяющими центрами, *Общероссийскую государственную систему удостоверяющих центров для регистрации сертификатов ключей электронных цифровых подписей* как организационно-правового механизма распространения электронного документооборота в российских условиях большой территориальной протяженности и отсутствия негосударственных организаций, способных справиться с такой задачей в масштабах страны. Правовой статус удостоверяющих центров, входящих в указанную общероссийскую систему, определяется в соответствии с положениями Федерального закона "Об электронной цифровой подписи".
6. Полагаю необходимым установить в законодательстве *требование об обязательном лицензировании услуг электронной почты* по аналогии с обычными почтовыми услугами. Такое положение имеет своей целью обеспечение контроля за соблюдением законных интересов граждан, в частности, за соблюдением тайны связи и сроков доставки сообщений, прав потребителей, а также предотвращения случаев использования электронной почты для незаконной, в том числе преступной деятельности, которые, к сожалению, в последнее время все чаще встречаются в России.
7. Необходимо урегулировать правовой статус доменных наименований путем закрепления норм об адресации пользователей Интернета, где устанавливался бы порядок передачи прав на доменные наименования, включающий порядок передачи прав и выполнения фактической перерегистрации доменного наименования на основании судебного решения, а также норм, запрещающих регистрацию доменных



наименований, содержащих общеизвестные товарные знаки, фирменные наименования либо имена собственные физических лиц субъектами, не обладающими правами на использование соответствующих средств индивидуализации.

8. Предлагается, для определения доли рекламы в информации, распространяемой по каналам Интернета, использовать среднестатистические параметры программно-аппаратных средств просмотра сетевых информационных ресурсов путем закрепления этих параметров в специальных нормах о порядке определения доли рекламы в продукции средств массовой информации, распространяемой через Интернет.

**Научная и практическая значимость.** Научная значимость работы состоит в возможности использования сделанных в ней выводов для дальнейших теоретических исследований. Практическая значимость диссертационной работы заключается в возможности использования положений диссертации для совершенствования действующего законодательства и правоприменительной практики, чтения лекций по гражданскому праву, преподавания спецкурсов "Информация и вопросы защиты информации", "Право интеллектуальной собственности", "Правовое регулирование информатизации" и т.д.

**Апробация результатов исследования.** Диссертация выполнена на кафедре гражданско-правовых дисциплин юридического факультета Российской правовой академии Минюста России, обсуждена на кафедре правовой охраны интеллектуальной собственности Российского государственного института интеллектуальной собственности Роспатента.

**Структура и содержание работы.** Диссертация состоит из введения, четырех глав, включающих 9 параграфов, заключения, а также списка использованной литературы и приложения – проекта Федерального закона "О правовом регулировании Интернет-услуг". Материал в главах расположен последовательно от общих положений об обязательствах, связанных с оказанием Интернет-услуг, к частным вопросам, посвященным отдельным видам этих обязательств.

## Содержание диссертации

**Во введении** обосновывается выбор темы диссертационного исследования и ее актуальность, степень научной разработанности проблемы, определяются предмет, цель и задачи исследования, отражаются его теоретические и методологические основы, показывается научная новизна и практическая значимость диссертационной работы, формулируются положения, выносимые на защиту.

**В первой главе – "Общая характеристика обязательств по оказанию Интернет-услуг"** – исследуется категория "Интернет-услуги" путем рассмотрения ее составных элементов – услуг как разновидности гражданско-правовых обязательств и Интернета как социо-технической системы для обмена компьютерной информацией. Анализируется правовое содержание понятия Интернета, проблемы в законодательстве и правоприменительной практике, которые порождаются использованием Интернета и оказанием Интернет-услуг, состояние законодательства в этом вопросе и тенденции его развития.

**В первом параграфе первой главы** кратко рассмотрена общая характеристика обязательств по оказанию услуг.

Современные тенденции российской экономики, отражающие тенденции постиндустриального мира, все более трансформируют баланс между промышленным производством и сферой услуг в пользу последних.

Данные глобальные макроэкономические процессы, заключающиеся в количественном и качественном росте числа оказываемых услуг, возникновении их новых видов, показывают важность рассмотрения категории услуг вообще, и правового аспекта данной категории, в частности. Их роль "...существенно возрастает в современных условиях... когда все сильнее гражданский оборот, развитие предпринимательской деятельности и конкуренции опираются на товарно-денежные связи и действие закона стоимости."<sup>1</sup>

---

<sup>1</sup> Кабалкин А.Ю. Услуги в гражданском праве Российской Федерации / Сборник научных трудов, посвященный памяти В.А. Рясенцева. / Отв. ред. Калпин А.Г., Масляев А.И., Долинская В.В. – М.: Юрист, 1995. – С. 29

Не затрагивая вопросов обоснованности или целесообразности выбора тех или иных критериев классификации обязательств, следует подчеркнуть – несмотря на различие оснований классификации, услуги признаются большинством авторов в качестве отдельного вида обязательства.

Основываясь на легальном определении обязательства по оказанию услуг и понятии гражданско-правового обязательства, необходимо определить для целей данной работы, что обязательства по оказанию услуг представляют собой такие гражданско-правовые отношения, в которых одно лицо (исполнитель) обязано выполнить определенные действия или осуществлять определенную деятельность, не имеющие о вещественного результата, по заданию другого лица (заказчика), которое, в свою очередь, должно оплатить исполнителю осуществление этой деятельности или выполнение действий.

**Во втором параграфе первой главы** представлены основные положения генезиса и современных особенностей сети Интернет.

История развития глобальной телекоммуникационной сети Интернет насчитывает более 30 лет. В 1969 году для обмена научной информацией между сотрудниками Агентства перспективных научных исследований при Министерстве обороны США (Advanced Research Projects Agency – ARPA) была создана компьютерная сеть ARPANET.<sup>1</sup>

Примечательно, что *в СССР за шесть лет до построения в США ARPANET – прообраза Интернета, существовал план создания Государственной сети вычислительных центров (ГСВЦ),<sup>2</sup>* однако, к большому сожалению, он не был реализован на практике, что лишило нашу страну возможного приоритета в данной области.

В США на базе принципов, заложенных в основу построения ARPANET, возник ряд разрозненных частных сетей.

Стандарты передачи данных в этих сетях сильно различались, из-за чего корректная передача информации между компьютерами, находящимися в

---

<sup>1</sup> Хонникат Дж., Браун М.Р., Фронцковяк Т. и другие. Использование Интернет. – К.; М.; СПб.: Вильямс, 1998. – С. 13

<sup>2</sup> Галкин В.В. Будущая информационная революция в СССР. – М.: ИНИОН, 1990. – С. 20

разных сетях, была технически невозможной. В целях решения этой проблемы ARPA профинансировало разработку нового стандарта (протокола) межсетевой передачи данных (Transmission Control Protocol/Internet Protocol – Протокол управления передачей/Межсетевой протокол).<sup>1</sup>

В конце 70-х годов начался процесс интеграции отдельных сетей, завершившийся к 1 января 1983 года включением в объединенную сеть самой ARPANET. Названием для этой объединенной сети послужило название протокола передачи данных "Интернет".<sup>2</sup>

Такая интегрированная сеть стала развиваться огромными темпами. С 1984 года количество компьютеров, подключенных к этой сети, увеличилось с одной тысячи<sup>3</sup> до более чем ста сорока семи миллионов компьютеров!<sup>4</sup>

В 90-х годах XX в. Интернет стал получать широкое распространение как общедоступная сеть для обмена компьютерной информацией по всему миру. Функционирующие на территории России сети Relcom, Sovam Teleport и другие постепенно влились в глобальную сеть, начался рост количества русскоязычных информационных ресурсов в сети.

Можно выдвинуть несколько гипотез о юридической природе Интернета, предположив, что он обладает признаками объекта или субъекта правоотношений, либо ни тем, ни другим, а представляет собой некую совокупность общественных отношений.

Признавая тот факт, что "Интернет... не принадлежит никому в отдельности",<sup>5</sup> нельзя согласиться с принципиальной невозможностью для Интернета, как совокупности телекоммуникационного оборудования, выступать в качестве объекта гражданского оборота и принадлежать одному собственнику.

---

<sup>1</sup> Хонникат Дж., Браун М.Р., Фронцковяк Т. и другие. Указ. соч. С. 14

<sup>2</sup> Там же. С. 14

<sup>3</sup> Там же. С. 13

<sup>4</sup> Internet Domain Survey, January 2002. Number of Hosts advertised in the DNS // Internet Software Consortium – <http://www.isc.org/ds/WWW-200201/index.html>

<sup>5</sup> Малахов С.В. Гражданско-правовое регулирование отношений в глобальной компьютерной сети Интернет. Дис. канд. юр. наук. – М., 2001. – С. 61

Нужно подчеркнуть, что в данном случае речь идет не о признании возникновения в гражданском праве нового объекта, а о потенциальной возможности наличия у Интернета, как разновидности технического комплекса, предпосылок стать в будущем объектом права.

Интернет представляет собой совокупность технических и программных средств, используемых на основании договорных обязательств сообществом пользователей и операторов связи. Это позволяет рассмотреть вопрос о наличии у такого сообщества признаков субъекта правоотношений.

По мнению Якушева М.А., сообщество пользователей Интернета не имеет признаков юридического лица.<sup>1</sup> Данный вопрос также изучался Малаховым С.В., который достаточно убедительно доказал отсутствие признаков юридического лица у сообщества пользователей Интернета (организационного единства, выделенного имущества, органов, способных представлять Интернет в суде и т.д.)<sup>2</sup> К этому следует добавить и отсутствие признаков общественного объединения у сообщества пользователей Интернета.

Характеризуя Интернет как информационное пространство, отдельные исследователи говорят о нем как об особой сфере обитания общества или совокупности информационных общественных отношений в виртуальной среде.<sup>3</sup>

Компьютерная виртуальная реальность есть "...созданная искусственными средствами аудиовизуальная (и воздействующая на иные органы восприятия, т.е. расширяющая сферу своего воздействия) смысловая среда, которая выдается или принимается субъектом ее воздействия за подлинную или близкую к подлинной"<sup>4</sup>

В Интернете происходит в основном обмен документами, содержащими текстовую и графическую информацию. Вместе с тем, дальнейшее развитие технологий может привести в будущем к возникновению глобальных

---

<sup>1</sup> Якушев М.В. Интернет и право // Законодательство. – 1997. – № 1. – С. 66

<sup>2</sup> Малахов С.В. Указ. соч. (дис.). С. 59

<sup>3</sup> Малахов С.В. Гражданско-правовое регулирование отношений в глобальной компьютерной сети Интернет: Автореф. дис. канд. юр. наук. – М., 2001. – С. 6

<sup>4</sup> Дацюк С. Ноу-хау виртуальных технологий. Текст получен в Интернете по адресу: [http://www.zhurnal.ru:8083/5/vir\\_tech.htm](http://www.zhurnal.ru:8083/5/vir_tech.htm)

виртуальных пространств, однако это дело не столь близкого будущего, поскольку потребует обновления технической базы Интернета по всему миру.

Таким образом, нельзя согласиться с мнением Малахова С.В., определившего Интернет как среду обитания субъектов общества, где последние вступают в виртуальные отношения.<sup>1</sup>

Проанализировав признаки Интернета, существенные для определения правового статуса его использования, можно определить Интернет как международную сеть электросвязи общего пользования, предназначенную для обмена машиночитаемыми сообщениями (данными), т.е. сведениями об окружающем мире, его объектах, процессах и явлениях, объективированных в форме, позволяющей провести их непосредственную машинную обработку. Иными словами Интернет представляет собой международную телекоммуникационную сеть общего пользования.

В связи с данным определением необходимо уточнить, что под машинной обработкой понимается не только обработка информации с помощью персональных или промышленных компьютеров, но и с помощью других программируемых устройств, способных получать данные и преобразовывать их в форму, доступную для непосредственного восприятия информации человеком (например, мобильные телефоны, специальные телевизионные приставки WebTV и т.д.).

**В третьем параграфе первой главы** проведен краткий обзор правовых проблем, связанных с использованием Интернета и оказанием Интернет-услуг.

Данный обзор показал, что в отечественной юридической науке отношения, связанные с оказанием Интернет-услуг, исследованы фрагментарно.

Ряд авторов посвятили свои работы отдельным проблемам правовой охраны объектов авторских прав, доступных пользователям информационных систем.

---

<sup>1</sup> Малахов С.В. Указ. соч. (автореф.). С. 6–7

Анализ данных работ показывает, что их авторами выявлены, в основном, процессуально-правовые проблемы обнаружения и доказывания фактов нарушения авторских прав при размещении информации в Интернете.

Автором настоящей работы на основе изучения характеристик данных, размещаемых в Интернет, предложено осуществлять их депонирование в качестве программ для ЭВМ или баз данных<sup>1</sup> в Российском агентстве по правовой охране программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем.

Другой проблемой, которая возникает при оказании Интернет-услуг, является проблема правового регулирования исключительных прав на доменное наименование, которое идентифицирует сетевой информационный ресурс, и соотношение этих прав с правами на товарный знак и фирменное наименование.

Проблемами, которым было уделено внимание в работах правоведов в связи с повсеместным распространением компьютерной обработки данных и передачей их по каналам телекоммуникационных сетей, стали: защита персональных данных, обеспечение права граждан на получение информации из Интернета, в том числе правовой информации и информации о деятельности государственных органов, предотвращение распространения с использованием Интернета оскорбительных и клеветнических сведений, а также пропаганды, направленной на разжигание национальной, расовой и религиозной розни, насильственное изменение конституционного строя, вопросы электронного документооборота, электронной подписи и заключения сделок в электронной форме, определение места оказания услуг для выяснения применимого права и налогообложения, регулирование безналичных платежей с использованием информационных сетей, вопросы возможности распространения норм, регулирующих деятельность средств массовой информации, на сетевые информационные ресурсы.

---

<sup>1</sup> Петровский С.В. Защита прав авторов сайтов // Российская юстиция. – 2001. – № 1. – С. 64

**В четвертом параграфе первой главы** дается обзор законодательства, регулирующего отношения, связанные с оказанием Интернет-услуг, и тенденции его развития.

Категория "Интернет" стала использоваться в российском законодательстве с 1997 года, первоначально в связи с привлечением каналов Интернета для информирования общественности государственными органами.

Фундамент правового регулирования отношений, связанных с использованием сети Интернет, оказанием Интернет-услуг, заложила Конституция Российской Федерации, закрепив такие основополагающие положения, как право каждого свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом (часть 4 статьи 29).

Основополагающие нормы также содержатся в международных договорах России, которые являются в силу пункта 4 статьи 15 составной частью нашей правовой системы и имеют приоритет по юридической силе перед национальным законодательством.

Российская Федерация ратифицировала Федеральным законом от 30 марта 1995г № 37-ФЗ<sup>1</sup> **Устав<sup>2</sup> и Конвенцию<sup>3</sup> Международного союза электросвязи**, подписанную в Женеве 22 декабря 1992 года. Осуществление связи с помощью Интернета и других телекоммуникационных сетей подпадает под определение электросвязи, данное в Уставе Международного союза электросвязи. В его пункте 1012 зафиксировано, что электросвязь это "... любая передача, излучение или прием знаков, сигналов письменного текста, изображений и звуков или сообщений любого рода по проводной, радио-, оптической или другим электромагнитным системам".

Другим международным актом, определяющим принципиальный подход России к политике развития и правового регулирования процессов информатизации, является **Окинавская хартия глобального**

---

<sup>1</sup> СЗ РФ. – 1995. – № 14. Ст. 1211.

<sup>2</sup> Бюллетень международных договоров. – 1997. – № 3. – С. 3

<sup>3</sup> Бюллетень международных договоров. – 1997. – № 3. – С. 30



**информационного общества**, принятая на совещании "Стран восьмерки" 22 июля 2000 года.<sup>1</sup>

Правовое регулирование отношений по поводу оказания Интернет-услуг осуществляется на основе федеральных законов, в частности, Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), Федерального Закона "О связи", Федерального Закона "Об участии в международном информационном обмене", Федерального закона "Об информации, информатизации и защите информации", а также других законов и подзаконных актов.

Следует обратить внимание на наличие целого ряда проблем, связанных с необходимостью применения норм права, созданных до широкого распространения сети Интернет и не учитывающих специфики отношений по поводу использования последней.

Кроме того, сами Интернет-услуги (по доступу к ресурсам Интернет, электронной почте и т.д.) не только не получили детального регламентирования в действующем законодательстве, но и не нашли своего отражения в подготовленных проектах федеральных законов, представленных в Государственную Думу Российской Федерации.

**Глава вторая – "Виды обязательств по оказанию Интернет-услуг"** – содержит дифференциацию обязательств, связанных с оказанием Интернет-услуг. Обязательства, связанные с оказанием Интернет-услуг, можно разделить по тому, на каком этапе они связаны с Интернетом, на обязательства, возникающие в результате передачи данных по Интернету, а также обязательства, которые исполняются посредством передачи данных. К упомянутым выше обязательствам применимы все общие положения об обязательствах и договорах, содержащиеся в разделе III ГК РФ.

**В параграфе первом второй главы** рассматриваются обязательства, возникающие в результате обмена данными (электронными документами).

Наряду с традиционной формой возникновения обязательств (договор в устной или письменной форме), при использовании телекоммуникационных сетей, в том числе Интернета, все большую роль играют договоры,

---

<sup>1</sup> Дипломатический вестник. – М., 2000. – № 8. – С. 51–56

заключенные в электронной форме, то есть путем обмена данными по сети Интернет.

Расчеты специалистов показывают, что использование систем электронного документооборота позволяет добиться огромного экономического эффекта. Так, суммарное годовое снижение издержек при внедрении электронного документооборота в Норвегии оценивается в сумму около одного миллиарда долларов США.<sup>1</sup>

К сожалению, в действующем законодательстве России не уделено достаточного внимания вопросам заключения сделок в электронном виде, в частности, путем обмена сообщениями по сетям электросвязи, а также вопросам использования электронной цифровой подписи (далее – ЭЦП), которые признаются специалистами в качестве основных для развития электронной коммерции.<sup>2</sup>

Применение ЭЦП основано на криптографическом (шифровальном) алгоритме с асимметричным ключом. Это означает, что используется пара уникальных для каждой подписи ключей (паролей), одним из которых можно только зашифровать документ, а другим – только расшифровать.

При подписании электронного документа ЭЦП, лицо использует специальное программное или аппаратное средство, которое на основе первого ключа шифрует документ. Затем документ передается его получателю. К документу прилагается второй ключ, который позволяет только расшифровать документ и является открытым (не конфиденциальным).

Получатель документа, также используя специальное программное или аппаратное средство, осуществляет попытку расшифровать документ с помощью второго ключа, полученного вместе с документом. Если в документ внесены изменения после его зашифровки или он зашифрован не тем ключом (принадлежащим другому лицу), то правильной расшифровки не происходит. В

---

<sup>1</sup> Косовец А.А. Правовое регулирование электронного документооборота // Вестник Московского университета. Серия 11. Право. – М., 1997. – № 4. – С. 47

<sup>2</sup> См. напр.: Соловьяненко Н.И. Современное законодательное регулирование электронной коммерции. Материалы Первой Всероссийской научно-практической конференции "Информационные технологии в России XXI века", 27 сентября 2000 г., Москва, Всероссийский выставочный центр.

случае правильной расшифровки подлинность документа считается подтвержденной.

Правовые основы использования ЭЦП заложены рядом развитых стран, среди которых США, Канада, ФРГ, Франция и другие европейские страны. Европейским Союзом также принята в июне 1999 года Директива "Об общих условиях использования электронных подписей". Среди ближайших к нам стран Республика Беларусь в январе 2000 года в законе "Об электронном документе" и Эстонская Республика в законе "Об электронно-цифровой подписи" закрепили правовые условия использования ЭЦП.

Совсем недавно в России также принят Федеральный закон "Об электронной цифровой подписи", который представляет собой значительный шаг вперед в сфере правового регулирования информатизации. Вместе с тем, к сожалению, в указанном Законе были устранены не все недоработки, выявленные на этапе подготовки проекта этого документа. Автором предложено внести ряд изменений в данный закон, в частности, дополнить нормами **о создании, наряду с коммерческими удостоверяющими центрами, Всероссийской государственной системы удостоверяющих центров для сертификатов ключей подписей.**

Предложение внесено с учетом специфики деятельности таких центров, направленной на подтверждение подлинности электронной цифровой подписи, а также в связи с отсутствием в России негосударственных организаций, имеющих организационно-технические возможности для оказания таких услуг во всех городах России и обладающих доверием большинства участников гражданского оборота.

Кроме того, все еще остается неразработанным механизм использования электронных документов в качестве доказательств в суде, арбитражном суде и других правоприменительных органах, что представляет собой значительное препятствие, в частности, для заключения договоров путем обмена электронными документами (данными).

В связи с этим, предлагается предусмотреть оснащение судов и других юрисдикционных органов программно-техническим обеспечением для работы с электронной документацией и электронной цифровой подписью.

**Во втором параграфе второй главы** изучаются проблемы классификации обязательств, исполняемых посредством передачи данных по каналам Интернета.

На основе изучения фактических отношений по оказанию Интернет-услуг и выделения признаков, значимых для правового регулирования, следует обозначить две группы обязательств – *договорные обязательства по оказанию услуг связи*, заключающиеся в приеме и передаче сообщений посредством Интернета, и *договорные обязательства по предоставлению доступа к информационному ресурсу либо обработке и передаче определенной информации посредством Интернета*. Если в первой группе обязательств речь идет об отправке и приеме сообщений безотносительно к их содержанию, то во второй группе обязанное лицо должно предоставить пользователю доступ к определенному информационному ресурсу либо определенной информации, на которые указанное лицо должно иметь право собственности или владения (для информации и информационного ресурса).

Обязательства по оказанию услуг связи, заключающиеся в приеме и передаче компьютерных сообщений (данных) по каналам Интернета, можно дифференцировать в настоящий момент на следующие виды:

1. Подключение окончного оборудования<sup>1</sup> абонента к Интернету.
2. Прием, отправка и хранение сообщений, а также выдача их абоненту в рамках услуг электронной почты.
3. Размещение информационного ресурса абонента на станции сети электросвязи общего пользования для обеспечения доступа к информационному ресурсу пользователей сети (Интернет-услуги хостинга).

Данная дифференциация не является исчерпывающей, поскольку постоянно возникают новые виды Интернет-услуг связи. Однако нередко новые

---

<sup>1</sup> Оконечное оборудование – подключаемые к абонентским линиям и находящиеся в пользовании абонента технические средства формирования сигналов электросвязи для передачи или приема заданной абонентами информации по каналам связи (статья 2 Федерального закона "О связи").

Интернет-услуги дополняют вышеуказанные, либо не имеют значимой юридической специфики.

Кроме услуг связи, необходимо выделить обязательства по передаче информации (такие как рекламные, маркетинговые, образовательные, консультационные и другие).

**Глава третья – "Договоры на оказание Интернет-услуг связи"** – посвящена специфике правового регулирования договорных обязательств по подключению окончного оборудования абонента к сети электросвязи для передачи данных (доступа в Интернет), оказания услуг электронной почты, а также договорных обязательств по размещению сайта в сети Интернет (услуги хостинга).

**Параграф первый главы третьей** затрагивает вопросы правового регулирования договорных обязательств по подключению окончного оборудования абонента к сети электросвязи для передачи данных (доступа в Интернет).

По договору подключения к сети Интернет оператор связи обязуется оказать услуги по подключению окончного оборудования, принадлежащего потребителю услуги на праве собственности или ином праве к сети Интернет, а потребитель услуги обязуется оплатить предоставленные услуги и использовать их в соответствии с договором, законом и иными правовыми актами.

При заключении договора подключения к сети Интернет с использованием так называемых Интернет-карт, представляющих собой публичную оферту, *моментом заключения такого публичного договора можно считать момент уплаты денежных средств за получение Интернет-карты, если на самой Интернет-карте не изложен иной порядок, соблюдение которого считается акцептом* (в порядке, предусмотренном пунктом 3 статьи 438 ГК РФ).

Следует отметить, что действующим законодательством в значительной мере охвачен круг общественных отношений, возникающих по поводу оказания Интернет-услуг подключения.

Вместе с тем, не решены вопросы распределения ответственности между оператором связи и пользователем Интернет при совершении противоправных деяний, особенно с учетом практики заключения договоров с помощью приобретения Интернет-карт без указания личных данных пользователя.

Учитывая это, автором настоящей работы предлагается установить солидарную имущественную ответственность оператора связи с пользователем Интернета за передачу данных, содержащих сведения, распространение которых ограничено или запрещено на основании Конституции, федерального закона или иного правового акта либо договора. Оператор связи освобождается от такой ответственности, если докажет, что при предусмотрительности, указанной в законе или договоре он не знал и не должен был знать о содержании такой информации, а также принял все меры для нераспространения данной информации после того, как ему стало известно о ее содержании.

**Параграф второй главы третьей** содержит положения о договоре на оказание услуг электронной почты.

По договору Интернет-услуг электронной почты оператор связи обязуется присвоить потребителю услуги адрес и принимать направленные в этот адрес данные через сеть Интернет, а также хранить и отправлять такие данные по поручению потребителя услуги в указанные им адреса, а потребитель услуги обязуется оплатить предоставленные услуги и использовать их в соответствии с договором, законом и иными правовыми актами.

Отсутствие в настоящий момент обязанности лицензирования деятельности по оказанию услуг электронной почты приводит к бесконтрольности соблюдения организациями, оказывающими такие услуги, как технических параметров качества этих услуг, так и соблюдения законных интересов граждан, в т.ч. соблюдения тайны связи и сроков доставки сообщений, предотвращения использования электронной почты для незаконной, а то и просто преступной деятельности.

В связи с этим, учитывая массовость услуг электронной почты, которыми пользуются уже более 8% взрослого населения России (около 9 млн. человек),<sup>1</sup> предлагается ввести обязательное лицензирование при оказании Интернет-услуг электронной почты.

**В параграфе третьем главы третьей** рассмотрены договорные обязательства на размещение информационного ресурса абонента на станции сети электросвязи общего пользования для обеспечения доступа к информационному ресурсу пользователей сети (Интернет-услуги хостинга).

По договору на размещение информационного ресурса в сети Интернет (договору Интернет-услуг хостинга) оператор связи обязуется предоставить доступ пользователям сети Интернет к информационному ресурсу потребителя услуги путем размещения данного ресурса на оборудовании, постоянно подключенном к сети Интернет, для предоставления доступа к нему потребителя услуги и третьих лиц посредством сети Интернет, а потребитель услуги обязуется оплатить предоставленные услуги и использовать их в соответствии с договором, законом и иными правовыми актами.

В силу статьи 24 Закона "О средствах массовой информации" от 27 декабря 1991 г. № 2124-1, "Правила, установленные настоящим Законом для радио- и телепрограмм, применяются в отношении периодического распространения массовой информации через системы телетекста, видеотекста и иные телекоммуникационные сети, если законодательством Российской Федерации не установлено иное". Эта норма позволяет говорить о распространении на отношения по поводу передачи данных в телекоммуникационных сетях, в том числе в Интернете, законодательства о средствах массовой информации (далее – СМИ).

Установление для деятельности по распространению информации через Интернет правового режима радио- и телепрограмм приводит к невозможности исполнения норм закона "О средствах массовой информации", так как по смыслу закона указанный режим должен действовать в отношении любого сетевого информационного ресурса мира (!), даже если информацию с него

---

<sup>1</sup> Интернет – в массы! // Мир Internet. – М.: 2001. – № 8. – С. 6

получает только владелец данного ресурса находящийся на территории Российской Федерации.

Исходя из этого, необходимо внести изменения в часть 2 статьи 12 Закона Российской Федерации от 27 декабря 1991 г. N 2124-1 "О средствах массовой информации" в целях освобождения от регистрации сайтов, электронных рассылок, других сетевых информационных ресурсов, имеющих небольшую аудиторию. Предлагается дополнить перечень СМИ, освобождаемых от обязательной государственной регистрации, представленный в части 2 статьи 12 указанного Закона, изложив соответствующую часть статьи в следующей редакции:

"периодических печатных изданий тиражом менее одной тысячи экземпляров, а также иных средств массовой информации, передающих свою продукцию в течение календарного месяца в среднем менее тысячи получателей ежедневно;"

В связи с изучением правового регулирования услуг хостинга возникает вопрос об определении правового статуса имен информационных ресурсов в Интернете (доменных наименований).

В настоящий момент *доменные наименования играют не только техническую роль при поиске данных в Интернете, но и роль средства индивидуализации, сходного по функциям с товарным знаком или знаком обслуживания,*<sup>1</sup> выделяющих товары и услуги определенного производителя среди товаров и услуг его конкурентов.

В судебной практике возникли большие сложности при определении правомерности использования доменных наименований при их совпадении с товарными знаками и фирменными наименованиями.

В целом, видится необходимость законодательного урегулирования статуса доменных наименований, их соотношения со статусом товарных знаков и фирменных наименований с учетом возможности наличия нескольких идентичных товарных знаков для разных типов товаров или услуг, а также идентичных фирменных наименований, зарегистрированных в различных

---

<sup>1</sup> См. подробнее: Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). – М.: "Норма", 2000. – С. 380



субъектах Российской Федерации и имен собственных, под которыми выступают в гражданском обороте физические лица.

Для реализации вышеуказанных задач необходимо, на наш взгляд, закрепление норм об адресации пользователей Интернета, где устанавливался бы порядок передачи прав на доменные наименования, включающий порядок передачи прав и выполнения фактической перерегистрации доменного наименования на основании судебного решения, а также норм, запрещающих регистрацию доменных наименований, содержащих общеизвестные товарные знаки, фирменные наименования либо имена собственные физических лиц субъектами, не обладающими правами на использование соответствующих средств индивидуализации.

**Глава четвертая – "Договоры на передачу информации посредством Интернета"** – посвящена исследованию договорных обязательств, связанных с обработкой и передачей информации посредством Интернета. В данной главе рассматриваются общие вопросы исполнения обязательств по передаче информации посредством сети Интернет, а также специфика отдельных обязательств в данной сфере.

Исследование договорных обязательств по передаче информации показывает, что с помощью Интернета может быть исполнено любое обязательство по передаче информации, кроме случаев, когда в договоре предусмотрены иные способы ее предоставления. Поэтому необходимо выделить специальные договоры, предмет которых составляют услуги по обработке и передаче информации по каналам сети Интернет, и договоры, для которых исполнение посредством Интернета лишь один из возможных способов исполнения.

В настоящий момент широко распространены обязательства, исполняемые преимущественно с использованием Интернета: реклама в сетевых информационных ресурсах, маркетинговые исследования посредством глобальной сети, информационно-статистические услуги о работе информационных ресурсов (их посещаемости, количественному и качественному составу аудитории и т.д.), дистанционные образовательные услуги, консультирование, в том числе юридическое (например, eBuro.ru).

Исследование вышеупомянутых обязательств показывает ряд пробелов законодательства. Так, правила, устанавливающие ограничения доли рекламы в средствах массовой информации, не рассчитаны и не могут применяться для регулирования объема рекламы в изданиях, распространяемых в Интернете. Не ограничивается также навязывание рекламы (в международной практике такая деятельность именуется "спамминг", а сами рекламные сообщения "спамом" – от английского "spamming" (широковещательная рассылка сообщений не тем пользователям)).

Для договорных обязательств по оказанию дистанционных образовательных услуг посредством Интернета не предусмотрены правовые механизмы обеспечения достоверности результатов различных форм проверки знаний, без которых не мыслится образовательный процесс. Есть и другие правовые проблемы, требующие своего решения в законодательстве.

Другой, достаточно распространенной на практике, разновидностью договора, опосредующего обработку и передачу информации посредством Интернета, является договор на создание и передачу совокупности гипертекстовых документов (сайтов).

Основная специфика таких договоров состоит в том, что в них должны быть отражены права на гипертекстовый документ не только как на компьютерную программу, но и как на совокупность дизайнерских решений.

**В заключении** формулируются основные выводы диссертационного исследования.

**По теме диссертации автором опубликованы следующие работы:**

1. Авторский договор заказа на изготовление совокупности гипертекстовых документов (сайта) для размещения в сети Интернет // Интеллектуальная собственность. – 2000. – № 5. 0,5 п.л.
2. Специфика договоров на создание гипертекстовых документов (Интернет-страниц) // Интеллектуальная собственность. – 2000. – № 4. 0,4 п.л.
3. Правовая охрана сайта как базы данных // Сборник материалов третьей Всероссийской конференции "Право и Интернет. Теория и практика", 28–29 ноября 2000 года. – М.: Российская академия государственной службы при Правительстве Российской Федерации, 2000. 0,2 п.л.
4. Правовое регулирование оказания Интернет-услуг // Российская юстиция. – 2001. – № 5. 0,3 п.л.
5. Правовой статус электронных документов: возникновение и современное развитие // Хозяйство и право. – 2001. – № 12. 0,9 п.л.
6. Проект Федерального закона "О правовом регулировании оказания Интернет-услуг" // Защита информации. Конфидент. – 2001. – № 3. 1,2 п.л.
7. Сайт – иное СМИ: коллизии права // Журнал Российского права. – 2001. – № 2. 0,3 п.л.
8. Защита прав авторов сайтов // Российская юстиция. – 2001. – № 1. 0,3 п.л.
9. Исключительные права на доменное имя // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. – 2001. – № 5. 0,9 п.л.
10. Интернет-услуги и право // Защита информации. Конфидент. – 2001. – № 3. 0,8 п.л.