

Санкт-Петербургский университет МВД России

На правах рукописи

Бабарыкин Петр Валерьевич

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ СОЗДАНИЯ И
ИСПОЛЬЗОВАНИЯ САЙТОВ СЕТИ ИНТЕРНЕТ

Специальность 12.00.03 – «Гражданское право; предпринимательское право; семейное право;
международное частное право»

Диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук

Научный руководитель:
кандидат юридических наук,
доцент Н.Н. Костюк

Санкт-Петербург
2005

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение.....	3
Глава 1. Правовой режим сайта Интернет	
§1.1. Техничко-юридический анализ сайта Интернет.....	16
§1.2. Гражданско-правовое определение сайта Интернет.....	34
Глава 2. Договорные отношения по созданию сайта Интернет	
§2.1. Понятие договора на создание сайта Интернет.....	69
§2.2. Содержание договора на создание сайта Интернет.....	75
§2.3. Ответственность по договору на создание сайта Интернет.....	85
Глава 3. Обязательственные отношения по использованию сайта Интернет	
§3.1. Понятие договора на использование сайта Интернет.....	90
§3.2. Содержание договора на использование сайта Интернет.....	95
§3.3. Права и обязанности третьих лиц при использовании сайта Интернет.....	106
§3.4. Ответственность по договору на использование сайта Интернет.....	117
Заключение.....	132
ПРИЛОЖЕНИЯ	
Словарь терминов.....	137
Субъекты правоотношений при создании и использовании сайтов сети Интернет.....	141
Сайты Интернет.....	142
БИБЛИОГРАФИЯ.....	151

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования. Одной из важнейших задач, стоящих перед человечеством, признается построение информационного общества. Для обсуждения этой задачи по предложению Международного Союза Электросвязи¹ при поддержке Организации Объединенных Наций в 2001 году было решено провести Встречу на высшем уровне по вопросам информационного общества в два этапа: первый этап – с 10 по 12 декабря 2003 года в Женеве, Швейцария, второй этап – с 16 по 18 ноября 2005 года в Тунисе, Тунис.

На проходившей в Женеве 10-12 декабря 2003 года Всемирной встрече на высшем уровне по вопросам информационного общества была принята Декларация принципов² и План действий³. В качестве необходимого фундамента информационного общества называется информационная и коммуникационная инфраструктура, признается влияние информационных и коммуникационных технологий практически на все аспекты жизни. В качестве контрольных показателей построения информационного общества в пункте 6 Плана действий называются следующие: подключение к информационным и коммуникационным технологиям населенных пунктов, университетов, колледжей, средних и начальных школ, научно-исследовательских центров, публичных библиотек, культурных центров, музеев, почтовых отделений и архивов, центров здравоохранения и больниц; наличие у всех местных и центральных государственных учреждений, помимо подключения, собственных Web-сайтов и адресов электронной почты; доступ всего населения планеты к службам теле- и радиовещания; развитие контента и создание

¹ Федеральный закон от 30 марта 1995 г. № 37-ФЗ «О ратификации Устава и Конвенции Международного союза электросвязи» // Российская газета №68 от 06.04.95

² Декларация принципов «Построение информационного общества – глобальная задача в новом тысячелетии», Документ WSIS-03/GENEVA/DOC/4-R от 12 декабря 2003 года. Адрес в сети Интернет <http://www.un.org/russian/conferen/wsis/dec.pdf>

³ План действий, Документ WSIS-03/GENEVA/DOC/5-R от 12 декабря 2003 года. Адрес в сети Интернет <http://www.un.org/russian/conferen/wsis/plan.pdf>

технических условий, которые способствовали бы представлению и использованию в Интернет всех языков мира; обеспечение доступа к информационным и коммуникационным технологиям более чем для половины населения планеты.

По информации с netsizer.com от Telcordia к сентябрю 2002 года число пользователей сети Интернет превысило 840 миллионов. К 2010 году прогнозируется, что 80% всей планеты будет охвачено Интернетом. По данным исследования «Интернет Монитор», проведенного агентством МАСМИ и компанией Pro Active International, за 2001 год число пользователей Интернет в России выросло более чем в три раза¹; по сведениям Фонда «Общественное мнение», с осени 2002 года по весну 2004 года рост пользователей сети Интернет составил 6 миллионов: с 9 до 15 миллионов человек². В условиях прогнозируемого роста числа пользователей и дальнейшего распространения Интернет технологий особую актуальность приобретает вопрос правового регулирования отношений в области интеллектуальной собственности в сети Интернет.

Вместе с количественным ростом числа пользователей Интернет отмечается также рост числа зарегистрированных доменных имен и новых сайтов Интернет. По официальной статистике RIPE Network Coordination Centre с марта 2003 года по март 2004 года число хостов³ в регионе деятельности RIPE NCC возросло с 19,643,406 до 24,393,503⁴. Для России количество зарегистрированных доменов в зоне RU за год выросло на 37% и к середине

¹ «Lenta.ru: Население Рунета выросло за год более чем в три раза» от 8.04.2002 // Адрес в сети Интернет <http://www.rambler.ru/db/rumetrica/otherstat.html?mid=5032256>

² И.Карташев «В России почти [9 миллионов пользователей] интернета», Компьюлента от 26.09.2002 // Адрес в сети Интернет <http://www.compulenta.ru/2002/9/26/34245/> ; В.Парамонов «В России Интернетом пользуются почти 15 миллионов человек», Компьюлента от 23.06.2004 // Адрес в сети Интернет <http://www.compulenta.ru/2004/6/23/47799/>

³ При подсчете хостов (виртуальных хостов) в RIPE NCC используется подсчет доменных имен и их поддоменов всех уровней, то есть site.ru, sub1.site.ru, sub2.site.ru, sub11.sub1.site.ru и т.д. считаются различными хостами. Метод подсчета хостов описан по адресу в сети Интернет <http://www.ripe.net/info/stats/hostcount/method.html>

⁴ «Обзор истории числа хостов в RIPE» // Адрес в сети Интернет <ftp://ftp.ripe.net/ripe/hostcount/History/OVERVIEW>

сентября 2004 года достигло отметки в 272,982¹. В то же время, вместе с количественным ростом сайтов Интернет отмечается и качественное изменение аудитории и тематической направленности сайтов. По сведениям рейтинга Rambler's Top100 первое место занимают сайты, относящиеся к бизнесу, далее следуют развлечения, компьютеры и Интернет, дом и семья, общественная жизнь, наука и образование, прочие сайты².

Широкое распространение информационных и коммуникационных технологий приводит к формированию новых и изменению уже существующих общественных отношений³. Наметились тенденции повышения интереса сферы бизнеса к цифровым технологиям, в том числе к Интернет: электронная торговля⁴, сетевые средства массовой информации⁵, электронные библиотеки и архивы документов⁶, сетевое общение⁷. На сайтах сети Интернет размещаются литературные, художественные, музыкальные и иные произведения, являющиеся объектами интеллектуальной собственности и подлежащие в соответствии с действующим законодательством правовой охране.

Согласно пункту 48 Декларации принципов, принятой 12 декабря 2003 года на проходившей в Женеве Всемирной встрече на высшем уровне по вопросам информационного общества, «Интернет превратился в публичный ресурс глобального масштаба, и управление его использованием должно стать

¹ «Домены и адреса: Рунет застраивается» от 23.09.2004 // Адрес в сети Интернет <http://www.rambler.ru/db/rumetrica/otherstat.html?mid=5076692>

² «Тематический состав Рунета» // Адрес в сети Интернет <http://rumetrica.rambler.ru/data/runet/2/>

³ См.: Подшибихин Л., Леонтьев К. Продукты мультимедиа: правовые проблемы и экономические перспективы. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2002. — №9. — С. 19-20

⁴ Интернет-магазин OZON <http://www.ozon.ru>, Интернет-магазин Co@libri <http://www.colibri.ru> и др.

⁵ Лента.Ру <http://www.lenta.ru>, Газета.Ру <http://www.gazeta.ru>, Фонтанка.Ру <http://www.fontanka.ru/> и др.

⁶ Библиотека Мошкова <http://www.lib.ru>, ЛитПортал <http://www.litportal.ru>, aldebaran.ru, lib.nexter.ru и др.

⁷ См: например, «Мамба» — крупнейшая система знакомств и общения, объединяющая более 30 известных служб, таких как Знакомства@Mail.Ru, Рамблер Знакомства, KM.RU Знакомства, Missing Heart, Flirt.Ru и другие. Суммарная посещаемость проектов более 700,000 уникальных посетителей в сутки. Адрес в сети Интернет <http://www.mamba.ru>

одним из основных вопросов формирования информационного общества». Управление использованием Интернет включает в себя как технический, так и политический, в том числе, правовой аспект. Подтверждается суверенное право государств определять политику в отношении Интернет на своей территории.

Статья 44 Конституции Российской Федерации закрепила, что «интеллектуальная собственность охраняется законом». На сегодняшний день не существует специального закона по охране интеллектуальной собственности в сети Интернет. Необходимость подобного закона является вопросом дискуссионным. Существуют различные точки зрения. Изначально считалось, что государственное регулирование Интернет может нанести только вред. Говорилось о том, что Интернет – среда уникальная, и должна развиваться по своим «сетевым законам». Однако, увеличение числа пользователей сети Интернет привело к тому, что «сетевые законы», нормы морали и этики не достаточно эффективно справляются с задачами поддержания порядка и обеспечения прав, законных интересов человека, общества и государства. Потребовались законы, подкрепленные силой государственного принуждения. Сегодня созрело понимание того, что для дальнейшего цивилизованного развития Интернет¹ необходимо государственное регулирование. Различие в подходах к решению данной задачи связано с тем, какими законами подобное регулирование должно осуществляться. Так, по мнению министра информационных технологий и связи РФ Леонида Реймана, для регулирования Интернет вполне достаточно Закона о СМИ, отдельного закона об Интернет не требуется². При использовании норм существующих законов неизбежны трудности толкования понятий, специфичных для общественных отношений в сети Интернет, и поэтому многие высказываются за то, что отдельный закон

¹ Российский сегмент сети принято называть РуНЕТ

² «Закон об Интернете России не нужен» от 05.11.2004 // Адрес в сети Интернет <http://www.oborot.ru/news/3021/18>

все-таки нужен¹.

Пробелы права в области защиты интеллектуальной собственности в сети Интернет препятствуют вхождению России во Всемирную торговую организацию.

Российская Федерация является членом Всемирной организации интеллектуальной собственности, 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. Подобное обстоятельство объясняется как тем, что Интернет представляет из себя относительно новое явление в жизни общества, так и тем, что Интернет является чрезвычайно сложным и динамично развивающимся явлением. 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

¹ «Министр культуры считает Интернет гидрой» от 16.12.2004 // Адрес в сети Интернет <http://www.compulenta.ru/2004/12/16/52682> ; «Российские власти решили заняться Рунетом» НТВ.РУ от 03.06.2004 // Адрес в сети Интернет <http://www.ntv.ru/news/index.jsp?nid=45860>; «В Совете Федерации готовят закон об интернете», Компьюлента от // Адрес в сети Интернет <http://www.compulenta.ru/2004/6/3/47304/> ; «О темной стороне интернета», Известия.РУ от 16.05.2004 // Адрес в сети Интернет <http://www.izvestia.ru/tech/article105251>

интеллектуальной собственности в Интернет, а также отсутствие комплексных исследований, посвященных обязательствам, возникающим при создании и использовании сайтов Интернет, обуславливают актуальность темы настоящей работы.

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.

Методологические основы исследования. В качестве методологической основы настоящего исследования были использованы: 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.

Теоретическая основа исследования. Теоретической базой диссертации являются труды таких ученых как Бачило И.Л., Близнец И.А., Гаврилов Э.П., Дозорцев В.А., Ермакова А.Р., Зинов В.Г., Калятин В.О., Леонтьев К.Б., Лопатин В.Н., Малахов С.В., Минков А.М., Наумов В.Б., Панченко А.И.,

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

Петровский С.В., Подшибихин Л.И., Рассолов М.М., Сергеев А.П., Серго А.Г., Скиба В.И., Трофименко А.В., Шамраев А.В., Якушев М.В. и другие.

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. 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 диссертационного исследования:

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 целевой 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. № 5351-1 «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. № 5351-1 «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 исследовании 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».

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.

По теме диссертации автором осуществлены следующие внедрения:

1. Компьютерная программа MpwwwScanner (Multipurpose World Wide Web Scanner) – универсальный сканер WWW ресурсов глобальной сети Интернет. Акт о внедрении результатов прикладного научного исследования от 21.04.2003 №75-363/03 подписан комиссией в составе председателя – вице-губернатора Санкт-Петербурга – председателя Административного комитета А.Б. Марковой, членов комиссии – начальника аппарата вице-губернатора Санкт-Петербурга В.Л. Гафта и главного специалиста информационно-аналитического сектора В.И. Анисеева;

2. Компьютерная программа MpwwwScanner (Multipurpose World Wide Web Scanner) – универсальный сканер WWW ресурсов глобальной сети Интернет. Акт о внедрении результатов прикладного научного исследования от 26.05.2003 №54/к-101 подписан комиссией в составе председателя – начальника отдела «К» ГУВД Санкт-Петербурга и Ленинградской области В.Г. Чумакова, членов комиссии – старшего оперуполномоченного по особо важным делам К.К. Китаева и старшего оперуполномоченного А.С. Киселева.

3. Способ управления контентом сайта. Акт реализации результатов диссертационного исследования от 15 марта 2005 года подписан комиссией в составе председателя – начальника кафедры информационных систем Санкт-Петербургского университета МВД России А.И. Примакина, членов комиссии – начальника информационного центра Санкт-Петербургского университета МВД России А.В. Бородавко, начальника отдела технических средств обучения В.Н. Родина, утвержден первым заместителем начальника Санкт-Петербургского университета МВД России по учебной работе, доктором юридических наук, профессором В.В. Лысенко.

Структура и содержание работы. Диссертация состоит из введения, трех глав, включающих 9 параграфов, заключения, списка использованной литературы и приложений: Словарь терминов, Субъекты правоотношений при создании и использовании сайтов сети Интернет, Сайты Интернет. Материал в главах расположен последовательно от общих вопросов терминологии в сфере общественных отношений в сети Интернет к вопросам, посвященным созданию и использованию сайтов Интернет.

ГЛАВА 1. ПРАВОВОЙ РЕЖИМ САЙТА ИНТЕРНЕТ

§1.1. Техничко-юрндический анализ сайта Интернет

Правовое регулирование общественных отношений, которые возникают, изменяются или прекращаются в результате использования информационных технологий, в том числе в сети Интернет, требует детального правового исследования базовых понятий, применяемых в сфере информатизации, то есть в сфере организационного социально-экономического и научно-технического процесса создания оптимальных условий для удовлетворения информационных потребностей и реализации прав граждан, органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций, общественных объединений на основе формирования и использования информационных ресурсов. Одним из базовых понятий при создании и использовании информационных ресурсов в сети Интернет, является понятие сайта Интернет.

Иностранное по происхождению слово «сайт» в русском языке приобрело самостоятельное значение. Большой энциклопедический словарь определяет сайт как «страницу для выкладывания информации со своим адресом в Интернете»¹. При этом под Интернет понимается «всемирная компьютерная сеть, связывающая между собой пользователей компьютерных сетей и индивидуальных компьютеров»². Другой словарь дает более подробное лексическое значение: «Сайт [англ. Site] – электронная страница – в Интернете – информация определенной тематической направленности, собранная и организованная тем или иным вебмастером, который следит за ее обновлением и пополнением; эта совокупность информации имеет определенное имя (название сайта) и расположена на одном или нескольких серверах»³.

Источники для определения понятия сайт Интернет можно разделить на

¹ Большой энциклопедический словарь. — М.: ООО "Издательство АСТ": ООО "Издательство Астрель", 2003. — С. 928

² Там же — С. 420

³ Большой иллюстрированный словарь иностранных слов: 17000 сл. — М.: ООО "Издательство АСТ": ООО "Издательство Астрель": ООО "Издательство "Русские словари", 2004. — С. 695

два вида: технические и юридические. К техническим источникам относятся документы RFC (Request for Comments)¹, определяющие стандарты, на основе которых работает Интернет. RFC документ появляется в виде Интернет проекта (Internet Draft), который предлагается для рассмотрения Рабочей группе проектирования Интернет (The Internet Engineering Task Force), где происходит голосование и внесение изменений до тех пор, пока предложенный проект либо не устареет в связи с недостатком интереса к нему, либо не будет принят Руководящей группой проектирования Интернет (The Internet Engineering Steering Group), которая присваивает документу RFC порядковый номер и публикует его. Процесс принятия документов RFC подробно описан в RFC 2026². Дополнительную информацию о документах RFC можно найти на сайте Редактора документов RFC по адресу <http://www.rfc-editor.org> в сети Интернет.

С момента появления Интернет Редактором документов RFC был один человек – Джон Постел³ (Jon Postel), а сейчас в качестве Редактора выступает группа специалистов, финансируемых Обществом Интернет⁴ (Internet Society). Среди всех документов RFC, определяющих порядок функционирования Интернет, для определения понятия сайт Интернет ключевую роль играют следующие: RFC3305 «Отчет объединенной группы W3C и IETF по планированию развития URI: постоянные идентификаторы ресурса (URIs), URLs, и постоянные имена ресурса (URNs): Пояснения и рекомендации», RFC2396 «Постоянный идентификатор ресурса: общий синтаксис», RFC1737 «Официальные требования к постоянному имени ресурса», RFC1736 «Официальные рекомендации для локаторов ресурсов в Интернет», RFC1630 «Постоянный идентификатор ресурса в WWW: Единый синтаксис для записи имен и адресов объектов в сети для использования в World Wide Web»,

¹ Адрес в сети Интернет <http://www.rfc.net>

² Адрес в сети Интернет <http://rfc.net/rfc2026.html>

³ Джон Постел, пионер Интернет, годы жизни 6 августа 1943 – 16 октября 1998, один из разработчиков TCP/IP (основные протоколы передачи информации в Интернет), SMTP (передача электронной почты) и DNS (доменная служба имен), редактор документов RFC с 7 апреля 1969 года до последних дней своей жизни (всего более 2400 RFC документов), соавтор более чем 204 RFC документов. Подробнее на <http://www.postel.org/postel.html>

⁴ Web-сайт <http://www.isoc.org>

RFC1035 «Доменные имена – разработка и спецификации», RFC1034 «Доменные имена – концепции и устройства». Названные документы имеют различное значение и статус. Так, например, RFC3305 имеет статус информационного, пояснительного документа, а RFC1035 – статус стандарта, обязательного для исполнения. Статус документа можно выяснить, посмотрев список всех RFC документов, где после каждого документа в скобках указывается его статус.

1035 Domain names - implementation and specification. P.V.

Mockapetris. Nov-01-1987. (Format: TXT=125626 bytes) (Obsoletes RFC0973, RFC0882, RFC0883) (Updated by RFC1101, RFC1183, RFC1348, RFC1876, RFC1982, RFC1995, RFC1996, RFC2065, RFC2136, RFC2181, RFC2137, RFC2308, RFC2535, RFC2845, RFC3425, RFC3658) (Also STD0013)
(Status: STANDARD)

1036 Standard for interchange of USENET messages. M.R. Horton, R.

Adams. Dec-01-1987. (Format: TXT=46891 bytes) (Obsoletes RFC0850)
(Status: UNKNOWN)

1037 NFILE - a file access protocol. B. Greenberg, S. Keene.

Dec-01-1987. (Format: TXT=197312 bytes) (Status: HISTORIC)

Кроме этого, статус документа может быть указан в начале документа в графе «категория». Для RFC3305

Network Working Group

M. Mealling, Ed.

Request for Comments: 3305

R. Denenberg, Ed.

Category: Informational

W3C URI Interest Group

August 2002

Report from the Joint W3C/IETF URI Planning Interest Group: Uniform Resource Identifiers (URIs), URLs, and Uniform Resource Names (URNs): Clarifications and Recommendations

В группу юридических источников в рамках национального законодательства Российской Федерации входят следующие законы:

Гражданский кодекс РФ, Федеральный конституционный закон от 28.06.2004 №5-ФКЗ «О референдуме в Российской Федерации», Закон РФ от 27.12.1991 №2124-1 «О средствах массовой информации», Закон РФ от 23.09.1992 №3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», Закон РФ от 23.09.1992 №3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных», Закон РФ от 9.07.1993 №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах», Закон РФ от 20.02.1995 №24-ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации», Закон РФ от 18.07.1995 №108-ФЗ «О рекламе», Закон РФ от 12.06.2002 №67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации», Закон РФ от 7 июля 2003 г. № 126-ФЗ «О связи».

С технической стороны сайт Интернет определяется путем указания постоянного идентификатора ресурса, сокращенно URI (Uniform Resource Identifier), который преобразуется в постоянный локатор ресурса URL (Uniform Resource Locator) или в постоянное имя ресурса URN (Uniform Resource Name). Примечательно, что в RFC3305¹ упоминается ситуация, когда постоянный идентификатор ресурса в действительности может не указывать на сетевой информационный ресурс, а являться указанием, например, на абстрактный объект или физический объект, такой как книга или даже человек. Описание постоянного идентификатора ресурса применительно к World Wide Web, созданной в 1989 году в качестве развития технологий Интернет, содержится в RFC1630². Система World Wide Web¹ (WWW) была разработана в Европейской

¹ Report from the Joint W3C/IETF URI Planning Interest Group: Uniform Resource Identifiers (URIs), URLs, and Uniform Resource Names (URNs): Clarifications and Recommendations. M. Mealling, Ed., R. Denenberg, Ed.. August 2002 // Адрес в сети Интернет <http://rfc.net/rfc3305.html>

² Universal Resource Identifiers in WWW: A Unifying Syntax for the Expression of Names and Addresses of Objects on the Network as used in the World-Wide Web. T. Berners-Lee. June 1994 // Адрес в сети Интернет <http://rfc.net/rfc1630.html>

физической лаборатории. «К середине 90-х к Сети было подключено более 13 млн. компьютеров по всему миру и существовало около 500 тысяч сайтов. Такого стремительного «завоевания» аудитории не знало ни одно достижение человечества»². Широкое распространение WWW преимущественно за счет коммерческого внедрения в середине 90-х годов 20 века привело к тому, что многие стали ошибочно полагать, что Интернет и World Wide Web понятия равнозначные и взаимозаменяемые³. Сайты World Wide Web⁴ принято называть Web-сайты Интернет.

В соответствии с RFC 1630, постоянный идентификатор ресурса состоит из схемы (scheme)⁵ и пути (path). В приводимых примерах URI в RFC2396 можно заметить, что доменное имя является частью постоянного идентификатора ресурса. Далее перевод п. 1.3 RFC2396 «Примеры постоянного идентификатора ресурса»:

Следующие примеры иллюстрируют постоянные идентификаторы ресурса, которые часто используются.

ftp://ftp.is.co.za/rfc/rfc1808.txt

-- FTP схема для протокола передачи файлов

gopher://spinaltap.micro.umn.edu/00/Weather/California/Los%20Angeles

-- gopher схема для протоколов Gopher и Gopher+

http://www.math.uio.no/faq/compression-faq/part1.html

-- http схема для протокола пересылки гипертекста

mailto:mduerst@ifi.unizh.ch

-- mailto схема для адресов электронной почты

news:comp.infosystems.www.servers.unix

¹ Система World Wide Web построена на основе протокола передачи гипертекста (Hyper text transfer protocol – HTTP) и является одной из услуг, предоставляемых пользователям сети Интернет, наравне с системами пересылки файлов, электронной почты, пользовательских групп. 17 мая 1991 года состоялось открытие первого Web-сервера. В рамках данного протокола могут пересылаться различные виды файлов, а не только файлы гипертекста.

² Серго А.Г. Интернет и право. — М.: Бестселлер, 2003. — С. 8

³ См: Петровский С.В. Правовое регулирование оказания Интернет-услуг: Дис. ... к.ю.н 12.00.03. — М., 2002. — С. 83

⁴ Подробнее с технологиями World Wide Web можно ознакомиться на сайте World Wide Web Consortium (W3C) по адресу <http://www.w3c.org>

⁵ Схема определяет вид доступа к ресурсу, например, HTTP, FTP и другие. Список схем расположен на <http://www.iana.org/assignments/uri-schemes>

-- news схема для новостных групп и статей USENET

telnet://melvyl.ucop.edu/

-- telnet схема для интерактивных сервисов через протокол TELNET

На данном этапе необходимо сделать небольшое отступление и пояснить, что «каждый компьютер, подключенный к Сети, имеет уникальный IP-адрес и именно по этому адресу происходит поиск и взаимодействие компьютеров в Сети. Поскольку IP-адрес представляет собой последовательность из четырех чисел, разделенных точками, то запомнить его в таком виде сложно. Для удобства запоминания и восприятия была создана система доменных имен (Domain Name System – DNS), позволяющая сопоставлять абстрактное символьное имя (site.ru) конкретному IP-адресу в Сети (123.123.123.123)»¹. Цели создания системы доменных имен (DNS) перечислены в п. 2.2 RFC 1034, среди которых основной целью является создание совместимого пространства имен (consistent name space), которое будет использоваться для ссылки на ресурсы. Таким образом, «в сети Интернет существует единая система доменных имен, с помощью которой пользователи имеют возможность обращаться к существующим информационным ресурсам и компьютерным системам, используя в качестве адресов последних соответствующие доменные имена»². Регистрацией и поддержкой доменных имен занимаются специальные организации, каждая из которых отвечает за свою часть доменных имен сети Интернет³. Координирующую роль во всей структуре доменных имен играет некоммерческая Корпорация Интернета для специализированных адресов и номеров (ICANN – Internet Corporation For Assigned Names and Numbers). ICANN берет на себя ответственность за распределение областей адресов в протоколе Интернета (IP), высший уровень управления системой записи общих зон (g TLD) и зон индекса страны (cc TLD), а также осуществляет

¹ Серго А.Г. Интернет и право. — М.: Бестселлер, 2003. — С. 29

² Наумов В.Б. Право и Интернет: Очерки теории и практики. — М.: Книжный дом «Университет», 2002. — С. 155

³ В географической доменной зоне RU подобную деятельность осуществляет Российский научно-исследовательский институт общественных сетей (РосНИИРОС) – <http://www.ripn.net> и АНО «Региональный Сетевой Информационных Центр» – <http://www.nic.ru>.

централизованную систему управления, ранее действующую на основе государственного договора США через бюро специализированных имен Интернета (IANA), и другие организации. ICANN является полугосударственной организацией, сотрудничает с другими организациями и частными лицами высокой квалификации, внесшими большой вклад в создание международной сети Интернет и обязуется поддерживать стабильность работы сети Интернет¹.

Изначально система доменных имен создавалась для адресации конкретных компьютеров, когда в результате процедуры регистрации, осуществляемой компетентной организацией, доменному имени присваивался IP-адрес соответствующего компьютера². Система доменных имен образует иерархическую систему так, что адресуемый при помощи системы доменных имен IP-адрес (компьютер), записанный как *melvyl.ucop.edu*, строго говоря, состоит из трех различных доменных имен, разделенных точками. В конкретных адресах может быть представлено различное число доменов. Адрес, состоящий, скажем, из четырех доменов, представляется следующим образом: *domain4.domain3.domain2.domain1*³. В имени домена допускается использование букв латинского алфавита, цифр и ряда вспомогательных символов. Учитывая возрастающую роль местных рынков, могут возникать споры в отношении доменных наименований, основанных на символах иных алфавитов⁴.

Так, например, по делу D2001-1305 Citizen Watch (Chine) Co., Ltd. v. Cheng Zhi Gang Центр ВОИС по арбитражу и посредничеству (WIPO Arbitration and Mediation Centre) удовлетворил требования истца и установил, что доменное наименование «**西铁城.com**» (в переводе с китайского CITIZEN.com) имеет

¹ См.: <http://www.icann.org/tr/russian.html>

² См.: Минков А.М. Рассмотрение споров о доменных именах в соответствии с процедурой UDRP. — М.: Волтерс Клувер, 2004. — С. 6-7

³ Подробнее о различных способах адресации в сети Интернет – Волков А.И. «Что в адресе твоем?...» // <http://www.relcom.ru/Internet/Addressing/>

⁴ «ICANN легализует альтернативные алфавиты» // Адрес в сети Интернет <http://www.compulenta.ru/2003/3/27/38620/>

сбивающее с толку сходство с торговой маркой, в отношении которой Citizen Watch Ltd имеет право, а ответчик, гражданин Китая Cheng Zhi Gang, не имеет никаких прав, не имеет также законных интересов, и что доменное наименование было зарегистрировано им в недобросовестных целях¹.

В рамках инициированного в августе 2003 года А.Г. Серго обсуждения в списке рассылки Netlaws² возможного правового определения понятия доменного имени приводились различные точки зрения, указывалось на поливариативность прочтения термина «домен», однако единого правового определения так выработано и не было. Прочитав ряд высказываний из списка рассылки Netlaws, заслуживающие, на наш взгляд, внимания. Валерий Мордвинов: «Как ни крути, но ДЕ-ФАКТО: домен – объект интеллектуальной собственности (со своими особенностями, выгодно отличающими его от товарных знаков)». Сергей Нестерович: «Правовым основанием работы общепринятой системы DNS, является договор между Министерством Торговли США и организацией ICANN, которая этой системой управляет. Соответственно, имело бы смысл определить домен, как уникальное символическое имя, предназначенное для идентификации ресурсов в сети Интернет и размещённое в распределённой сетевой базе данных, управляемой ICANN, действующей на основании соглашения с Министерством Торговли США и регистраторами, действующими на основании договоров с ICANN».

На практике под сайтом Интернет в зависимости от контекста может пониматься как постоянный идентификатор ресурса (URI), в частном случае, доменное наименование, так и информация, результаты интеллектуальной деятельности, включая литературные, музыкальные, аудиовизуальные произведения, произведения графики и дизайна, компьютерные программы, базы данных и т.д.

В ходе анализа действующего законодательства было установлено, что понятие сайта Интернет в законодательстве Российской Федерации не

¹ Адрес в сети Интернет <http://arbiter.wipo.int/domains/decisions/pdf/2001/d2001-1305.pdf>

² «Netlaws» List - netlaws@russianlaw.net

определено. Однако данный термин в различных интерпретациях встречается в подзаконных актах.

В Письме Государственного таможенного комитета РФ от 21 июня 2001 г. №01-06/24283 «О таможенной стоимости товаров, классифицируемых кодами 8529 90 720 2, 8529 90 720 5, 8528 10 200 0, 8543 89 950 0, 8518 29 200 0 и 8518 29 800 0 ТН ВЭД России» в качестве источников ценовой и технической информации называются информационные сайты Интернет.

В Приказе Федеральной службы России по финансовому оздоровлению и банкротству от 04 октября 2002 №339 «Об официальном сайте ФСФО России в сети Интернет» устанавливается, что сайт www.fsforum.ru является единственным официальным сайтом Федеральной службы России по финансовому оздоровлению и банкротству в сети Интернет; раскрытие информации ФСФО России, ее структурных подразделений, межрегиональных и территориальных органов в сети Интернет осуществляется только через официальный сайт и не допускается на серверах, входящих в систему ФСФО России подразделений и органов; создание структурными подразделениями, межрегиональными и территориальными органами ФСФО России собственных страниц в сети Интернет не допускается.

Письма Госстроя России от 10 декабря 2001 №ВР-6726/6 и от 14 ноября 2001 №СК-6236/6 «Об официальном сайте Госстроя России в сети Интернет» уведомляют об адресе официального сайта Госстроя России www.gosstroy.gov.ru.

В Приказе ФСФО и Письмах Госстроя России речь идет о Web-сайтах Интернет с адресами <http://www.fsforum.ru> и <http://www.gosstroy.gov.ru> соответственно.

Примечательно, что Приказ Минтруда России от 22.01.2001 №6 «Об организации WEB-узла Минтруда России в сети Интернет» в пункте 6 затрагивает вопрос переделегирования доменного имени mintrud.ru с ГУНПП «Центр «ЗНАС» на Минтруда России, а в пункте 5 закрепляет помещение (для сервера WEB-узла), оборудованное средствами ограничения доступа,

пожаробезопасности, электропитанием с учетом круглосуточной работы оборудования.

В Приказе Банка России от 10.04.1997 №02-160 «О странице Центрального банка Российской Федерации в международной компьютерной сети Интернет» говорится о единой странице Центрального банка Российской Федерации в международной компьютерной сети Интернет.

Упоминания различных Web-сайтов и Web-страниц содержатся во многих подзаконных актах, например:

– Приказ Роспатента от 4 ноября 2000 г. №212 «О Программе сотрудничества между Российской Федерацией и ВОИС» в подпункте 4.5.1. пункта 4 «Сферы деятельности» речь идет о содействии в техническом и программном оснащении Web-сайта Роспатента;

– Соглашение между Министерством торговли России и Министерством торговли США о приостановлении антидемпингового расследования в отношении некоторых видов горячекатаной плоской углеродистой сталепродукции из Российской Федерации от 12 июля 1999 г.;

– Программа сотрудничества между Российской Федерацией и Международной организацией труда на период 1998-1999 годов (Женева, 26 марта 1998 г.) и другие.

Таким образом, в подзаконных актах можно встретить упоминание сайта Интернет в различных интерпретациях, таких как:

- источник информации,
- официальный сайт организации в сети Интернет,
- страница организации в сети Интернет,
- Web-узел,
- Web-страница,
- Web-сайт.

Однако, ни один из названных подзаконных актов не раскрывает содержания понятия сайт Интернет. На уровне подзаконных актов определение

понятия Web-сайт можно встретить 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, где Web-сайт определяется как представляемая в Интернет иерархически организованная, непосредственно адресуемая совокупность связанных визуально воспринимаемых информационных страниц и элементов управления доступом к программно-информационным средствам WEB-сервера¹. В соответствии с Указаниями оперативного характера Центрального Банка России Web-сайты по своему функциональному назначению делятся на информационные и операционные. Информационные Web-сайты используются для распространения на постоянной основе сведений, характеризующих кредитные организации и их деятельность, а также могут использоваться как средство интерактивного взаимодействия с пользователями для получения от них той или иной информации или передачи информации в их адрес без проведения операций в рамках дистанционного банковского обслуживания. Операционные Web-сайты используются для осуществления клиентами кредитных организаций банковских операций и сделок в рамках дистанционного банковского обслуживания.

Данное в Рекомендациях по информационному содержанию и организации Web-сайтов кредитных организаций определение решает локальную понятийную задачу в рамках процесса создания и организации представительств кредитных организаций в Интернете. Возможность использования подобного определения в отношении всех видов сайтов Интернет, а не только Web-сайтов кредитных организаций, вызывает обоснованные сомнения.

В науке гражданского права относительно определения понятия сайт Интернет существуют различные точки зрения.

¹ Ранее действовавшая редакция, закрепленная в Указаниях оперативного характера Центрального Банка России от 7 мая 2003 г. №70-Т, определяла web-сайт как совокупность информационно-технических средств, обеспечивающих представительство в сети Интернет.

Рассматривая сайт с позиций законодательства Российской Федерации об авторском праве, В.Б. Наумов отмечает: «Сайт представляет собой 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. Таким образом, сайт в целом соответствует категории «составное произведение» в случае, если он представляет собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда. Однако, по мнению В.О. Калятина, подобный подход представляется не достаточно эффективным, так как на практике *«признание особых прав у составителя сборника имеет целью защитить творческие усилия составителя, но не подменить права на объекты, включенные в сборник. Иначе говоря, уравнивание сайта со сборником означает только, что лицо, занимавшееся организацией сайта может претендовать на защиту против подражания третьими лицами в структуре сайта и последовательности размещения материала, но приобретения этих прав будет еще недостаточно для правомерного использования сайта без получения прав на использование всех материалов, размещенных на сайте»*².

В своем диссертационном исследовании С.В. Петровский говорит о сетевом информационном ресурсе³, под которым понимается «информационный ресурс, включающий в себя совокупность документов, представленных в форме, позволяющей обеспечить доступ к ним посредством информационной системы Всемирной сети». Слова «Всемирная сеть» в данном случае обозначают World Wide Web, которая «предназначена для доступа к

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

² Калятин В.О. Интернет сайт как объект исключительных прав. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2004. — №2. — С. 27

³ Петровский С.В. Правовое регулирование оказания Интернет-услуг: Дис. ... к.ю.н 12.00.03. — М., 2002. — С. 4

данным с использованием принципа гипертекста»¹. Рассматривая названный принцип гипертекста относительно документов, ученый формулирует следующий тезис: «Совокупность гипертекстовых документов, размещенных, как правило, по одному адресу в сети, составляют сетевой информационный ресурс (английский вариант – сайт, от англ. site – узел, место)»². Таким образом, понятие сайта Интернет сводится к информационному ресурсу, а точнее к его разновидности – совокупности гипертекстовых документов (доступ к которым осуществляется через http сервис Интернет). Однако, для целей настоящего диссертационного исследования подобное определение является исключительно узким, так как при подобном рассмотрении за рамками исследования останутся иные сайты Интернет (доступные через ftp, nntp, smtp, pop3, imap, irc и другие сервисы Интернет), на которых могут размещаться различного рода электронные документы и цифровые произведения.

В своей книге «Интернет и право» 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. Сильной стороной данного определения стоит признать отнесение к ресурсу, помимо гипертекстовых документов, также электронных произведений, к которым «относятся все виды произведений, указанные в Законе «Об авторском праве и смежных правах» (литературные, музыкальные, аудиовизуальные, фотографические, произведения изобразительного искусства, дизайна и другие), выраженные в цифровой форме»⁴. Ограничение общественных отношений вокруг сайта Интернет лишь сферой авторского права представляется недостаточно обоснованным. В случае подобного подхода

¹ Петровский С.В. Правовое регулирование оказания Интернет-услуг: Дис. ... к.ю.н 12.00.03. — М., 2002. — С. 83

² Там же

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.

⁴ Там же

останутся без ответа вопросы, касающиеся иных прав интеллектуальной собственности (в понимании согласно пункту VIII ст. 2 Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности от 14 июля 1967 г.), в частности, права на товарный знак, знак обслуживания, фирменное наименование, коммерческое обозначение, защита от недобросовестной конкуренции и ряд других прав¹.

Включение «программного обеспечения, необходимого для функционирования названных компонентов» в понятие сайт Интернет требует отдельного разъяснения. Если под программным обеспечением понимается программное обеспечение не только на стороне сайта Интернет, но также программное обеспечение всех промежуточных звеньев (компьютеров, осуществляющих пересылку информации) и программного обеспечения пользователя сети Интернет, то в случае отсутствия соответствующего программного обеспечения у пользователя, осуществить воспроизведение² (например, запись произведения в память ЭВМ и отображение на мониторе, распечатка на принтере) гипертекстовых документов и цифровых произведений невозможно. Например, при отсутствии программы для доступа к новостным группам по протоколу передачи сетевых новостей NNTP (Network News Transport Protocol), пользователь не сможет получить электронное произведение. Однако данное обстоятельство не означает, что сайт Интернет не существует, а электронное произведение не может быть размещено на сайте

¹ Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник – 2-е изд., перераб. и доп. — М.: ТК Велби, 2004. — С. 18

² Понятие «воспроизведение произведения» закреплено в статье 4 Закона РФ от 9.07.1993 №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах»: «изготовление одного или более экземпляров произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- и видеозаписи, изготовление в трех измерениях одного или более экземпляров двухмерного произведения и в двух измерениях - одного или более экземпляров трехмерного произведения; запись произведения в память ЭВМ также является воспроизведением»

Интернет, доступ к которому осуществляется через NNTP¹.

При рассмотрении такой разновидности сайтов Интернет как Web-сайт И. Близнец и А. Робинов выделяют три основные точки зрения²:

1. Web-сайт является программой для ЭВМ, то есть объективной формой представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования электронных вычислительных машин (ЭВМ) и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата. Под программой для ЭВМ подразумеваются также подготовительные материалы, полученные в ходе ее разработки и порождаемые ею аудиовизуальные отображения³;

2. Web-сайт – база данных, то есть объективная форма представления и организации совокупности данных (например статей, расчетов), систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ⁴;

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

Логика рассуждений при трактовке понятия сайта Интернет как программы для ЭВМ или базы данных сводится к рассмотрению частных случаев порядка работы Web-сайтов. Так, например, анализируя сходство

¹ Несмотря на то, что протокол NNTP был создан для передачи новостей, а в соответствии со статьей 8 Закона «Об авторском праве и смежных правах» не являются объектами авторского права сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер, ничто с технической точки зрения не препятствует пересылки по данному протоколу цифровых произведений, являющихся объектами авторского права, например, литературных произведений в форме текста или аудиовизуальных произведений в форме кодированного текста (UU-кодирование, MIME-кодирование и иные виды).

² Близнец И., Робинов А. Правовой статус гипертекстовых документов и целесообразность их регистрации в РОСПАТЕНТе // Интеллектуальная собственность. — 2002. — №7. — С. 3-4

³ Понятия «программа для ЭВМ» и «база данных» содержатся в ст. 1 Закона РФ от 23.09.1992 №3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных»

⁴ Там же

гиперссылок¹ страниц HTML со связями в реляционных базах данных, можно сделать вывод о том, что «система гипертекстовых связей образует одну из форм взаимосвязи отдельных записей базы данных. Вот почему гипертекстовый документ очень близок по своей сути к базам данных»². А, продолжая анализировать язык разметки гипертекста HTML, – вывод о том, что команды языка разметки интерпретируются специальной программой для просмотра HTML-страниц (Web-браузером) и поэтому «гипертекстовый документ вполне подпадает под определение программы для ЭВМ»³.

В соответствии со ст. 4 Закон РФ от 23 сентября 1992 г. №3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» авторское право на программу для ЭВМ или базу данных возникает в силу их создания. Для признания и осуществления авторского права на программу для ЭВМ или базу данных не требуется депонирования, регистрации или соблюдения иных формальностей.

В связи с тем, что под определение программы для ЭВМ подпадают и порождаемые ею аудиовизуальные отображения, то аудиовизуальные произведения, размещенные на сайте Интернет будут пользоваться правовой охраной в составе правовой категории «программа для ЭВМ». Как в этом случае быть с литературными произведениями, размещаемыми на сайте Интернет в виде отдельных документов? Очевидно, что в данном случае нарушается соотношение общего (литературное произведение) и частного (программа для ЭВМ) в терминологии Закона РФ «Об авторском и смежных правах». Кроме того, в случае определения сайта Интернет как программы для

¹ Гиперссылка (Hyperlink) является элементом языка разметки гипертекста (HTML - Hypertext Markup Language), которая записывается как `текст`, где текст – ключевое слово, при выборе которого (например, путем щелчка кнопкой мыши) пользователь перейдет к просмотру документа, расположенного по ссылке. Особенность ссылки состоит в том, что она может указывать на определенное место текущего документа или на иной документ, который может находиться как на текущем сайте, так и на любом ином адресуемом сайте сети Интернет.

² Близнац И., Робинов А. «Правовой статус гипертекстовых документов и целесообразность их регистрации в РОСПАТЕНТе» // Интеллектуальная собственность. — 2002. — №7. — С. 3

³ Там же

ЭВМ, нерешенными останутся вопросы, касающиеся иных объектов гражданских прав.

Особенностью гражданско-правовой охраны в отношении базы данных в соответствии со ст. 5 Закона «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» является то, что авторское право на базу данных признается при условии соблюдения авторского права на каждое из произведений, включенных в эту базу данных. Таким образом, авторское право на сайт будет признано лишь тогда, когда были соблюдены авторские права на все произведения, размещенные на сайте. Подобное правовое ограничение могло бы сыграть свою положительную роль в отношении сайтов Интернет. Но как быть с сайтами Интернет, которые содержат в себе одну или несколько баз данных лишь как составную часть? Например, сайт www.consultant.ru имеет гипертекстовые ссылки на базу законодательства РФ. Правомерно ли в данном случае говорить о базе данных, составной частью в которую входит иная база данных? Возвращаясь к понятию базы данных, закрепленному в ст. 1 Закона «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных», остается констатировать, что база данных – это объективная форма представления и организации совокупности данных, но не баз данных.

Признавая полезность рассуждений о соотношении понятия сайт Интернет с понятиями программа для ЭВМ и база данных с точки зрения возможности применения аналогии закона для правового регулирования уже сложившихся общественных отношений, необходимо, однако, отметить, что авторы подобных рассуждений указывают лишь на схожесть функционирования отдельных элементов сайтов Интернет с программами для ЭВМ и базами данных, поэтому признать понятие «сайта Интернет» тождественным законодательно закрепленным понятиям «программа для ЭВМ» или «база данных» не представляется возможным¹.

В своем диссертационном исследовании А.В. Трофименко, разрабатывая

¹ См.: Калятин В.О. Интернет сайт как объект исключительных прав. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2004. — №2. — С. 28

концепцию нематериальных объектов как объектов информационной природы, приводит следующую классификацию информационных объектов:

- результаты интеллектуальной деятельности, средства индивидуализации и приравненные к ним объекты;
- информационные объекты свободного и ограниченного доступа;
- комплексные информационные объекты.¹

«К числу комплексных информационных объектов относятся аудиовизуальные произведения (в соответствующей части), информационная составляющая имущественных комплексов, массовая информация (в соответствующей части), рекламная информация, «машинная информация», а также результаты научных исследований. Объект, принадлежащий к рассматриваемому классу, обычно используется в обороте в качестве единого целого, представляя собой систему информационных объектов. При необходимости (если это не противоречит законодательству), отдельные составляющие комплексного информационного объекта приобретают самостоятельное значение и включаются в оборот независимо от остальных его элементов. Информационный объект может одновременно принадлежать к нескольким группам комплексных объектов, при этом его правовой режим представляет собой комбинацию правовых режимов, установленных в отношении объектов, относящихся к каждой из указанных групп»².

На наш взгляд, 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

¹ Трофименко А.В. Проблемы теории нематериальных объектов (гражданско-правовой аспект). Автореф. ... д.ю.н. 12.00.03 — Саратов, 2004. — С. 11

² Трофименко А.В. Проблемы теории нематериальных объектов (гражданско-правовой аспект). Автореф. ... д.ю.н. 12.00.03 — Саратов, 2004. — С. 25

правового регулирования.

§1.2. Гражданско-правовое определение сайта Интернет

На сегодняшний день в науке гражданского права не существует единого мнения относительно правовой природы сайта Интернет и отнесения его к той или иной группе объектов гражданских прав.

Как уже отмечалось ранее, под сайтом Интернет может пониматься либо непосредственно сам информационный ресурс, либо постоянный идентификатор ресурса, в частном случае, доменное наименование. Кроме того, для функционирования сайта Интернет необходимо использовать услуги так называемых информационных посредников¹: операторов доступа в сеть Интернет, хостинг-провайдеров и т.д.

В соответствии с Федеральным законом от 20.02.1995 №24-ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации»:

- под информационными ресурсами понимаются «отдельные документы и отдельные массивы документов, документы и массивы документов в информационных системах (библиотеках, архивах, фондах, банках данных, других информационных системах)»;

- под информационной системой – «организационно упорядоченная совокупность документов (массивов документов) и информационных технологий, в том числе с использованием средств вычислительной техники и связи, реализующих информационные процессы».

Особенность информационных ресурсов, размещаемых на сайтах Интернет, связана с фундаментальной особенностью информации как объекта права. Информация способна выражать (обозначать) различные социальные

¹ См.: Наумов В.Б. Право и Интернет: Очерки теории и практики. — М.: Книжный дом «Университет», 2002. — С. 11

ценности, воспринимать различные правовые режимы¹.

Для определения механизма правового регулирования² сайта Интернет рассмотрим виды машиночитаемых данных³, которые размещаются на сайте и представляют собой отдельные объекты правового регулирования:

- массовая информация⁴, включая рекламную информацию⁵;
- информация о гражданах (персональные данные)⁶;
- электронные документы⁷;
- конфиденциальная информация, включая информацию, составляющую служебную или коммерческую тайну⁸, иные виды тайн⁹ в соответствии с российским законодательством;
- произведения, являющиеся объектами авторского права¹⁰, в том числе программы для ЭВМ и базы данных¹¹;
- произведения, являющиеся объектами смежных прав¹²;
- товарный знак, знак обслуживания, наименование мест происхождения товара¹³;

¹ См.: Огородов Д.В. Правовые отношения в информационной сфере. Автореф. ... к.ю.н. 12.00.14 — Москва, 2002. — С. 9; Снытников А.А. Информация как объект гражданских правовых отношений. Автореф. ... к.ю.н. 12.00.03 — Санкт-Петербург, 2000. — С. 7

² См: Теория государства и права (схемы и комментарии). Учебное пособие. / Под ред. д.ю.н., проф. Р.А. Ромашова. — СПб.: Издательский дом «Сентябрь», 2000. — С. 174-177.

³ См.: Петровский С.В. Правовое регулирование оказания Интернет-услуг: Дис. ... к.ю.н 12.00.03. — М., 2002. — С. 36.

⁴ Ст. 2 Закона РФ от 27.12.1991 №2124-1 «О средствах массовой информации»

⁵ Ст. 2 Федерального закона от 18 июля 1995 г. № 108-ФЗ «О рекламе»; Филатова О.А. Гражданско-правовые особенности рекламы в Интернете. Автореф. ... к.ю.н. 12.00.03. — Москва, 2003. — С. 7

⁶ Ст. 2 Федеральный закон от 20.02.1995 №24-ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации»

⁷ Ст. 3 Федерального закона от 10 января 2002 г. № 1-ФЗ «Об электронной цифровой подписи»

⁸ Ст. 2 Федеральный закон от 29 июля 2004 №98-ФЗ «О коммерческой тайне»

⁹ Ст. 23 Конституции Российской Федерации

¹⁰ Ст. 7 Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах»

¹¹ Ст. 1 Закона РФ от 23 сентября 1992 г. №3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных»

¹² Ст. 35 Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах»

¹³ Ст. 1 Закона РФ от 23 сентября 1992 г. №3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров»

- фирменное наименование юридического лица¹;
- имя физического лица²;
- объекты патентного права³.

Перечисленные выше объекты формируют содержимое (контент) сайта Интернет, обозначают различные социальные ценности и воспринимают различные правовые режимы.

В связи со случаями подделки официальных сайтов государственных органов⁴, ряд ученых предлагает дополнить перечень видов информации и законодательно закрепить категорию «официальная информация». Подобный подход представляется достаточно обоснованным в том случае, если подобной категории будет предоставлен особый правовой статус, и будут закреплены соответствующие нормы правовой охраны, например, аналогично нормам о массовой информации. Интересно отметить, что в Законе «О средствах массовой информации» встречаются понятия «официальные сообщения» и «официальные выступления», которые относятся к органам законодательной, исполнительной и судебной власти, а также их должностным лицам. Следовательно, под официальной информацией необходимо понимать информацию, предоставляемую органами законодательной, исполнительной или судебной власти, а также их должностными лицами, в том числе и в случае размещения подобной информации на сайтах Интернет.

В п. 5 ст. 29 Конституции РФ закреплена гарантия свободы массовой информации, цензура запрещается. Применима ли данная конституционная норма при определении гражданской правоспособности лиц, владеющих, пользующихся или распоряжающихся сайтами Интернет, и подлежат ли, таким образом, сайты Интернет правовой охране в соответствии с Законом РФ от 27

¹ П. 4 ст. 54 Гражданского кодекса РФ

² Ст. 19 Гражданского кодекса РФ

³ Ст. 2 Федерального закона от 23 сентября 1992 г. №3517-1 «Патентный закон Российской Федерации»; См.: Калятин В.О. Интернет сайт как объект исключительных прав. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2004. — №2. — С. 26

⁴ См. например: сообщения о поддельном официальном сайте Генеральной прокуратуры РФ www.gprf.info в списке рассылки "Netlaws" List - netlaws@russianlaw.net

декабря 1991 года №2124-1 «О средствах массовой информации»)?

Согласно ст. 24 Закона «О средствах массовой информации» правила, установленные данным Законом для периодических печатных изданий, применяются в отношении периодического распространения тиражом одна тысяча и более экземпляров текстов, созданных с помощью компьютеров и (или) хранящихся в их банках и базах данных, а равно в отношении иных средств массовой информации, продукция которых распространяется в виде печатных сообщений, материалов, изображений.

Правила, установленные Законом «О средствах массовой информации» для радио- и телепрограмм, применяются в отношении периодического распространения массовой информации через системы телетекста, видеотекста или иные телекоммуникационные сети, если законодательством РФ не установлено иное.

Таким образом, Законом «О средствах массовой информации» установлены правила, позволяющие распространить его положения на сайт Интернет¹, за исключением сайтов с ограниченным доступом².

В распространении норм о средствах массовой информации на сайт Интернет существуют определенные трудности, среди которых Терещенко Л.К. называет отсутствие определения понятия периодичности распространения массовой информации и тиража издания применительно к сайтам Интернет³.

По сути, распространение на сообщения, периодически передаваемые пользователям сайтов посредством сети Интернет, правового режима радио- и телепрограмм приводит к невозможности исполнения норм Закона «О средствах массовой информации». Например, в соответствии с Законом под категорию радио- или телепрограммы подпадает любой сетевой информационный ресурс мира, даже если информацию с него получает только

¹ Петровский С.В. Правовое регулирование оказания Интернет-услуг: Дис. ... к.ю.н 12.00.03. — М., 2002. С. 99

² Серго А.Г. Интернет и право. — М.: Бестселлер, 2003. С. 101

³ Терещенко Л.К. Интернет и проблемы в праве // Тезисы конференции «Право и Интернет: теория и практика», 2 ноября 1999 года, Российская академия государственной службы при Правительстве России, Москва.

его владелец. В соответствии со ст. 6 Закона «О средствах массовой информации» его действие распространяется, в том числе, и на зарубежные средства массовой информации в части, касающейся распространения их продукции в РФ. В силу технологических особенностей сети Интернет пользователь, находящийся на территории РФ, может получить продукцию массовой информации с сайта, находящегося за рубежом. Очевидна невозможность распространения действия Закона РФ «О средствах массовой информации» на зарубежные сайты Интернет. В своем диссертационном исследовании В.Б. Наумов приходит к общему выводу о том, что сайт в сети Интернет не является средством массовой информации, поскольку существующие нормы законодательства о средствах массовой информации ориентированы на печатные издания¹.

Возможность правовой охраны сайтов Интернет затрагивается в инициативном авторском проекте профессора Федотова М.А, текст которого доступен для ознакомления на сайте Союза журналистов России по адресу <http://www.ruj.ru/smilaw.htm>. М.А. Федотов предлагает выделить самостоятельную категорию «сетевое СМИ» и определить его правовой режим². Под сетевым СМИ он предлагает понимать зарегистрированные СМИ, продукция которых распространяется по сетям электросвязи (телекоммуникационным сетям) так, что пользователи сети могут иметь доступ к ней из любого места сети и в любое время по их собственному выбору.

Судебная практика идет по пути признания за отдельными сайтами Интернет статуса СМИ. Судебная палата по информационным спорам при Президенте РФ рассматривала обращение губернатора Кемеровской области А.М. Тулеева по поводу сведений, распространенных Агентством политических новостей на своем сайте Интернет. В Решении Судебной палаты отмечается, что сеть Интернет относится к иным формам распространения

¹ Наумов В.Б. Правовое регулирование распространения информации в сети Интернет. Автореф. ... к.ю.н. 12.00.14 — Екатеринбург, 2003. — С. 7

² См.: Серго А.Г. Интернет и право. — М.: Бестселлер, 2003. С. 102; Шамраев А.В. Правовое регулирование информационных технологий (анализ проблем и основные документы). Версия 1.0. — М.: «Статут», «Интертех», «БДЦ-пресс», 2003. — С. 27

информации, а Агентство политических новостей «представляет собой иную форму периодического распространения массовой информации в смысле части второй ст. 2 Закона Российской Федерации «О средствах массовой информации»¹.

Признание сайта Интернет в качестве СМИ влечет за собой многочисленные правовые последствия², в том числе и возможность владельца сайта заключать авторские договоры в устной форме с авторами или правообладателями цифровых произведений в соответствии с п. 1 ст. 32 Закон РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах»³.

В соответствии с действующим законодательством на сайтах Интернет запрещается размещать электронные документы и цифровые произведения, содержащие:

– данные о результатах выборов (итогах голосования), референдума в день голосования до момента окончания голосования⁴;

– результаты опросов общественного мнения, прогнозы результатов выборов и референдумов, иные исследования, связанные с проводимыми выборами и референдумами, в течение пяти дней до дня голосования, а также в

¹ См.: Бюллетень судебной палаты по информационным спорам при Президенте РФ №8 (май 1999-октябрь 1999) — Издание Администрации Президента РФ. — 1999. — С. 21-24.; Калятин В.О. Право в сфере Интернета. — М.: Норма, 2004. — С. 180; Демьянова К. Интернет – средство массовой информации? // Законодательство. — 2000. — № 9. — С. 45-48

² См.: Серго А.Г. Интернет и право. — М.: Бестселлер, 2003. — С. 106-109; Калятин В.О. Право в сфере Интернета. — М.: Норма, 2004. — С. 180-184

³ См.: Гаврилов Э.П. Комментарий к закону об авторском праве и смежных правах. Судебная практика. — 3-е изд., перераб. И доп. / Э.П. Гаврилов — М.: Издательство «Экзамен», 2003 — С. 203

⁴ п. 7 ст. 45 Федерального закона от 12 июня 2002 г. № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»; п. 7 ст. 54 Федерального закона от 20 декабря 2002 г. №175-ФЗ «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации»; п. 7 ст. 46 Федерального закона от 10 января 2003 г. №19-ФЗ «О выборах Президента Российской Федерации»; п. 6 ст. 55 Федерального конституционного закона от 28 июня 2004 г. №5-ФКЗ «О референдуме Российской Федерации»

день голосования¹.

За названные действия в соответствии с п. 5.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях² предусматривается административная ответственность главного редактора, редакции средства массовой информации, организации, осуществляющей теле- и (или) радиовещание, либо иной организации, осуществляющей выпуск или распространение средства массовой информации. В случае повторного нарушения выпуск средства массовой информации может быть приостановлен в порядке ст. 16.1 Закона «О средствах массовой информации» в редакции Федерального закона от 4 июля 2003 г. №94-ФЗ.

Уголовная ответственность предусматривается за размещение на сайте Интернет следующей информации:

- призывы к осуществлению экстремистской деятельности³;
- призывы к развязыванию агрессивной войны⁴.

На сайте Интернет могут запрашиваться или размещаться персональные данные пользователей. Под персональными данными понимаются сведения о фактах, событиях и обстоятельствах жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность. Так, например, ст. 86 Трудового кодекса Российской Федерации закрепляет общие требования при обработке персональных данных работника и гарантии их защиты. За нарушение порядка

¹ П. 3 ст. 46 Федерального закона от 12 июня 2002 г. № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»; п. 3 ст. 55 Федерального закона от 20 декабря 2002 г. №175-ФЗ «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации»; п. 3 ст. 47 Федерального закона от 10 января 2003 г. №19-ФЗ «О выборах Президента Российской Федерации»; п. 3 ст. 56 Федерального конституционного закона от 28 июня 2004 г. №5-ФКЗ «О референдуме Российской Федерации»

² С изменениями и дополнениями внесенными Федеральным законом от 4 июля 2003 г. №94-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»

³ Ст. 280 Уголовного кодекса РФ от 13 июня 1996 г. №63-ФЗ в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 г. №162-ФЗ

⁴ Ст. 354 Уголовного кодекса РФ от 13 июня 1996 г. №63-ФЗ в редакции Федерального закона от 8 декабря 2003 г. №162-ФЗ

обращения с таким видом конфиденциальной информации может наступать уголовная¹, административная² и гражданская ответственность³.

На сайте Интернет могут размещаться различные электронные документы. Под документом понимается зафиксированная на материальном носителе информация с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать. Правовой режим документов, размещенных на сайте Интернет, будет определяться в соответствии с требованиями ГОСТ 6.10.4-84 «Придание юридической силы документам на машинном носителе и машинограмме, создаваемым средствами вычислительной техники» и ГОСТ 7.83-2001 «Электронные издания. Основные виды и выходные сведения». ГОСТ 6.10.4-84 устанавливает перечень обязательных реквизитов, порядок создания и внесения изменений, придающих юридическую силу документам на машинном носителе и машинограмме, создаваемым средствами вычислительной техники⁴. Под электронным документом в соответствии с п. 3.2. ГОСТ 7.83-2001 понимается «документ на машиночитаемом носителе, для использования которого необходимы средства вычислительной техники». Иное толкование содержится в Федеральном законе от 10 января 2002 г. №1-ФЗ «Об электронной цифровой подписи», где под электронным документом понимается документ, в котором информация представлена в электронно-цифровой форме. ГОСТ 7.83-2001 также вводит понятие электронное издание, под которым понимается «электронный документ (группа электронных документов), прошедший редакционно-издательскую обработку, предназначенный для распространения в неизменном виде, имеющий выходные сведения». Сайт Интернет по технологии распространения соответствует сетевому электронному изданию, доступному потенциально неограниченному кругу пользователей через

¹ Ст. 137 «Нарушение неприкосновенности частной жизни» Уголовного кодекса РФ

² Ст. 13.11 «Нарушение установленного законом порядка сбора, хранения, использования или распространения информации о гражданах (персональных данных)» Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

³ Ст.ст. 151, 1099-1101 «Компенсация морального вреда» и иные способы по ст. 12 Гражданского кодекса РФ

⁴ Серго А.Г. Электронный документооборот: Юридический мир Интернета // Российская юстиция. — 2003 г. — №5 — С. 69

телекоммуникационные сети, в том случае, когда он сохраняет неизменный вид. Однако, многие Web-сайты имеют сложную схему разметки страниц и представляет своим пользователям на одной странице отображение обновляемых информационных блоков (например, новости, реклама, ссылки на статьи по теме) наряду с основным произведением, что не позволяет признать подобные Web-сайты в качестве сетевых электронных изданий в соответствии с ГОСТ 7.83-2001.

«Сегодня по Сети блуждает масса произведений, попавших туда и распространяемых без (и даже вопреки) согласию авторов. Порой произведения в процессе их растаскивания по сайтам теряют упоминание автора или меняют его»¹.

Правовой основой для охраны авторских и смежных прав является Закон «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. (дополненная в Париже 4 мая 1896 г., пересмотренная в Берлине 13 ноября 1908 г., дополненная в Берне 20 марта 1914 г. и пересмотренная в Риме 2 июня 1928 г., в Брюсселе 26 июня 1948 г., в Стокгольме 14 июля 1967 г. и в Париже 24 июля 1971 г., измененная 2 октября 1979 г.), вступила в силу с 13 марта 1995 года;

– Всемирная конвенция об авторском праве от 6 сентября 1952 г. (пересмотрена в Париже 24 июля 1971 г.), вступила в силу с 9 марта 1995 года;

– Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм (Женева, 29 октября 1971 г.), вступила в силу 18 апреля 1973 года.

Названные правовые документы закладывают основы для охраны прав авторов произведений литературы, устанавливая гарантии личных неимущественных прав авторов (право авторства, право на авторское имя,

¹ Серго А.Г. Интернет и право. – М.: Бестселлер, 2003. С. 142

право на защиту репутации автора, право на обнародование произведение и на его отзыв, право на опубликование) и гарантии имущественных прав (право на воспроизведение и право доступа, право на распространение и право на импорт, право на публичный показ и право на публичное исполнение, право на передачу в эфир и право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю, право на перевод и право на переработку произведения.

В ст. 2 Бернской Конвенции определяется термин «литературные и художественные произведения» как все произведения в области литературы, науки и искусства, каким бы способом и в какой бы форме они ни были выражены, как-то: книги, брошюры и другие письменные произведения; лекции, обращения, проповеди и другие подобного рода произведения; драматические и музыкально-драматические произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные сочинения с текстом или без текста; кинематографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным кинематографии; рисунки, произведения живописи, архитектуры, скульптуры, графики и литографии; фотографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным фотографии; произведения прикладного искусства; иллюстрации, географические карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии, архитектуре или наукам.

Особый интерес с научной точки зрения представляет Договор Всемирной организации интеллектуальной собственности по авторскому праву от 20 декабря 1996 года. Несмотря на то, что Россия еще не является участником данного договора, в нем содержится ряд норм, учитывающих специфику сети Интернет, за что данный договор и Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам получили неофициальное название «Интернет договоры».

Договор ВОИС по авторскому праву является специальным соглашением в смысле Статьи 20 Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений в отношении Договаривающихся Сторон. По общему правилу авторского права, сфера авторско-правовой охраны

рассматриваемого договора распространяется на форму выражения, а не на идеи, процессы, методы функционирования или математические концепции, как таковые.

Имущественное право автора на сообщение для всеобщего сведения с учетом специфики сети Интернет закреплено в ст. 8 Договора: *«авторы литературных и художественных произведений пользуются исключительным правом разрешать любое сообщение своих произведений для всеобщего сведения по проводам или средствами беспроводной связи, включая доведение своих произведений до всеобщего сведения таким образом, что представители публики могут осуществлять доступ к таким произведениям из любого места и в любое время по их собственному выбору».*

В ст. 11 Договора «Обязательства в отношении технических мер» закрепляется обязанность договаривающихся сторон предусмотреть соответствующую правовую охрану и эффективные средства правовой защиты от обхода существующих технических средств, используемых авторами в связи с осуществлением их прав по настоящему Договору или по Бернской конвенции и ограничивающих действия в отношении их произведений, которые не разрешены авторами или не допускаются законом. В ст. 12 Договора «Обязательства в отношении информации об управлении правами»¹ сторонам Договора предписано предусмотреть *«соответствующие и эффективные средства правовой защиты в отношении любого лица, намеренно осуществляющего любое из следующих действий, зная или, в связи с применением гражданско-правовых средств защиты, имея достаточные основания знать, что такое действие будет побуждать, позволять, способствовать или скрывать нарушение любого права, предусмотренного настоящим Договором или Бернской конвенцией:*

(i) устранение или изменение любой электронной информации об

¹ Подробнее об этом см. например: Кондрин А. Цифровые коды на произведения и фонограммы – новый механизм охраны и управления интеллектуальной собственностью в Интернете. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2002. — №6. — С. 33-42

управлении правами без разрешения;

(ii) распространение, импорт с целью распространения, передачу в эфир или сообщение для всеобщего сведения без разрешения производителей или экземпляров произведений, зная что в них без разрешения была устранена или изменена электронная информация об управлении правами».

Под информацией об управлении правами в Договоре понимается информация, *«которая идентифицирует произведение, автора произведения, обладателя какого-либо права на произведение или информацию об условиях использования произведения и любые цифры или коды, в которых представлена такая информация, когда любой из этих элементов информации приложен к экземпляру произведения или появляется в связи с сообщением произведения для всеобщего сведения».*

Реализация подобных предписаний нашла свое отражение в американском законодательстве в Акте о защите авторских прав в цифровую эпоху от 8 октября 1998 (Digital Millennium Copyright Act), глава 12 «Защита авторских прав и системы управления правами». Однако, правомерность применения отдельных положений данного Акта не раз ставилась под сомнение¹. Германия присоединилась к Договорам ВОИС 1996 года и внесла соответствующие изменения в Закон об авторском праве в сентябре 2003 года.

Нашли свое отражение нормы международного права и в законодательстве России. В соответствии с Федеральным законом от 20 июля 2004 №72-ФЗ «О внесении изменений в Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» с 1 января 2006 года перечень имущественных прав автора, исполнителя и производителя фонограмм дополняется правом на доведение до всеобщего сведения. Право на доведение до всеобщего сведения означает право осуществлять или разрешать сообщать произведение, запись исполнения или постановки, фонограмму *«таким образом, при котором любое лицо может иметь доступ к нему в интерактивном режиме из любого места и в любое*

¹ См.: Дмитрий Складов о своих DMCA-страданиях // Адрес в сети Интернет <http://www.zdnet.ru/?ID=293650>

время по своему выбору».

Закрепленная формулировка отличается от предложенной в статье 8 Договора ВОИС по авторскому праву и не учитывает особенностей построения российского законодательства в области авторского права. Ее работоспособность возможно будет оценить лишь после появления судебной практики, однако уже сегодня отмечаются определенные просчеты¹. В частности, в случае размещения произведения на сайте Интернет автор не осуществляет активного доведения произведения до всеобщего сведения, а лишь открывает доступ к произведению по определенному адресу в сети Интернет. В отличие от иных правомочий, закрепленных в законе, рассматриваемое право основывается на результате, а не на конкретном способе использования произведения. Критерий возможности любого лица иметь доступ к произведению позволяет задуматься о том, что, если существует какое-либо лицо, не имеющее возможности осуществить доступ, то данное правомочие автора не применимо. Получается, что, если сайт Интернет требует регистрации пользователя, то любой иной незарегистрированный пользователь сайта может не иметь доступа к произведению. Следовательно, в данном виде правомочие автора сформулировано исключительно узко. Используемый в новом правомочии термин «интерактивный режим» не находит своего отражения в законодательно закрепленном определении данного понятия. В силу названных причин, новое правомочие может оказаться не работоспособным и потребовать корректировки.

Одним из возможных решений могло бы стать законодательное закрепление понятия сайта Интернет и закрепление соответствующего авторского правомочия по размещению произведения на сайте Интернет.

Идеи, заложенные в статье 11 Договора ВОИС по авторскому праву от 20 декабря 1996 года, нашли свое отражение в ст. 48.1 «Технические средства

¹ Калятин В.О. Новая редакция закона «Об авторском праве и смежных правах»: использование произведений в Интернете // VI Международная конференция «Право и Интернет», Москва, 7-8 октября 2004 г.: Материалы конференции на CD диске. — М., 2004.

защиты авторского права и смежных прав» и ст. 48.2 «Информация об авторском праве и о смежных правах» Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» в редакции Федерального закона от 20 июля 2004 №72-ФЗ. В соответствии со ст. 48.1 вышеназванного закона установлен запрет обхода технических средств защиты авторского права и смежных прав, а также расширение правомочий авторов, обладателей смежных прав и иных правообладателей за счет приобретения имущественного права разрешать действия, направленные на снятие ограничений использования произведений или объектов смежных прав, установленных путем применения технических средств защиты авторского права и смежных прав.

В соответствии со ст. 48.2 вышеназванного закона права авторов, обладателей смежных прав и иных правообладателей расширяются за счет приобретения имущественного права разрешать удалять или изменять информацию об авторском праве и о смежных правах, а также разрешать осуществлять отдельные имущественные права (воспроизведение, распространение, импорт в целях распространения, публичное исполнение, сообщение для всеобщего сведения, доведение до всеобщего сведения) в отношении объектов, в отношении которых информация об авторском праве была удалена. Примечательно, что законодатель не указывает исключительного права авторов разрешать публичный показ, перевод и переработку произведений, в которых была удалена информация об авторском праве и о смежных правах. Следовательно, переработка произведения с удаленной информацией об авторском праве оказывается вне пределов действия закона, автор, обладатель смежных прав или иной правообладатель не имеет юридических оснований предъявлять претензии к лицу, осуществившему подобную переработку.

Названные в ст. 48.1 и 48.2 Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» в редакции Федерального закона от 20 июля 2004 №72-ФЗ правомочия законодатель не включил в п. 2 ст. 16 Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах»,

закрепляющий список имущественных прав. Таким образом, можно сделать вывод о том, что данные правомочия не подлежат передаче в рамках авторского договора. Однако, в диспозиции ст. 48.1 и 48.2 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» говорится «осуществление без разрешения лиц, указанных в пункте 1 настоящей статьи, действий...» и «удаление или изменение без разрешения лиц, указанных в пункте 1 настоящей статьи...». То есть получение разрешения от установленных законом лиц все-таки возможно. Следовательно, например, разрешение автора на снятие ограничений использования его произведения, установленных путем применения технических средств защиты авторского права и смежных прав, является очередным авторским правомочием. Так как речь идет об ограничении использования произведения, то возможно предположить, что рассматриваемое авторское правомочие входит в группу имущественных прав автора. Подобное правомочие в п. 2 ст. 16 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» отсутствует. Разрешение ситуации представляется в толковании фактически закрепленных в ст. 48.1 и 48.2 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» новых правомочий автора как расширение личного неимущественного права автора на защиту произведения.

В соответствии со ст. 6 Закона «Об авторском праве и смежных правах» авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения.

Из всего законодательно закрепленного списка можно выделить следующие произведения, размещение которых типично для сайтов Интернет:

- литературные произведения (включая программы для ЭВМ);
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайдфильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения);
- графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;

– фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии.

На сайте возможно размещение и иных охраняемых авторским правом произведений. Для этого произведение должно соответствовать требованиям, указанным в ст. 6 Закона от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах», а именно: являться результатом творческой деятельности и быть закрепленным в какой-либо объективной форме. Иных требований для того, чтобы произведение признавалось охраняемым объектом авторского права, законодатель не устанавливает. Не требуется также выполнения каких-либо формальностей. Регистрация программ для ЭВМ и баз данных является добровольным и для возникновения авторских прав также не требует выполнения каких-либо формальностей¹. Ранее, например, в ст. 475 ГК РСФСР устанавливалось, что *«авторское право на фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии, признается, если на каждом экземпляре произведения указаны имя автора, место и год выпуска произведения в свет»*². Не исключается также возможность включения одного произведения в другое или отнесение одного произведения к разным видам охраняемых произведений³, что не ставит под сомнение и не меняет порядок охраны рассматриваемого произведения.

Произведения на сайте Интернет могут размещаться в форме гипертекста и ряда других форматов, поддерживаемых программно-аппаратным комплексом, на котором размещен сайт Интернет. Одним из базовых принципов гипертекста является возможность указания ссылок на другие произведения.

Создатель гипертекста Тим Бернерс-Ли предлагает различать два вида

¹ ст. 4 Закона РФ от 23 сентября 1992 г. №3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных»

² ГК РСФСР в ред. Указа Президиума Верховного Совета РСФСР от 1 марта 1974 года - Ведомости Верховного Совета РСФСР, 1974, №10, ст. 286; См.: Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник – 2-е изд., перераб. и доп. — М.: ТК Велби, 2004. — С. 148

³ См.: Гаврилов Э.П. Комментарий к закону об авторском праве и смежных правах. Судебная практика. — 3-е изд., перераб. И доп. / Э.П. Гаврилов — М.: Издательство «Экзамен», 2003 — С. 55-56

ссылок¹. «Обычная» ссылка – это ссылка «А» или «LINK» элемента кода HTML, которая воспринимается пользователем как переход от одного произведения к другому. «Включающая» ссылка – ссылка элемента «IMG» или «ОБЪЕКТ» кода HTML, которая включает произведение (например, картинку) в качестве составной части произведения. Пользователю представляется произведение, состоящее из нескольких частей, возможно, отдельных охраняемых произведений.

Контекст, в котором встречается «обычная» ссылка, несет определенный смысл, и лицо, устанавливающее ссылку в определенном контексте, несет за нее ответственность, также как и за сам контекст. Если на сайте Интернет содержится текст «мы рассматриваем эти вопросы подробнее в нашей книге <ссылка>», то подобное высказывание подразумевает единое авторство.

«Включаемые» в произведение материалы, такие как картинки, анимация и другие, являются частью произведения, и автор несет за них ответственность, даже если эти картинки, анимация и т.д. находятся на другом сервере.

Таким образом, произведения связанные «обычной» ссылкой являются различными произведениями, а включенные изображения должны рассматриваться как часть единого произведения.

Случаем, когда «включаемые» произведения не являются составной частью единого произведения, являются рекламные и иные материалы, которые включаются с иных сайтов. Пользователь должен наглядно иметь возможность понять, что данные рекламные и иные материалы не имеют отношения к просматриваемому источнику. Обычный прием – обведение такого материала в рамочку и указание на рекламный характер материалов.

Технология фреймов позволяет отображать фактически самостоятельные произведения в качестве части собственного произведения. Подобные действия могут ввести в заблуждение относительно источника получаемой информации. Если в случае применения технологии фреймов на сайте Интернет планируется

¹ Tim Berners-Lee «Links and Law», April 1997 // Адрес в сети Интернет <http://www.w3.org/DesignIssues/LinkLaw.html>

использование стороннего произведения, подобные способы использования должны быть согласованы с правообладателем соответствующего произведения.

На основе сказанного можно сформулировать следующее 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.

Порядок охраны сайта Интернет, как цифрового произведения, по своему характеру имеет сходство с правовой охраной базы данных, а именно в той части, что авторское право распространяется на сайты Интернет, являющиеся результатом творческой деятельности автора (соавторов). Творческий характер деятельности автора (соавторов) предполагается до тех пор, пока не доказано обратное. Авторское право на сайт Интернет, состоящий из материалов, не являющихся объектами авторского права, принадлежит лицам, создавшим сайт Интернет. Авторское право на базу данных признается при условии соблюдения авторского права на каждое из произведений, включенных в эту базу данных.

В России, также как и в США, охрана баз данных ограничена подбором и составлением материала в определенной последовательности. В Европейском Союзе действует Директива о базах данных от 11 марта 1996 года, которая предоставляет владельцам баз данных право запрещать несанкционированное извлечение и использование всей или части информации из базы данных¹.

В отличие от баз данных, авторское право на каждое из произведений, включенных в сайт Интернет, сохраняется за создателем только в том случае,

¹ См.: Alan Gahtan, «WIPO Diplomatic Conference: Updated Intellectual Property Laws for a Digital World», May 1997 // Адрес в сети Интернет <http://www.gahtan.com/alan/articles/wipo.htm>

если иное не предусмотрено договором. Договором на создание «эксклюзивного» сайта, как правило, предусматривается запрет на использование создателем сайта произведений, включенных в его состав, при создании иных сайтов, а также другие виды использования.

Кроме того, пользователи сайтов Интернет не вправе осуществлять подбор и организацию произведений и материалов, размещенных на сайте Интернет, если им такое право не передано по договору или на основании лицензии.

За нарушение прав авторов, исполнителей, производителей фонограмм, изобретателей устанавливается уголовная¹, административная² и гражданско-правовая ответственность.

Рассматривая возможности защиты прав авторов на литературные произведения по законодательству России, необходимо учитывать положения 5 раздела «Защита авторских и смежных прав» Закона «Об авторском и смежных правах», где в ст. 48, до изменений, внесенных 20 июля 2004 года, за нарушение авторских прав на литературные произведения наступала гражданская, уголовная и административная ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации, а в ст. 49 давался открытый перечень гражданско-правовых и иных мер защиты авторских и смежных прав. В своем диссертационном исследовании на тему «Защита авторских и смежных прав и содействие органов исполнительной власти в их охране» А.Л. Саченко приходит к выводу о том, что расширение перечня мер, указанных в ст. 49 Закона, другими способами защиты гражданских прав, которые включены в ст. 12 ГК РФ, и не находят своего выражения в Законе РФ «Об авторском праве и смежных правах», в целом положительно сказалось бы на совершенствовании защиты авторских и смежных прав³, что нашло свое отражение в изменениях, внесенных в Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 20 июля

¹ Ст. 146 «Нарушение авторских и смежных прав», ст. 147 «Нарушение изобретательских и патентных прав» Уголовного кодекса РФ

² Ст. 7.12 «Нарушение авторских и смежных прав, изобретательских и патентных прав» Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

³ Саченко А.Л. Защита авторских и смежных прав и содействие органов исполнительной власти в их охране. Автореф. ... к.ю.н. 12.00.03. — СПб., 2002. — С. 16

2004 года.

В силу специфики функционирования отдельных сайтов Интернет, имеющих доменное наименование, к кругу лиц, имеющих отношение к сайту Интернет, добавляется администратор домена.

«Администратор домена определяет:

- порядок использования домена*
- организацию, осуществляющую техническое сопровождение домена*
- организацию, через которую производится оплата работ по регистрации и перерегистрации домена (bill-o).*

Администратор домена несет ответственность за выбор доменного имени, возможное нарушение прав на торговую марку, равно как и за конфликтные ситуации, возникающие при использовании доменного имени.

Администратор самостоятельно выбирает и регистрирует индивидуальный пароль для доступа к информации о домене и несет ответственность за все действия, совершенные с использованием его пароля»¹.

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 соответствии с Регламентом по регистрации доменов второго уровня в зоне .RU, регистрация доменного имени аннулируется до истечения срока действия регистрации по вступившему в законную силу решению суда, признающему администрирование домена его администратором нарушением прав истца и (или) запрещающему использование в доменном имени обозначения, правами на которое обладает истец. При этом преимущественным правом на регистрацию аннулированного домена обладает лицо, чьи права суд признал нарушенными. Для реализации преимущественного права указанное

¹ Регламент и тарифы по регистрации доменов второго уровня в зоне .RU // Адрес в сети Интернет http://www.ripn.net:8080/nic/dns/regl_27.01.2005-ch.rtf

лицо обязано направить в РосНИИРОС письменное заявление о регистрации доменного имени в течение 30 (тридцати) календарных дней со дня аннулирования регистрации¹.

В действующем законодательстве установлен приоритет товарного знака перед доменным наименованием. В соответствии с п. 2 ст. 4 Закона РФ от 23 сентября 1992 г. №3520-І «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» нарушением исключительного права правообладателя (незаконным использованием товарного знака) признается размещение товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения в сети Интернет, в частности, в доменном имени и при других способах адресации. Неявно установлен приоритет товарных знаков и над иными средствами индивидуализации², например, фирменным наименованием.

Для признания нарушения исключительного права на товарный знак необходимо наличие «размещения» товарного знака в Интернет, что не охватывает случаи, когда домен регистрируется, но не используется (не размещается). Таким образом, по мнению А.Г. Серго, действующая норма способствует не передаче доменных наименований в судебном порядке, а их выкупу³.

В России на сегодняшний день не существует единого подхода к разрешению споров о доменных наименованиях⁴. При принятии решения судом могут учитываться разработанные ВОИС международные нормы «Унифицированные правила рассмотрения споров о доменных именах» (UDRP

¹ П. 3.10 Регламента и тарифов по регистрации доменов второго уровня в зоне .RU // Адрес в сети Интернет http://www.ripn.net:8080/nic/dns/regl_27.01.2005-ch.rtf

² Калятин В.О. Право в сфере Интернета. — М.: Норма, 2004. — С. 224

³ Серго А.Г. Интернет и право. — М.: Бестселлер, 2003. — С. 78

⁴ См.: Наумов В.Б. Право и Интернет: Очерки теории и практики. — М.: Книжный дом «Университет», 2002. — С. 291-364; Серго А.Г. Интернет и право. — М.: Бестселлер, 2003. — С. 45-77

– Uniform Domain Name Dispute Resolution Policy)¹.

Использование имени известного человека при выборе домена может создать ложное впечатление у пользователя сайта Интернет о наличии связи между собственником или владельцем сайта с известной личностью, привлечь дополнительную аудиторию, повысить привлекательность товаров и услуг, которые предлагаются на данном сайте.

Из известности имени физического лица исходил Центр ВОИС по арбитражу и посредничеству (WIPO Arbitration and Mediation Centre) в ряде дел о регистрации доменных имен, предоставляя охрану именам как незарегистрированным товарным знакам².

Для нормального функционирования сайт Интернет должен быть размещен на программно-аппаратном комплексе, осуществляющем круглосуточную работу и имеющем 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. Различают следующие виды хостинга.

Услуга по размещению сайта Интернет на компьютере, имеющим постоянный IP-адрес называется хостингом.

физический хостинг

www.AAA.ru	IP 123.123.123.123
www.BBB.ru	IP 125.125.125.125

Доменное наименование может указывать не только на определенный IP-адрес компьютера, но и на каталог (папку), в которой размещаются документы сайта на общем сервере. Так, например, сайт Государственного Русского Музея <http://www.rusmuseum.ru> и сайт Компании ТДВ-Авто <http://www.tdv-auto.ru>

¹ См.: Решение Калининского районного суда г. Новосибирска от 12 ноября 2004 года по делу №2-867/2004 г. «Amway.ru, Aristry.ru, Nutrilite.ru» // Адрес в сети Интернет <http://www.internet-law.ru/intlaw/domens/amway.htm>; Минков А.М. Рассмотрение споров о доменных именах в соответствии с процедурой UDRP. — М.: Волтерс Клувер, 2004. — 25-53

² Калятин В.О. Право в сфере Интернета. — М.: Норма, 2004. — С. 236

имеют один и тот же IP-адрес 195.242.3.251. При обращении напрямую к указанному IP-адресу открывается сайт Компании Петерлинк, имеющей доменное наименование peterlink.ru и представляющей различные услуги в сети Интернет¹. Услуга предоставления на одном IP-адресе нескольких сайтов с различными доменными именами получила название «виртуальный хостинг»².

виртуальный хостинг

www.AAA.ru	IP 123.123.123.123
www.BBB.ru	

Возможна ситуация, когда несколько различных доменных имен указывают физически на одни и те же информационные ресурсы. По состоянию на начало августа 2004 года доменные имена internet-law.ru, sergo.biz и sergo.msk.ru указывают на IP-адрес 62.118.251.42, при обращении по указанным доменным именам воспроизводится фактически одни и те же информационные ресурсы, располагающиеся на оборудовании ЗАО «Вэб Хостинг» (<http://valuehost.ru>). Другим примером могут стать адреса <http://www.extech.msk.su/> и <http://www.extech.ru/>, фактически указывающие на IP 194.226.215.179. Услуга предоставления альтернативного имени для основного информационного ресурса получила название парковка домена.

Парковка домена – резервирование дополнительного имени

www.AAA.com	IP 123.123.123.123
www.AAA.ru	

Обратная ситуация складывается в случае с «зеркалами», когда информационные ресурсы сайта Интернет копируются на другой сайт (другой

¹ Данные по состоянию на 20 июня 2004 года. В случае изменения, например, администратором домена tdv-auto.ru учетных сведений о размещении сайта IP-адрес сервера изменится. IP-адрес также может измениться и по иным причинам, например, перераспределении адресного пространства компанией Петерлинк.

² В силу своей популярности, данную услугу иногда называют просто «хостинг», хотя в действительности «хостинг» означает предоставление под информационный ресурс заказчика отдельного оборудования (компьютера с постоянным подключением к сети Интернет) и IP-адреса. В случае «виртуального хостинга» услугодатель экономит значительные материальные средства, так как информационные ресурсы различных клиентов хранятся физически на одном компьютере (сервере), а их адресация осуществляется через систему доменных имен.

IP-адрес) в сети Интернет. Делается это, как правило, для уменьшения нагрузки на основной сервер и возможности доступа к сайту по альтернативному адресу, в случае сбоев в работе оборудования или каналов связи. Существуют «зеркала» FTP-сайтов (например, <ftp://ftp.algx.net/pub/gnu/> и <ftp://ftp.chg.ru/pub/gnu/>¹) и Web-сайтов (например, <http://lib.ru> и <http://www.kulichki.com/moshkow/>²). Информационные ресурсы одни и те же, но физически представлены в виде копий.

Зеркало – копия исходного сайта

www.AAA.ru	IP 123.123.123.123
www.BBB.ru/AAA	IP 125.125.125.125

Для небольших сайтов возможна ситуация, когда они располагаются в рамках адресной структуры других сайтов. Однако, за ними признается их самостоятельное значение на основании того, что подобные сайты являются логически законченными произведениями. Например, сайт Немецкого культурного центра им. Гете в С.-Петербурге имеет адрес <http://www.goethe.de/oe/pet/ruindex.htm>. Государственный музей изобразительных искусств им. А.С. Пушкина, указанный на странице «Особо ценные объекты национального наследия России» по адресу в сети Интернет <http://www.gov.ru/main/page11.html>, имеет адрес <http://www.museum.ru/gmii/>. Другими примерами из этой области могли бы стать страницы пользователей geocities.com, chat.ru, hotbox.ru и т.д.

Отдельные сайты в рамках единой адресной структуры

www.AAA.ru	
www.AAA.ru/BBB	IP 123.123.123.123
www.AAA.ru/CCC	

Для крупных, как правило, многоязыковых Web-сайтов возможна ситуация, когда Web-сайт располагается на нескольких компьютерах в различных местах по всему миру, имеет зарегистрированные доменные имена во множестве географических зон.

¹ Пример из списка по адресу <http://www.gnu.org/prep/ftp.html>

² Пример из списка по адресу <http://lib.ru/Mirrors>

части единого Web-сайта располагаются в различных местах

Web-сайт компании AAA 60.60.60.60, 123.123.123.123...

AAA.ru, AAA.de, AAA.it ...

Исходя из сказанного выше следует:

1. сайт Интернет (<http://www.AAA.ru>) не равнозначен доменному имени или доменному наименованию (AAA или AAA.ru соответственно);

2. доменное наименование (AAA.ru) является символическим обозначением компьютера в сети Интернет с определенным IP-адресом (123.123.123.123);

3. сайт Интернет может иметь несколько способов адресации, в том числе и несколько адресов на основе системы доменных имен;

4. сайт Интернет может не иметь доменного имени, тогда для его обозначения будет использоваться IP-адрес или иная система адресации;

5. для уменьшения нагрузки на основной компьютер создаются специальные сайты – зеркала, которые являются копиями оригиналов;

6. сайт Интернет может располагаться на множестве серверов в различных странах мира;

7. сайт Интернет может располагаться в единой адресной структуре, доменное наименование которой указывает на отдельный самостоятельный сайт.

8. границы сайта Интернет, как правило, обозначаются определенным адресом (site.ru), однако из данного правила могут быть исключения, поэтому с юридической точки зрения большую значимость имеют лица, создавшие и разместившие в сети Интернет сайт, а также лица, осуществляющие правомочия владения, пользования и распоряжения сайтом Интернет.

Названным требованиям соответствует следующее определение – «Сайт в сети «Интернет» – структурированный набор информации, имеющий IP-адрес и

дополнительно доменное имя»¹. Однако, данное определение не охватывает случаи, когда сайт Интернет представляет собой по сути единичное произведение, например, ролик анимации на основе технологии Macromedia Flash².

Для исследования сущности сайта сети Интернет рассмотрим его в рамках соответствующих правоотношений. В.О. Калятин предлагает различать два вида правовых отношений в Интернет – «отношения, возникающие в связи с пересылкой определенного объема информации адресату средствами Интернета, и отношения в связи с открытием доступа к определенной информации в Интернете. Первый вид информационных отношений можно условно назвать «активно-пассивное взаимодействие» (отправитель совершает некоторые активные действия для того, чтобы адресат получил сообщение, а адресат просто получает это сообщение), а второй – пассивно-активное взаимодействие» (в этом случае владелец информации пассивно ожидает, пока потенциальный адресат совершит определенные действия для копирования информации, к которой отправитель открыл доступ). К активно-пассивному взаимодействию в этом случае можно отнести, например, отношения, возникающие в связи с отправкой электронного письма, к пассивно-активному – помещение какой-либо информации на сайте. Действия отправителя, приводящие к возникновению отношений первого типа, являются индивидуально адресованными, во втором же случае его действия имеют общую адресацию (адресованы всем пользователям Интернета)»³.

Названия активно-пассивные (электронная почта) и пассивно-активные

¹ Проект Положения «О порядке выделения и использования доменных имен в российском сегменте сети "Интернет"» от 31 августа 2001 года. Подготовлено Министерством связи и информатизации РФ и представлено 28 декабря 1999 г. министром связи и информатизации Леонидом Рейманом в ходе рабочей встречи председателя правительства России Владимира Путина с представителями российского Интернет-сообщества. // Адрес в сети Интернет <http://www.lenta.ru/internet/1999/12/28/domains/proect.htm>, http://www.shubin.ru/it_zakontext/it_zakon/id/413968.html, <http://www.russianlaw.net/law/acts/z1.htm>

² См.: <http://www.go2sleep.be>

³ Калятин В.О. Право в сфере Интернета. — М.: Норма, 2004. — С. 8; См.: Бабкин С.А. Право, применимое к отношениям, возникающим при использовании сети «Интернет»: основные проблемы — М.: АО «Центр ЮрИнфоР», 2003. — С. 21

(размещение информации на сайте) коммуникации носят условный характер. Если пользователь не заходит на сайт, то коммуникации не происходит, хотя если он все-таки заходит на сайт, то его действия назвать пассивными нельзя, он действует активно. Получается, что в активно-пассивных коммуникациях отправитель действует активно (отправляет сообщение, «адресат просто получает это сообщение»), во втором случае отправитель действует пассивно (открывает доступ к информации на сайте). Причем надо отметить, что коммуникация происходит при условии предварительного активного действия лица размещающего информацию, во время его последующего бездействия (условия созданы, информация размещена) и всегда активных действиях лица, осуществляющего доступ к сайту.

С другой стороны, в случае активно-пассивных коммуникаций адресат не просто получает сообщение, а обращается к сайту Интернет, например, по протоколу POP3 и использует свои учетные данные (учетная запись пользователя или логин и пароль) для получения сообщений. Если учетные данные адресата станут достоянием общественности (в следствие разглашения коммерческой тайны или нарушения информационной безопасности), то любой пользователь Интернет сможет беспрепятственно получить сообщения.

Помещение информации на сайте адресовано не всем пользователям Интернета, а лишь посетителям сайта. Аналогично отправке писем, можно представить и размещение информации в каталогах на Web-сайте с ограничением доступа по паролю. Скажем, доступ к Web-сайту по адресу <http://www.site.ru/~user1/> будет закрыт паролем «password1», а по адресу <http://www.site.ru/~user2/> – паролем «password2».

Таким образом, по нашему мнению, необходимо различать возможность осуществить доступ к информации (абстрактная возможность), направленность информации (желаемая возможность) и фактически осуществленный доступ (фактически реализованная возможность).

Абстрактная возможность (А) доступа к информации на сайтах ничем не ограничена, так как, исходя из специфики построения и функционирования

сети Интернет, «каждый пользователь сети потенциально располагает всеми ресурсами (как каналами связи, так и информацией, находящейся на хостах, если только доступ к ней специально не ограничен)»¹.

Желаемая возможность (*W*) доступа к информации на сайтах ограничена активностью отправителя или распространителя информации, фактически реализованная возможность (*F*) – активностью получателя. Об увеличении желаемой возможности отправителя может свидетельствовать реклама сайта. Увеличение фактически реализованной возможности отражается в статистике обращений к информационным ресурсам сайта.

В случае с сайтами Интернет, не имеющими ограничений по доступу к контенту, соотношение названных видов возможностей можно проиллюстрировать следующим уравнением

$$A > W > F$$

Если же доступ ограничен и контент сайта предназначается только известным адресатам, например, только зарегистрированным пользователям сайта, то

$$A > W = F$$

Если же доступ ограничен и контент сайта предназначается только известным адресатам, но меры ограничения доступа к сайту оказались уязвимы, например, когда учетные данные для доступа к сайту стали известны третьим лицам, то

$$A > F > W$$

Выявление и определение значений *W* и *F*, по нашему мнению, представляется необходимым для разрешения вопросов прав, обязанностей, а также ответственности субъектов правоотношений.

Рассматривая субъектный состав участников информационных правоотношений в сети Интернет, следует остановиться на понятиях закрепленных в Федеральном законе №24-ФЗ от 20.02.1995 «Об информации, информатизации и защите информации». В статье 2 названного Закона

¹ Калятин В.О. Право в сфере Интернета. — М.: Норма, 2004. — С. 13

различаются «собственник информационных ресурсов, информационных систем, технологий и средств их обеспечения», «владелец информационных ресурсов, информационных систем, технологий и средств их обеспечения» и «пользователь (потребитель) информации».

Собственник информационных ресурсов отличается от владельца информационных ресурсов объемом правомочия распоряжения. Собственник осуществляет распоряжение в полном объеме, а владелец лишь в пределах, установленных законом. Пользователь обращается к информационной системе или посреднику за получением необходимой ему информации и пользуется ею.

Особенностью пользования цифровыми копиями произведений является то, что пользователь информации становится фактически владельцем информационных ресурсов, получаемых с сайтов Интернет. Получив копию определенного произведения с сайта Интернет, пользователь Интернет (владелец информационного ресурса) самостоятелен в определении ее судьбы. Пользователь фактически может уничтожить копию цифрового произведения, тем самым осуществить правомочие распоряжения. Однако подобное распоряжение должно осуществляться лишь в пределах установленных законом. В случае, когда, например, главный редактор журнала получает электронное письмо с вложенным в него художественным произведением с сайта Интернет электронной почты по протоколу POP3, публикует его в журнале в соответствии с ранее заключенным авторским договором, то строго говоря подобное распоряжение цифровой копией произведения (на основании не закона, а договора) со стороны главного редактора журнала как владельца соответствующего информационного ресурса остается за рамками правового поля.

На практике собственники сайтов заключают договоры по поддержанию и информационному сопровождению сайтов. Если отталкиваться от действующей редакции Закона «Об информации, информатизации и защите информации», то лица, которым поручено обновление сайта, владельцами информационных ресурсов сайта не становятся. Предлагается изменить

редакцию понятия «владелец», дополнив ее словами «законом или договором с собственником информационного ресурса» следующим образом: «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».

Владелец сайта Интернет размещает на нем информацию, которая представляется в электронной форме и записывается на носитель информации сервера¹. Правом вещной собственности на носитель информации сервера может обладать иное лицо, нежели владелец сайта, что характерно для услуг хостинга. Исходя из того, что закрепленные в Федеральном законе №24-ФЗ от 20.02.1995 «Об информации, информатизации и защите информации» категории «право собственности на информацию» и «право собственности на документированную информацию» не согласуются с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации, устанавливающими, что информация не является имуществом, на которое может быть установлено право собственности, в Проекте Федерального закона от 09.03.2005 «Об информации, информатизации и защите информации», автор С.В. Петровский, предлагается рассматривать информационный ресурс в значении «материальный носитель информации, независимо от его вида»². В этом случае, информационным ресурсом будет являться носитель информации сервера, а не информация в электронной форме, которую размещает владелец сайта Интернет. Предлагаемый Петровским С.В. проект Федерального закона «Об информации, информатизации и защите информации» свидетельствует о необходимости дальнейшей разработки институтов гражданского права в области различных видов информации и определении базовых понятий, в том

¹ См.: Наумов В.Б. Право и Интернет: Очерки теории и практики. — М.: Книжный дом «Университет», 2002. — С. 201-202

² Проект Федерального закона от 09.03.2005 «Об информации, информатизации и защите информации». Автор – С.В. Петровский // Адрес в сети Интернет <http://russianlaw.net/law/acts/z43.doc>

числе, понятия сайта Интернет.

На наш взгляд, для юридического определения сайта Интернет необходимо сформулировать ряд требований, которые позволят обоснованно и с учетом уже имеющихся мнений вывести адекватное юридическое определение. Такими требованиями, в частности, могут являться:

– точность – использование сложившегося, общепризнанного категориального аппарата;

– экономичность – выбор достаточных средств для достижения понятийной цели;

– абстрактность – отсутствие необходимости привязывать юридическое понятие к конкретным особенностям функционирования отдельных информационных технологий сети Интернет;

– применимость – возможность применения в юридической теории и практике.

Руководствуясь вышеназванными требованиями и 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, предлагается следующее определение:

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.

Источником цифрового произведения в зависимости от ситуации может выступать либо программно-аппаратный комплекс (включая носитель информации), имеющий подключение к сети Интернет, либо носитель информации (или его часть), находящийся в управлении собственника сайта Интернет по договору на услуги хостинга.

Под цифровым произведением понимается как произведение, изначально созданное в электронном цифровом виде, так и традиционное произведение, перенесенное в электронную цифровую форму.

Под «связанными с ним цифровыми произведениями» понимаются произведения, находящиеся в собственности лица, которому принадлежит произведение, получаемое пользователем при обращении к сайту Интернет. Связь с другими произведениями осуществляется при помощи «обычной» гиперссылки.

Под доступностью при помощи технологий Интернет понимается возможность любых заинтересованных лиц при использовании соответствующего программного и аппаратного обеспечения осуществлять доступ к цифровым произведениям из любого места и в любое время по их собственному выбору.

Под технологиями Интернет понимаются технологии передачи, хранения и обработки данных, разрабатываемые рядом международных организаций, координирующую роль среди которых играет Общество Интернет (Internet Society).

Исходя из сформулированного определения, можно провести следующую классификацию сайтов Интернет:

по протоколу доступа

web-сайт, ftp-сайт, сайт новостных групп, сайт электронной почты, P2P сайт и т.д.

по функциональному признаку

сетевое представительство, сетевое СМИ, домашняя страничка организации или физического лица, поисковая служба, архив (обычно по протоколу ftp), коллекция или каталог ссылок¹, персональный сетевой журнал или дневник (Web-log или коротко blog), форум, доска объявлений, чат, служба знакомств, служба электронной почты, сайт новостных групп и т.д.

¹ Коллекция ссылок представляет из себя сборник гиперссылок по определенной тематике. Особенностью подобных коллекций состоит лишь в указании на информационный ресурс другого сайта подобно библиографическому указателю.

по месту нахождения хоста (компьютера)

сайт в определенной стране, городе, поселке

по наличию информационных посредников (провайдеров)

– сайт на собственном оборудовании (аппаратно-программном комплексе) и собственном канале доступа в сеть;

– сайт на собственном оборудовании и арендуемом канале доступа в сеть (co-location);

– сайт на арендуемом выделенном оборудовании (один сайт на один хост) и арендуемом канале доступа в сеть (хостинг)

– сайт на арендуемом оборудовании (множество сайтов на одном хосте) и арендуемом канале доступа в сеть (виртуальный хостинг)¹.

по статусу

– сайт, зарегистрированный в качестве СМИ;

– официальный сайт организации;

– частный сайт организации или физического лица.

по собственнику

– сайт международной организации;

– сайт органа государственной власти РФ, субъекта РФ, муниципального образования, сайт иностранного органа власти;

– сайт юридического лица, зарегистрированного в РФ, иностранного юридического лица;

– сайт физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя;

– сайт гражданина РФ, иностранного гражданина, лица без гражданства.

В терминологии Проекта Федерального закона от 09.03.2005 «Об информации, информатизации и защите информации», предложенного Петровским С.В., сайт Интернет может рассматриваться как *разновидность*

¹ При этом важно учитывать, что доступ к сайту собственника, владельца и других пользователей может осуществляться через информационных посредников из любой точки мира, где предоставляется выход в сеть Интернет.

информационной системы. Под информационной системой понимается организационно упорядоченная совокупность информационных ресурсов и информационных технологий. При этом под информационным ресурсом понимается материальный носитель информации (бумажный, магнитный или иной) с зафиксированной на нем информацией, в том числе входящей в информационную систему (библиотеку, архив, фонд, базу данных и другие). Под информационными технологиями понимается система методов и способов сбора, хранения, поиска, обработки и передачи информации на основе использования программ для электронных вычислительных машин, средств связи, а также компьютерного оборудования.¹

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. 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.**

Как верно отмечает ряд авторов, находящиеся на сайтах Интернет

¹ Ст. 2 Проекта Федерального закона от 09.03.2005 «Об информации, информатизации и защите информации». Автор - С.В. Петровский // Адрес в сети Интернет <http://russianlaw.net/law/acts/z43.doc>

произведения перспективно рассматривать не с описательной, а с «функциональной» стороны, то есть как объекты, требующие не столько описания, сколько нахождения законных способов создания, использования и охраны¹.

¹ См.: Подшибихин Л., Леонтьев К. Продукты мультимедиа: правовые проблемы и экономические перспективы. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2002. — №9. — С. 20

ГЛАВА 2. ДОГОВОРНЫЕ ОТНОШЕНИЯ ПО СОЗДАНИЮ САЙТА ИНТЕРНЕТ

§2.1. Понятие договора на создание сайта Интернет

Процесс создания сайта сети Интернет можно условно разделить на несколько этапов, наличие и характеристики которых в зависимости от поставленных целей и ожидаемого результата могут значительно различаться. Создание P2P сайта на собственном оборудовании возможно путем установки на компьютер и настройки P2P программы, например, eMule, Kazaa, Shareaza и других. При этом участие третьих лиц в создании подобного сайта не является необходимым. С другой стороны, создание web- или ftp-сайта может включать в себя регистрацию доменного имени, приобретение хостинга, регистрацию в поисковых системах и каталогах, создание дизайна разметки страниц, программирование или установку системы управления контентом, настройку системы управления контентом, размещение подготовленных материалов на сайте. В этом случае на соответствующих стадиях создания сайта Интернет потребуется участие заказчика и третьих лиц в правоотношениях, совершение сделок, заключение договоров.

Очевидно, что речь о договоре заказа на создание сайта сети Интернет может идти лишь тогда, когда собственник или владелец информационных ресурсов, желающий разместить их в сети Интернет, поручает выполнение работ лицу или лицам, (профессионально) занимающимся созданием сайтов сети Интернет.

Договор заказа на создание сайта сети Интернет может быть двусторонним и многосторонним. Сторонами в договоре заказа на создание сайта Интернет выступают заказчик и исполнитель. Заказчиком по договору может выступать физическое или юридическое лицо. Заказчик – физическое лицо может являться гражданином Российской Федерации, иностранным гражданином и лицом без гражданства. Заказчик – юридическое лицо может являться коммерческой и некоммерческой организацией. Исполнителем по общему правилу может быть

юридическое лицо или физическое лицо, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, так как для предоставления услуг хостинга требуются лицензии на услуги по передаче данных и телематические услуги¹. Названные лицензии выдаются Министерством информационных технологий и связи Российской Федерации в соответствии с нормами главы 6 Закона РФ от 7 июля 2003 г. № 126-ФЗ «О связи» и Положением о лицензировании деятельности в области связи в Российской Федерации, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 5 июня 1994 г. №642. Под телематическими службами понимаются *«службы электросвязи, за исключением телефонной, телеграфной служб и службы передачи данных, предназначенные для передачи информации через сети электросвязи. Примерами ТМ служб являются: факсимильные службы, службы электронных сообщений, службы голосовых сообщений, службы аудио/видеоконференции, а также службы доступа к информации, хранящейся в электронном виде»*².

С развитием рынка услуг по передаче данных и рынка оказания телематических услуг в отдельное направление выделилась сфера бизнеса, называемая Web-дизайн. Web-дизайн заключается в создании и передаче заказчику сайта Интернет как цифрового произведения. Достаточно часто при создании Web-сайта Интернет на стороне исполнителя присутствует множественность лиц. Если договор заказа на создание сайта является многосторонним, то в нем, в качестве исполнителей, возможно участие юридических лиц, не имеющих лицензий на услуги по передаче данных и телематические услуги, а также физических лиц. Названные лица могут выступать в роли правообладателей охраняемых произведений, а также в роли поверенных в рамках договора поручения. В роли поверенного, лицо обязуется совершить от имени и за счет доверителя (заказчика) определенные юридические действия, например, такие как приобретение услуг хостинга или

¹ Калятин В.О. Право в сфере Интернета. — М.: Норма, 2004. С. 100.

² Руководящий документ отрасли «Телематические службы», утвержденный приказом Министерства Российской Федерации по связи и информатизации №175 от 23 июля 2001 г.

регистрация доменного имени.

Регламент и тарифы на услуги по регистрации доменов второго уровня в зоне RU, утвержденный Директором РосНИИРОС 15 февраля 2002 года и вступивший в силу 10 апреля 2002 года¹ закрепляет понятие «регистрация домена», под которой понимается *«занесение информации о домене и его Администраторе в центральную Базу данных (БД) с целью обеспечения уникальности использования домена, а также получения прав на администрирование домена Администратором. Услуга по регистрации домена считается оказанной с момента занесения информации в БД. Регистрация домена действует в течение одного года, считая с даты регистрации домена»*. Заявителем на регистрацию или перерегистрацию домена в зоне .RU может выступать юридическое или физическое лицо. Услуги по регистрации или перерегистрации домена в зоне .RU оказываются в пользу администратора домена. Администратором домена становится заказчик, а не исполнитель по договору заказа на создание сайта сети Интернет, что в дальнейшем позволит предупредить возможные разногласия между заказчиком и исполнителем относительно прав на домен. Таким образом, несмотря на возможные (ложные) аналогии с регистрацией прав на недвижимое имущество, регистрация домена не является властным решением компетентного государственного органа, а является услугой, оказываемой одним лицом на основе договора другому лицу.

Хостинг также является услугой. *«По договору на размещение информационного ресурса (сайта) 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,*

¹ Адрес в сети Интернет <http://www.ripn.net:8080/nic/dns/regl.html>.

законом и иными правовыми актами»¹. Таким образом, услуги по регистрации доменного имени и услуги хостинга относятся к договорам об оказании услуг. К отношениям сторон по данным договорам применяются нормы главы 39 ГК РФ. В соответствии со статьей 779 ГК РФ «*по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги*». При этом в договоре возмездного оказания услуг в соответствии со статьей 780 ГК РФ может быть предусмотрена возможность оказания услуг третьим лицом. В случае с регистрацией домена в зоне .RU в качестве лица оказывающего услуги может выступать АНО «Региональный Сетевой Информационный Центр». В качестве лица, оказывающего услуги хостинга, может выступать любой хостинг-провайдер по выбору заказчика или исполнителя в соответствии с требованиями заказчика, имеющий соответствующие лицензии Министерства информационных технологий и связи Российской Федерации для лиц, осуществляющих свою деятельность на территории России.

Лицо, заказывающее создание сайта сети Интернет «под ключ» у одного разработчика, желающее в дальнейшем самостоятельно выступать в качестве стороны в правоотношениях по перерегистрации домена и оплате услуг хостинга, может воспользоваться институтом поручения гражданского права. В этом случае права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя (заказчика). К подобным отношениям будут применяться нормы главы 49 ГК РФ.

Договор с разработчиком сайта по своему типу может быть отнесен к договору подряда, и тогда к отношениям сторон будут применяться нормы главы 37 ГК РФ². В соответствии со статьей 702 ГК РФ «*По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик*

¹ Петровский С.В. Правовое регулирование оказания Интернет-услуг: Дис. ... к.ю.н 12.00.03. — М., 2002. — С. 96

² См.: Калятин В.О. Право в сфере Интернета. — М.: Норма, 2004. С. 96.

обязуется принять результат работы и оплатить его». Под работой, согласно статьи 703 ГК РФ, понимается либо изготовление или переработка (обработка) вещи, либо ***другая работа, когда ее результат передается заказчику.*** Исходя из того, что сайт сети Интернет вещью не является, речь идет о работе определенного рода и ее результате (результате интеллектуальной деятельности). В рамках создания сайта сети Интернет к таким работам могут быть отнесены следующие: проектирование структуры сайта, создание дизайна разметки страниц, написание текстов, подготовка графического оформления, фотографий и иных материалов, программирование или установка системы управления контентом, настройка системы управления контентом, размещение подготовленных материалов на программно-аппаратном обеспечении хостинг-провайдера.

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. В соответствии с действующим законодательством передача имущественных прав на объекты авторского права осуществляется исключительно по авторскому договору.

Различают два вида авторских договоров: с передачей исключительных имущественных прав и с передачей неисключительных имущественных прав. *«Авторский договор о передаче исключительных прав разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются, и дает такому лицу право запрещать подобное использование произведения другим лицам... Авторский договор о передаче неисключительных прав разрешает пользователю использование произведения наравне с обладателем исключительных прав, передавшим такие права, и (или) другим лицам, получившим разрешение на использование этого произведения таким же способом. Права, передаваемые по авторскому договору, считаются*

неисключительными, если в договоре прямо не предусмотрено иное»¹.

В случае разработки сайта сети Интернет со стороны заказчика предпочтительным является авторский договор о передаче исключительных прав, так как обеспечивает заказчику неповторимость и уникальность сайта сети Интернет, что в свою очередь должно положительно отразиться на репутации заказчика и привлечении дополнительной аудитории к сайту, и, как следствие, например, к товарам и услугам, предлагаемым на сайте. Для автора предпочтительным является договор о передаче неисключительных прав, так как позволит использовать имеющиеся разработки при создании сайтов сети Интернет для других заказчиков. Положения о неисключительном характере передаваемых прав типичны для систем управления контентом, отдельных элементов дизайна и оформления.

Таким образом, договор заказа на создание сайта Интернет в зависимости от воли договаривающихся сторон включает в себя:

1. Авторский договор на тексты, рисунки, анимацию, музыку, фильмы, программы, базы данных и другие охраняемые произведения;
2. Договор подряда с элементами авторского договора на создание информационного ресурса (сайта Интернет как цифрового произведения) в форме, пригодной для размещения в сети Интернет;
3. Договор услуг по установке и настройке системы управления контентом или иных программно-аппаратных комплексов;
4. Договор услуг по регистрации доменного имени;
5. Договор услуг хостинга.

По договору заказа на создание сайта исполнитель обязуется создать сайт сети Интернет в соответствии с условиями договора и передать результат заказчику, а заказчик обязуется принять результаты работ и выплатить вознаграждение исполнителю.

Заказчик, приобретая весь комплекс имущественных прав по договору, становится собственником сайта сети Интернет. Если по договору передаются

¹ Ст. 30 Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах»

не все права, а лишь их часть, например, неисключительное право использование сайта Интернет, когда права на услуги хостинга и права на домен сохраняются за исполнителем, то заказчик становится владельцем сайта¹.

Форма договора заказа на создание сайта сети Интернет, в случае наличия в нем элементов авторского договора, должна соответствовать требованиям письменной формы на основании п. 1 ст. 32 Закон РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах», согласно положениям ст.ст. 158, 160- 162 ГК РФ. В случае отсутствия необходимости урегулирования авторско-правовых отношений, приобретения услуг хостинга и регистрации домена, заключение договора на создание сайта сети Интернет может осуществляться и в устной форме. В данном случае речь может идти, например, об обязательстве подряда по установке и настройке программного обеспечения на оборудовании заказчика.

Исполнителем по договору на создание сайта сети Интернет помимо российских юридических лиц и граждан России, зарегистрированных в качестве индивидуального предпринимателя, могут выступать иностранные лица, осуществляющие соответствующую деятельность. В случае заключения договора с иностранным лицом к отношениям из договора будет применяться законодательство страны нахождения иностранного лица или иное законодательство по усмотрению сторон.

§2.2. Содержание договора на создание сайта Интернет

Для заключения договора заказа на создание сайта Интернет требуется достижение согласия по всем существенным условиям договора, иначе договор будет считаться незаключенным. Для договора заказа на создание сайта Интернет существенными условиями признаются:

предмет – создание исполнителем имущественного комплекса либо

¹ Подробнее об этом в главе третьей в части касающейся договора на аренду (прокат) сайта.

цифрового произведения – сайт Интернет, и передача его заказчику;

срок – начальный и конечный срок выполнения работ и выплаты вознаграждения, по согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены промежуточные сроки, сроки завершения отдельных этапов работ и выплат частей вознаграждения;

цена – денежное вознаграждение за выполненные работы и оказанные в связи с этим услуги, а также вознаграждение за указанные в договоре формы использования на сайте отдельных охраняемых правом интеллектуальной собственности объектов;

состав имущества, передаваемый заказчиком исполнителю для исполнения обязательств по договору, включая формы и сроки (обычно на срок исполнения обязательств по договору) использования охраняемых правом интеллектуальной собственности объектов;

состав имущества, передаваемый исполнителем заказчику в качестве результатов своих работ в виде имущественного комплекса либо цифрового произведения – сайта Интернет с соответствующими формами и без ограничения срока или с установленным договором сроком использования охраняемых правом интеллектуальной собственности объектов.

Обязательным условием авторского договора является указание на конкретные права, передаваемые по договору. Если права, отдельные имущественные правомочия не указаны в договоре, то они считаются не переданными¹. Также не допускается передача прав, неизвестных на момент заключения договора. Под неизвестными на момент заключения договора имеются в виду те формы использования, которые прямо не указаны в законе. Содержащийся в п. 2 ст. 16 Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» перечень исключительных имущественных прав является исчерпывающим, а все иные формы и способы использования произведения могут осуществляться свободно, т.е. без согласия

¹ См.: Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 3 февраля 2004 г. № КГ-А40/93-04 // Справочная правовая система «Гарант»

владельца авторских прав¹.

Текущее использование произведений в сети Интернет строится на расширительном толковании отдельных правомочий. Подобный подход представляется недостаточно эффективным, так как нарушает целостность и сложившуюся практику толкования имущественных прав автора². Для исправления сложившейся ситуации Федеральным законом от 20 июля 2004 №72-ФЗ «О внесении изменений в Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных права» расширяется перечень исключительных прав автора, исполнителя и производителя фонограммы новым правомочием «доведение до всеобщего сведения». Данное правомочие вступает в силу с 1 января 2006 года.

В договоре заказа на создание сайта необходимо определить права на отдельные тексты, рисунки, элементы дизайна³ и т.д., которые в результате работ подрядчик обязуется передать заказчику. Передает ли подрядчик права на соответствующие объекты и каков их характер, или только предоставляет лицензию и каков ее объем? Необходимо установить конкретный перечень передаваемых прав и правомочий. Права могут передаваться как полностью, так и частично с установлением определенных ограничений: по предмету, объему, территории, сроку и т.д. Передаваемые права и правомочия будут в существенной степени определять пределы использования сайта сети Интернет заказчиком в отношении с посетителями сайта и партнерами.

Обязательным условием для авторского договора является указание срока, на который передаются права. Для договора заказа на создание сайта сети Интернет характерно заключение договора «без ограничения срока». В этом случае к договору не применяется норма о том, что при отсутствии в авторском договоре условия о сроке, на который передается право, договор может быть

¹ См.: Гаврилов Э.П. Комментарий к закону об авторском праве и смежных правах. Судебная практика. — 3-е изд., перераб. И доп. / Э.П. Гаврилов — М.: Издательство «Экзамен», 2003 — С. 120, 195

² См.: Моргунова Е. Авторские правомочия: теория и практика // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2002. — №6. — С. 19

³ См.: Петровский С.В. Специфика договоров на создание гипертекстовых документов (Интернет-страниц) // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2000. — № 4 — С. 70-72

расторгнут автором по истечении пяти лет с даты его заключения, если владелец сайта будет письменно уведомлен об этом за шесть месяцев до расторжения договора.

Следующим обязательным условием авторского договора является указание территории, на которую распространяется передаваемое по договору право. Для сайтов сети Интернет имеется потенциальная возможность того, что произведения, размещенные на сайте, могут быть использованы в любом месте, где существует необходимое оборудование и подключение к сети Интернет. Указание на территорию в авторском договоре является определением юрисдикции государства, праву которого содержание договора должно подчиняться. Если авторский договор предоставляет право использовать произведение за рубежом, но не в России, то по своему содержанию он не подчиняется авторскому законодательству России¹. Означает ли передача права на территории России то, что сайт должен находиться на территории России или пользователь, осуществляющий доступ к произведению должен находиться на территории России? На наш взгляд разрешение данного вопроса зависит от формулировки конкретного правомочия, передаваемого по авторскому договору. Так, если передается право на доведение до всеобщего сведения, состоящее в разрешении сообщать произведение таким образом, при котором любое лицо может иметь доступ к нему в интерактивном режиме из любого места и в любое время по своему выбору, то передача прав с ограничением территории не имеет никакого смысла. В случае ограничения по территории подобное правомочие перестанет отвечать своим существенным признакам, а именно «из любого места». Если передаваемое правомочие формулировать иначе, например, как право размещать произведение на сайте сети Интернет, то указание на территорию размещения является вполне оправданным. Под размещением необходимо понимать любые действия, приводящие к возможности осуществить доступ к произведению на сайте сети Интернет. В

¹ Гаврилов Э.П. Комментарий к закону об авторском праве и смежных правах. Судебная практика. — 3-е изд., перераб. И доп. / Э.П. Гаврилов — М.: Издательство «Экзамен», 2003 — С. 194

этом случае, пользователь прав приобретает права на использование произведений на оборудовании, физически находящимся на территории России, что также является одним из вариантов решения проблемы юрисдикции при рассмотрении дел по правоотношениям в сфере сети Интернет¹.

Для признания всего сайта Интернет самостоятельным, охраняемым авторским правом произведением юридических препятствий не существует². Однако в науке гражданского права высказываются обоснованные сомнения относительно адекватной возможности применения норм «классического» авторского права к отношениям в сфере Интернет³. Если признать сайт сети Интернет самостоятельным, охраняемым произведением, то договор заказа на создание сайта Интернет ничем не должен отличаться от авторского договора заказа, то есть регулироваться общими нормами об авторском договоре и специальными нормами, закрепленными в статьях 33 и 34 Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах».

«По авторскому договору заказа автор обязуется создать произведение в соответствии с условиями договора и передать его заказчику. Заказчик обязан в счет обусловленного договором вознаграждения выплатить автору аванс. Размер, порядок и сроки выплаты аванса устанавливаются в договоре по соглашению сторон».

В отличие от договора подряда, который оперирует понятием качества

¹ См.: Бабкин С.А. Право, применимое к отношениям, возникающим при использовании сети «Интернет»: основные проблемы — М.: АО «Центр ЮрИнфоР», 2003. — С. 40, 52; Наумов В.Б. Право и Интернет: Очерки теории и практики. — М.: Книжный дом «Университет», 2002. — С. 13-17; Бабарыкин П.В., Китаев К.К. К вопросу о юрисдикции при рассмотрении компьютерных преступлений. // «Информационная безопасность России ИБРР-2001». II Межрегиональная конференция (Санкт-Петербург, 26-29 ноября 2001 года) Материалы конференции. СПб.: Институт автоматизации и информатизации, 2001. — С. 40-41.

² Моисеева О. Применение авторского законодательства и законодательства о смежных правах при создании и использовании web – сайта в сети Интернет // Адрес в сети Интернет <http://www.russianlaw.net/law/doc/a104.htm>

³ См.: Наумов В.Б. Право и Интернет: Очерки теории и практики. — М.: Книжный дом «Университет», 2002. — С. 201-203; Серго А.Г. Интернет и право. — М.: Бестселлер, 2003. — С. 135-137; Калятин В.О. Право в сфере Интернета. — М.: Норма, 2004. — С. 200-210

работы, авторский договор заказа предусматривает ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства по авторскому договору. Причем ответственность автора ограничивается обязанностью возместить реальный ущерб в случае, если заказанное произведение в соответствии с условиями договора не было предоставлено заказчику. Действительно, не существует критериев определения качества литературного произведения. Все творческие литературные произведения получают охрану независимо от достоинства и назначения¹.

В случае с сайтами сети Интернет существуют вполне определенные требования, предъявляемые к качеству сайтов сети Интернет. В частности, для страниц гипертекста подобные требования сформулированы в рекомендациях различных версий гипертекста, принятых Консорциумом World Wide Web², а также в Международном стандарте ISO/IEC 15445:2000³. Таким образом, для функционирования сайта в сети Интернет его автор должен обеспечить выполнение ряда требований. Учитывая, что сайт сети Интернет является сложным составным произведением, предлагается включать в договор заказа на создание сайта сети Интернет положения о качестве работы подобные тем, которые находят свое отражение в договорах подряда.

Создание сайта сети Интернет может осуществляться в несколько этапов. От проектирования дизайна до размещения произведений на сайте сети Интернет может пройти значительный отрезок времени. Если в договоре гарантийный срок не устанавливается, то в этом случае целесообразно установить в договоре, что работа принимается по частям. Тогда течение срока исковой давности о ненадлежащем качестве работы начинается со дня приемки результата работы, то есть полностью готового и функционирующего сайта сети Интернет.

При рассмотрении сайта Интернет в качестве самостоятельной

¹ Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник – 2-е изд., перераб. и доп. — М.: ТК Велби, 2004. — С. 113-114

² Адрес в сети Интернет <http://www.w3c.org/>

³ Адрес в сети Интернет <http://purl.org/NET/ISO+IEC.15445/15445.html>

автоматизированной системы или части автоматизированной системы, стадии создания сайта Интернет определяются в соответствии с ГОСТ 34.601-90 «Автоматизированные системы. Стадии создания» и в общем случае включают:

1. Формирование требований к АС
 - 1.1.Обследование объекта и обоснование необходимости создания АС.
 - 1.2.Формирование требований пользователя к АС.
 - 1.3.Оформление отчёта о выполненной работе и заявки на разработку АС (тактико-технического задания)
2. Разработка концепции АС
 - 2.1.Изучение объекта.
 - 2.2.Проведение необходимых научно-исследовательских работ.
 - 2.3.Разработка вариантов концепции АС, удовлетворяющего требованиям пользователя.
 - 2.4.Оформление отчёта о выполненной работе.
3. Техническое задание.
 - 3.1.Разработка и утверждение технического задания на создание АС.
4. Эскизный проект.
 - 4.1.Разработка предварительных проектных решений по системе и её частям.
 - 4.2.Разработка документации на АС и её части.
5. Технический проект.
 - 5.1.Разработка проектных решений по системе и её частям.
 - 5.2.Разработка документации на АС и её части.
 - 5.3.Разработка и оформление документации на поставку изделий для комплектования АС и (или) технических требований (технических заданий) на их разработку.
 - 5.4.Разработка заданий на проектирование в смежных частях проекта объекта автоматизации.
6. Рабочая документация.
 - 6.1.Разработка рабочей документации на систему и её части.

- 6.2. Разработка или адаптация программ.
- 7. Ввод в действие.
 - 7.1. Подготовка объекта автоматизации к вводу АС в действие.
 - 7.2. Подготовка персонала.
 - 7.3. Комплектация АС поставляемыми изделиями (программными и техническими средствами, программно-техническими комплексами, информационными изделиями).
 - 7.4. Строительно-монтажные работы.
 - 7.5. Пусконаладочные работы.
 - 7.6. Проведение предварительных испытаний.
 - 7.7. Проведение опытной эксплуатации.
 - 7.8. Проведение приёмочных испытаний.
- 8. Сопровождение АС
 - 8.1. Выполнение работ в соответствии с гарантийными обязательствами.
 - 8.2. Послегарантийное обслуживание.

По взаимному соглашению сторон допускается исключение отдельных стадий или отдельных этапов работ, объединение отдельных стадий. «Технический проект» и «Рабочая документация» могут быть объединены в одну стадию «Технорабочий проект». Порядок работ по созданию сайта Интернет определяется в договоре и техническом задании, являющимся неотъемлемой частью договора.

Техническое задание на разработку сайта может оформляться в соответствии с требованиями ГОСТ 34.602-89 «Техническое задание на создание автоматизированной системы». В этом случае содержание технического задания состоит из следующих разделов, которые могут быть разделены на подразделы:

- 1) общие сведения;
- 2) назначение и цели создания (развития) системы;
- 3) характеристика объектов автоматизации;
- 4) требования к системе;

- 5) состав и содержание работ по созданию системы;
- 6) порядок контроля и приемки системы;
- 7) требования к составу и содержанию работ по подготовке объекта автоматизации к вводу системы в действие;
- 8) требования к документированию;
- 9) источники разработки.

Так, например, в соответствии с п. 2.7 ГОСТ 34.602-89 раздел «Состав и содержание работ по созданию (развитию) системы» должен содержать *«перечень стадий и этапов работ по созданию системы в соответствии с ГОСТ 24.601, сроки их выполнения, перечень организаций – исполнителей работ, ссылки на документы, подтверждающие согласие этих организаций на участие в создании системы, или запись, определяющую ответственного (заказчик или разработчик) за проведение этих работ.*

В данном разделе также приводят:

- 1) *перечень документов, по ГОСТ 34.201-89, предъявляемых по окончании соответствующих стадий и этапов работ;*
- 2) *вид и порядок проведения экспертизы технической документации (стадия, этап, объем проверяемой документации, организация-эксперт);*
- 3) *программу работ, направленных на обеспечение требуемого уровня надежности разрабатываемой системы (при необходимости);*
- 4) *перечень работ по метрологическому обеспечению на всех стадиях создания системы с указанием их сроков выполнения и организаций-исполнителей (при необходимости)»¹.*

Для оформления технической документации на автоматизированную систему существуют ГОСТ 34. 201-89 «Виды, комплектность и обозначения документов при создании автоматизированных систем», РД 50-34. 698-90 «Автоматизированные системы. Требования к содержанию документов». Во время и по завершению создания сайта Интернет в целях выявления

¹ ГОСТ 34.602-89 «Техническое задание на создание автоматизированной системы» // Адрес в сети Интернет http://www.csrs.ru/gost/34_602_89.htm

соответствия требованиям заказчика возможно проведение тестирования и испытаний сайта Интернет в соответствии с ГОСТ 34.603-92 «Виды испытаний автоматизированных систем», ГОСТ Р 51188-98 «Испытание программных средств на наличие компьютерных вирусов». Документы, включая техническое задание, подготовленные для создания сайта Интернет, включаются в качестве составной части договора на создание сайта Интернет.

Предмет обязательства по созданию сайта сети Интернет является сложным и делимым. Таким образом, при наличии множественности лиц на стороне подрядчика, каждое из указанных лиц приобретает права и несет обязанности по отношению к заказчику в пределах своей доли.

Заказчик обязан предоставить подрядчику полную информацию для проведения работ, а также может предоставить подрядчику материалы. Предоставляемые материалы могут являться объектами интеллектуальной собственности и пользоваться соответствующей охраной. Для использования произведений на сайте сети Интернет возникает необходимость получения разрешения от авторов или правообладателей¹. Независимо от получения подобных разрешений при выполнении подрядчиком работы по созданию сайта в соответствии с условиями договора, подрядчик вправе требовать от заказчика оплаты выполненной им работы, так как не имеет возможности проверять легитимность передаваемых заказчиком материалов на предмет использования их в сети Интернет².

Цена работы по договору заказа на создание сайта сети Интернет является существенным условием договора. Цена должна включать компенсацию издержек подрядчика и причитающееся ему вознаграждение. Кроме этого цена работы должна включать услуги, оказанные в связи с созданием сайта сети Интернет (регистрация доменного имени, услуги хостинга), а также вознаграждение, причитающееся создателю сайта за указанные в договоре формы использования произведений, пользующихся авторско-правовой

¹ См.: Калятин В.О. Право в сфере Интернета. — М.: Норма, 2004. — С. 90

² п.п. 2, 3 ст. 713 ГК РФ

охраной. Для авторских договоров заказа в п. 2 статьи 33 Закона «Об авторском праве и смежных правах» устанавливается также обязанность выплатить аванс. Если в договоре заказа выплата аванса не предусмотрена, то договор считается не заключенным в связи с отсутствием в нем одного из существенных условий¹. По общему правилу, аванс вычитается из основного вознаграждения и является возвратным. Размер, порядок и сроки выплаты аванса устанавливаются договором. Если договор не содержит порядка и сроков выплаты аванса, то он должен быть выплачен при заключении договора.

§2.3. Ответственность по договору на создание сайта Интернет

Ответственность сторон по договору на создание сайта Интернет устанавливается законом и договором. В договоре содержится отдельный раздел, регулирующий вопросы разграничения и меры ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнения обязательств по договору.

Возможно выделить следующие общие принципы разграничения ответственности сторон:

- принцип законности – меры ответственности, не предусмотренные договором, применяются в соответствии с действующим законодательством;
- принцип ограниченной ответственности – сторона по договору не несет ответственности за действия третьих лиц, а также за конкретный перечень действий и событий, которые могут оказать влияние на исполнение обязательств по договору;
- принцип ответственности за виновное причинение вреда – в случае отсутствия вины ответственность не наступает.

Предусматривается выплата виновной стороной неустойки за

¹ Гаврилов Э.П. Комментарий к закону об авторском праве и смежных правах. Судебная практика. — 3-е изд., перераб. И доп. / Э.П. Гаврилов — М.: Издательство «Экзамен», 2003 — С. 206

неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, в том числе в случае просрочки исполнения обязательства в целом или отдельных этапов.

Заказчик не несет ответственности перед третьими лицами за нарушение их исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности, если подобное нарушение явилось следствием действий исполнителя в рамках договора заказа на создание сайта Интернет.

Исполнитель несет ответственность перед заказчиком лишь в рамках своих обязательств. Так, например, если заказчик при создании сайта в сети Интернет самостоятельно приобрел услуги хостинга и поручил подрядчику разместить сайт на оборудовании хостинг-провайдера, то подрядчик не несет ответственности за возможные нарушения работы программно-аппаратного обеспечения хостинг-провайдера. С другой стороны, если подрядчик сам предоставляет услуги хостинга или выступает в качестве генерального подрядчика, а в качестве субподрядчика выступает лицо, предоставляющее услуги хостинга, то подрядчик (генеральный подрядчик) несет ответственность перед заказчиком за неисполнение или ненадлежащее исполнение работ в рамках обязательства по созданию сайта сети Интернет.

Исполнитель несет ответственность перед заказчиком за соблюдение требований норм законодательства России, предъявляемых к информации, размещаемой на сайте Интернет, за исключением информации, переданной заказчиком для исполнения обязательств подрядчиком по договору¹.

Исполнитель не несет ответственности за законность получаемых от заказчика электронных документов или цифровых произведений в связи с исполнением договора, но несет ответственность за законность электронных документов и цифровых произведений, создаваемых во исполнение своих обязательств. Исполнитель должен гарантировать заказчику отсутствие притязаний третьих лиц на результаты выполненной работы. Так, например, если исполнитель устанавливает и настраивает на сайте сети Интернет систему

¹ Подробнее о составе такой информации см. параграф 1.2. Гражданско-правовое определение сайта Интернет

управления контентом, то он должен либо являться ее правообладателем, либо иметь разрешение соответствующего правообладателя на подобное использование. Правообладатель может ограничить выдаваемое разрешение количеством сайтов сети Интернет, на которых допускается использование системы управления контентом¹. В данном случае не имеет значения, что доменные наименования принадлежат одному лицу; если они указывают на различные произведения, то подразумевается, что сайты являются отдельными и самостоятельными, следовательно, на каждый отдельный сайт необходимо иметь соответствующее разрешение правообладателя по использованию системы управления контентом.

Исполнитель не несёт ответственности по претензиям заказчика к качеству соединения с сетью Интернет, связанным с качеством функционирования сетей Интернет-провайдеров, с функционированием оборудования и программного обеспечения заказчика и другими обстоятельствами, находящимися вне компетенции исполнителя.

Исполнитель по договору на создание сайта Интернет не несет ответственности за использование сайта заказчика, а также за действия пользователей сайта заказчика.

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. В случае задержки оплаты заказчиком может устанавливаться право исполнителя временно приостановить или прекратить работы по созданию сайта до соответствующей оплаты или обязанность заказчика выплатить неустойку, исчисляемую в процентном отношении к цене по договору.

Устанавливаемые в договоре заказа на создание сайта сети Интернет

¹ Битрикс: Управление сайтом. Лицензии на дополнительные сайты // Адрес в сети Интернет <http://www.bitrixsoft.ru/ru/buy/sites.php>

условия относительно качества сайта должны также предусматривать разумный гарантийный срок, в течение которого наступает ответственность подрядчика за ненадлежащее качество работы.

В соответствии со статьей 723 ГК РФ в случае обнаружения недостатков в течение гарантийного срока, заказчик вправе по своему выбору потребовать от подрядчика безвозмездно устранить недостатки в разумный срок, соразмерно уменьшить установленную за работу цену, а также, если в договоре будет предусмотрено право заказчика самостоятельно устранять недостатки работы, то требовать возмещения своих расходов на устранение недостатков. В последнем случае речь идет о ситуации, когда заказчик поручает устранение недостатков выполненной работы иному лицу, так как предполагается, что собственными силами устранить причину ненадлежащего качества работы заказчик не может. В течение гарантийного срока заказчик может заявить о ненадлежащем качестве работ. С этого момента начинает течь срок исковой давности, составляющий 1 год.

В договоре на создание сайта Интернет как цифрового произведения ответственность сторон может быть сформулирована следующим образом:

«4. Ответственность сторон

4.1. При невыполнении или ненадлежащем выполнении Договора стороны несут ответственность согласно законодательству России.

4.2. За просрочку передачи работы или ее этапа по вине Исполнителя из выплат, ему причитающихся, удерживается сумма в размере 0,5% от цены работы либо этапа за каждый день просрочки.

4.3. В случае задержки оплаты по настоящему Договору Заказчиком он уплачивает Исполнителю дополнительно 0,5% от задержанной суммы за каждый день задержки.

4.4. Невозможность выполнения работы или достижения необходимого Заказчику результата по причинам, не зависящим от Исполнителя, влечет обязанность Исполнителя уведомить об этом Заказчика не позднее 3 рабочих дней с даты обнаружения такой ситуации. С даты направления уведомления

сроки, указанные в Календарном плане, отодвигаются на столько дней, сколько потребуется для разрешения проблемной ситуации с указанием даты возобновления работ в Календарном плане. Для Заказчика возникает с даты получения уведомления обязанность принять и оплатить проведенные работы»¹.

Календарный план представляет собой приложение к договору и является его неотъемлемой частью, состоит из перечня этапов создания сайта Интернет, их стоимости и сроков исполнения.

При создании сайта Интернет исполнителем по договору могут использоваться различные произведения охраняемые в рамках права интеллектуальной собственности. Исполнитель по договору несет самостоятельную ответственность за нарушение прав правообладателей соответствующих произведений. Исполнитель не несет ответственности за нарушение прав правообладателей только в том случае, если соответствующее произведение было передано ему заказчиком для исполнения обязательств по договору.

¹ Петровский С.В. Авторский договор заказа на создание совокупности гипертекстовых документов (сайта) для размещения в сети ИНТЕРНЕТ // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2000. — № 5 — С. 70-71.

ГЛАВА 3. ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННЫЕ ОТНОШЕНИЯ ПО ИСПОЛЬЗОВАНИЮ САЙТА ИНТЕРНЕТ

§3.1. Понятие договора на использование сайта Интернет

Развитие Интернет технологий приводит к появлению новых форм и способов использования сайтов сети Интернет. Первоначально сайты сети Интернет использовались лишь для передачи электронных писем, которые в отдельных случаях могли содержать охраняемые правом интеллектуальной собственности произведения. Диапазон использования сайтов сети Интернет сегодня чрезвычайно широк: персональные сайты, представительства юридических лиц, сетевые библиотеки, интернет-магазины, интернет-аукционы, интернет-форумы и т.д.

Порядок использования сайта Интернет определяется собственником сайта Интернет. В зависимости от сторон, участвующих в правоотношении по использованию сайта, направленности и характера использования сайта Интернет возможно выделить следующие виды обязательств:

- договор сопровождения сайта Интернет;
- договор проката (аренды) сайта Интернет;
- договор использования сервисов сайта Интернет.

Общим признаками данных договоров являются следующие:

- договор использования сайта Интернет является свободным, взаимным, консенсуальным, как правило двухсторонним и возмездным;
- стороной по договору выступает собственник сайта, который приобретает услуги по сопровождению сайта Интернет, сдает сайт Интернет в прокат (аренду) или предоставляет услуги посредством сайта сети Интернет;
- форма договора – простая письменная.

Понятие договора на сопровождения сайта Интернет

Договор сопровождения сайта Интернет представляет собой одну из

разновидностей осуществления правомочия собственника сайта Интернет по распоряжению своим имуществом. Собственник сайта Интернет сам решает вопрос о том, будет ли он самостоятельно, своими силами, производить добавление новых, обновление существующих и удаление устаревших электронных документов и цифровых произведений, либо поручит иному лицу или группе лиц осуществлять подобную деятельность.

Договор сопровождения сайта Интернет предполагает взаимно согласованный характер, то есть при заключении договора условия устанавливаются всеми сторонами, участвующими в договоре. Договор сопровождения сайта, как правило, является двухсторонним. По двухстороннему 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. На стороне исполнителя может присутствовать множественность субъектов, и тогда договор будет являться многосторонним. Так, например, один из исполнителей может осуществлять сопровождение сайта по обновлению перечня работ и услуг, оказываемых собственником сайта, а второй – осуществлять сопровождение по ведению дайджеста прессы.

Предмет договора на сопровождения может быть сформулирован следующим образом:

«1. Предмет договора

1.1. Заказчик поручает, а разработчик сайта принимает на себя выполнение следующих работ:

- сопровождение программного обеспечения, размещённого в сети Интернет (далее – Сайт), согласно Приложению 1;
- обновление и развитие Сайта согласно Приложению 2»¹.

Договор сопровождения сайта Интернет заключается в письменной форме.

¹ Типовой договор веб-студии «Антула» на сопровождение сайта Интернет // Адрес в сети Интернет <http://www.avalburo.ru/tipovoy%20dogovor.rtf>

Понятие договора проката (аренды) сайта Интернет

Договор проката (аренды) сайта Интернет является одной из форм реализации правомочия собственника по распоряжению своим имуществом. 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.

Выделение подобного обязательства связано с фактическим наличием на рынке услуг в сети Интернет предложений по аренде сайтов Интернет. Создание «с нуля» сайта Интернет, обладающего необходимыми заказчику характеристиками, может потребовать значительных затрат. Аренда сайта Интернет позволяет арендатору, как правило, за умеренную плату приобрести во временное пользование необходимый набор средств для осуществления своей деятельности в Интернет.

Договор проката (аренды) сайта Интернет, как правило, является договором присоединения, однако не исключена возможность заключения и взаимно согласованного договора. Наиболее типичным случаем использования подобного договора является аренда Интернет-магазина.

По своему характеру договор проката (аренды) сайта Интернет имеет сходство с обязательствами аренды, предусмотренными главой 34 Гражданского кодекса РФ, и авторским договором, предусмотренного Законом РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах».

В соответствии со ст. 607 Гражданского кодекса РФ объектами аренды могут являться «предприятия и другие имущественные комплексы». Таким образом, формально сайт Интернет в качестве имущественного комплекса может являться объектом аренды. Сайт Интернет может быть сдан в аренду в

том виде, как он существует и представлен в сети Интернет. Однако, учитывая индивидуальные потребности арендаторов, на практике обязательства по аренде (прокату) сайта Интернет могут выступать в качестве «ограниченных» обязательств по созданию сайта Интернет.

Аренда сайта может включать в себя:

- «Аренда дискового пространства (хостинг)
- Аренда имени сайта `www.имя_сайта.ru` (домен)
- Аренда дизайна и программного обеспечения (собственно сайт)
- Техническая поддержка сайта
- Модернизация программного обеспечения
- Система управления сайтом
- Дополнительные сервисы»¹.

Создателем сайта становится исполнитель по договору аренды (проката) сайта Интернет, а заказчиком сайта выступает арендатор. Ограниченность подобного рода обязательств заключается в том, что в отличие от договора на создание сайта Интернет, арендатор не приобретает имущественный комплекс сайт Интернет в собственность и по окончании действия договора теряет возможность осуществлять над ним свое владение. Останется ли сайт в сети Интернет или будет удален – решение принимает собственник сайта, осуществляя правомочие по распоряжению своим имуществом.

Понятие договора использования сервисов 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.

Сторонами по договору использования сервисов сайта Интернет являются

¹ Аренда сайтов. Аренда интернет магазина // Адрес в сети Интернет <http://www.scriptik.ru/?page=lease>

пользователь сайта Интернет и собственник или владелец сайта Интернет. По своему характеру данный договор, как правило, является договором присоединения.

Собственник или владелец сайта Интернет самостоятельно устанавливает порядок использования сервисов (услуг).

Договор использования услуг сайта Интернет необходимо отличать от размещаемых на сайте Интернет предложений заключать иные договоры. Так, по договору использования услуг сайта Интернет пользователь приобретает определенный перечень прав в отношении конкретных электронных документов и цифровых произведений, представленных на сайте Интернет. Размещение рекламной информации о товарах и услугах, списки товаров и их описания могут представлять собой предложения заключать договоры купли-продажи, аренды, подряда и другие.

Договор использования услуг сайта Интернет заключается в письменной форме. В соответствии с п. 2 ст. 434 Гражданского кодекса РФ «договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору». При заключении договоров на сайтах сети Интернет для достоверного установления того, что документ исходит от пользователя сайта Интернет, действительно желающего стать стороной по договору, используются различные приемы. Наиболее распространенным является направление оферты по электронному адресу, который указывает пользователь сайта Интернет.

При регистрации пользователя на сайте Интернет возможно заключение договора путем присоединения пользователя к соглашению об оказании определенного вида услуг. Услуги, которые непосредственно могут быть оказаны на сайтах Интернет, включают в себя широкий спектр форм и проявлений, такие как электронная почта, он-лайн игры, доступ к электронным

документам и цифровым произведениям или их размещение на сайте Интернет, услуги по размещению объявлений и сообщений на сайте Интернет (форумы, конференции, доски объявлений, службы знакомств, аукционы и другие), по управлению параметрами услуг информационных посредников и иных лиц, по управлению банковским счетом (Интернет-банкинг), перевод титульных знаков в эквиваленте определенной валюты и другие.

§3.2. Содержание договора на использование сайта Интернет

Содержание договора сопровождения сайта Интернет

Собственник сайта Интернет должен предоставить исполнителю информацию о порядке доступа к сайту сети Интернет для его обновления. Подобная информация относится к разновидности конфиденциальной информации и может признаваться информацией, составляющей коммерческую тайну. Информация о порядке доступа к сайту Интернет для его обновления выдается услугодателем по договору об оказании услуг хостинга или определяется собственником сайта Интернет в случае, когда сайт располагается на программно-аппаратном оборудовании собственника сайта Интернет. В состав информации о порядке доступа к сайту сети Интернет для его обновления, как правило, входят учетная запись пользователя (логин), пароль доступа и сайт сети Интернет, на котором (для которого) предоставляются услуги хостинга. Владелец указанных сведений имеет возможность изменить состав и содержание электронных документов и цифровых произведений на сайте Интернет, поэтому разглашение информации о порядке доступа к сайту сети Интернет для его обновления может привести к нарушению работы сайта и убыткам собственника сайта Интернет. Информация о порядке доступа к сайту для его обновления не относится к информации, которая в соответствии со ст. 5 Федерального закон от 29 июля 2004 №98-ФЗ «О коммерческой тайне» не может составлять коммерческую тайну, она обладает коммерческой

ценностью в силу ее неизвестности третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании, поэтому собственнику сайта Интернет для названных сведений целесообразно устанавливать режим коммерческой тайны в соответствии с действующим законодательством.

В договоре сопровождения сайта Интернет собственник должен передать определенные имущественные правомочия по внесению изменений в сайт Интернет в целом, в электронные документы и цифровые произведения, размещенные на сайте Интернет, в частности, определить состав электронных документов и цифровых произведений, в которые исполнителю разрешается вносить изменения. Правомочия передаются на определенный срок, в течение которого исполнитель обязан осуществлять обновление сайта, и не ведут к смене собственника сайта Интернет.

Права и обязанности сторон по договору могут быть сформулированы следующим образом:

«3. Права и обязанности сторон

Разработчик сайта обязан:

3.1. Немедленно сообщить Заказчику и до получения от него указаний приостановить работы при обнаружении:

- несоответствия предоставленных Заказчиком исходных данных, необходимых для нормальной работоспособности Сайта, неверности кодов доступа, непригодности или недоброкачества предоставленной информации или иной технической документации;

- возможных неблагоприятных для Заказчика последствий выполнения его указаний о способе выполнения Договора;

- иных, не зависящих от разработчика сайта обстоятельств, которые могут повлиять на качество работы или невозможность её выполнения.

3.2. Безвозмездно исправлять по требованию Заказчика все выявленные орфографические, грамматические и смысловые ошибки.

Разработчик сайта имеет право:

3.3. Не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях,

когда нарушение Заказчиком своих обязанностей по настоящему Договору препятствует исполнению настоящего Договора разработчику сайта.

3.4. Отказаться от исполнения настоящего Договора в случаях, если Заказчик, несмотря на своевременное и обоснованное предупреждение со стороны разработчика сайта об обстоятельствах, указанных в п. 3.1. настоящего Договора, в разумный срок не заменит непригодные или недоброкачественные материалы и техническую документацию, не изменит указаний о способе выполнения работы, или не применит других мер для устранения указанных обстоятельств.

Заказчик обязуется:

3.5. Своевременно производить оплату, согласно графику, оговоренному в Смете выполнения работ.

3.6. Предоставлять разработчику сайта информацию, подлежащую размещению на Сайте в форматах и на носителях, указанных в Приложении 1 настоящего Договора.

Все текстовые, табличные и графические файлы Заказчик предоставляет на CD или пересылает по электронной почте.

3.7. Технические, научные, экономические и другие требования к работе, являющейся предметом договора, отражены в Приложении 2.

3.8. Содержание работы и сроки выполнения работы (ее этапов) определяются календарным планом согласно Приложению 3.

3.9. Датой исполнения обязательств по Договору в целом и по отдельным этапам считается дата подписания акта сдачи-приемки работы (этапа)¹.

По своей природе договор сопровождения сайта Интернет схож с обязательствами по доверительному управлению имуществом. В соответствии со ст. 1012 *«по договору доверительного управления имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление,*

¹ Типовой договор веб-студии «Антула» на сопровождение сайта Интернет // Адрес в сети Интернет <http://www.avalburo.ru/tipovoy%20dogovor.rtf>

а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя). Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на него к доверительному управляющему». Однако, в отличие от доверительного управления имуществом, где в роли доверительного управляющего может выступать только индивидуальный предприниматель или коммерческая организация, за исключением унитарного предприятия, исполнителем по договору сопровождения сайта Интернет может являться также физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, унитарное предприятие и некоммерческая организация. В силу данного обстоятельства договор сопровождения сайта Интернет принято относить к группе обязательств по оказанию услуг с элементами авторского договора.

Содержание договора проката (аренды) сайта Интернет

Собственник сайта Интернет может передавать во временное владение арендатору право владения и пользования электронными документами и цифровыми произведениями, системой управления контентом, право на услуги хостинга, право на доменное наименование.

В качестве администратора домена, собственник сайта Интернет имеет возможность зарегистрировать поддомен, например, shop1.site.ru в рамках собственного доменного наименования site.ru, или создать папку site.ru/shop1/, и передать право арендатору использовать новый адрес. Юридическое лицо, например, может использовать адрес сайта Интернет в реквизитах на официальных документах. Самостоятельная регистрация арендатором отдельного доменного наименования и установление перенаправления на арендуемый сайт Интернет не меняет сущности договора аренды (проката) сайта Интернет.

Арендатор несет всю полноту ответственности по своим обязательствам

перед пользователями сайта Интернет, покупателями товаров и услуг, информация о которых размещена или которые непосредственно доступны на сайте Интернет. Для осуществления определенных видов деятельности арендатор должен иметь специальную правосубъектность на основании соответствующих лицензий.

В силу специфики имущественного комплекса сайта Интернет к нему не могут быть применены общие нормы об обязанности сторон по содержанию арендованного имущества, возврата арендованного имущества. Нормы о содержании арендованного имущества направлены на сохранение объектов материального мира. Праву арендатора использовать сайт Интернет корреспондируется обязанность арендодателя поддерживать работоспособность предоставленного в аренду сайта Интернет, которая реализуется в рамках услуг хостинга. Несмотря на то, что собственник сайта Интернет может лично не оказывать услуги хостинга, а приобретать их у иного лица, это не снимает с него ответственности за возможную неработоспособность арендуемого сайта Интернет по вине лица, представляющего услуги хостинга. Обязанность арендатора при прекращении договора проката (аренды) сайта Интернет вернуть арендодателю имущество, предоставленное по договору, по нашему мнению, является излишним, так как при прекращении договора арендатор фактически не имеет возможности удерживать названное имущество в своем владении. Доступ к владению и пользованию имуществом может быть закрыт собственником или владельцем сайта Интернет по согласованию с лицом, предоставляющим услуги хостинга. Что касается имущественных прав пользования сайтом Интернет как произведением в целом и отдельными цифровыми произведениями в частности, то в договоре проката (аренды) сайта Интернет следует закрепить положение о том, что имущественные права пользования соответствующими произведениями передаются на срок действия договора проката (аренды) сайта Интернет.

Услуги хостинга могут оказываться как непосредственно собственником

сайта Интернет, так и иным лицом в пользу арендатора. В отличие от регистрации арендатором отдельного доменного наименования, самостоятельное приобретение услуг хостинга меняет природу арендных отношений с арендодателем. Арендатор фактически становится собственником электронных документов и цифровых произведений, размещаемых на сайте Интернет, так как имеет возможность осуществлять владение и распоряжение указанными объектами и по окончании договора аренды. Самостоятельно приобретая услуги хостинга, арендатор тем самым не становится правообладателем цифровых произведений (различные компьютерные программы, включая системы управления контентом, базы данных), которые передаются по договору проката (аренды) сайта Интернет арендодателем. В этом случае арендатор оказывается связан обязательствами в рамках авторского договора или лицензионного соглашения.

В случае, если арендатор желает сменить хостинг, то он может поручить это либо собственнику сайта, либо в случае его отказа, прекратить отношения в рамках договора по аренде сайта. Для обеспечения прав арендатора необходимо предусмотреть пункт договора, по которому, в случае прекращения договора аренды сайта Интернет, собственник сайта Интернет обязан предоставить возможность арендатору получить версию актуального состояния сайта в соответствующем формате хранения данных (HTML, XML и т.д.). Собственник сайта Интернет может также предлагать выкупить лицензию на систему управления контентом. В этом случае арендатору предоставляется дистрибутив, позволяющий произвести установку полнофункциональной версии сайта на определенном программно-аппаратном обеспечении.

Содержание договора использования сервисов сайта Интернет

Услуги, оказываемые на сайтах Интернет, могут быть как возмездными, платными, так и безвозмездными, бесплатными. Так, например, при регистрации бесплатного почтового ящика пользователю предлагается

вступить в обязательственные отношения в соответствии с соглашением¹. В соглашении формулируются взаимные права и обязанности собственника или владельца сайта Интернет (службы сайта Интернет) и пользователя сайта Интернет (службы сайта Интернет), состоящие в соблюдении законодательства, уважении прав собственности, иных исключительных прав, недопустимости злоупотребления своим правом и возможностями использования услуги и т.д.

Из всего возможного спектра договорных обязательств между пользователями сайтов Интернет и собственниками или владельцами сайтов Интернет можно выделить обязательства, касающиеся соблюдения прав интеллектуальной собственности.

В сети Интернет существует множество сайтов, организованных по принципу Интернет-сообществ, где пользователи сайтов Интернет являются основными поставщиками контента. В составе такого контента могут оказаться произведения, пользующиеся охраной в рамках различных институтов права интеллектуальной собственности. При размещении пользователем объекта, в отношении которого он является автором или правообладателем, предполагается передача неисключительного права использования соответствующего объекта владельцу сайта Интернет. Однако, подобная передача права зачастую не формулируется в договоре использования услуг сайта Интернет, и вопрос о принадлежности прав на использование произведения в сети Интернет остается открытым. Закон не допускает презумпции перехода отдельных имущественных прав при осуществлении отдельных действий автором или правообладателем. Имущественные права на произведения, охраняемые в рамках авторского права, передаются исключительно по договору, заключенному в письменной форме.

Проект Федерального закона от 09.05.2005 «Об информации, информатизации и защите информации» С.В. Петровского в п. 2 ст. 13

¹ См. например, Пользовательское соглашение по адресу в сети Интернет <http://www.yandex.ru/info/agreement.html> и Соглашение «Об оказании услуг бесплатной службы электронной почты mail.Rambler.ru» по адресу в сети Интернет http://mail.rambler.ru/new_user.html

предусматривает следующую норму «при передаче права собственности, владения или пользования информационным ресурсом считается также, что наряду с этими правами передаются неисключительные права на использования объектов интеллектуальной собственности, выраженных в передаваемом информационном ресурсе, если иное не указано в законе, ином правовом акте или договоре»¹. Напомним, что под информационным ресурсом в контексте данного законопроекта понимается материальный носитель информации, что, следовательно, может привести к определенным сложностям при трактовке передачи права собственности на материальный носитель информации в рамках Интернет-отношений, где в отличие от привычного мира вещей информация передается от одного лица к другому не при помощи носителей информации, а посредством каналов связи.

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. На сегодняшний день лишь единицы сайтов Интернет содержат детализированные правила их использования. Многие собственники сайтов разрабатывают правила использования сайтов лишь для договорной формы правоотношений, когда с пользователем заключается договор. В то же время большинство сайтов Интернет используются во внедоговорном порядке, регулируемым действующим законодательством. Учитывая особенности законодательства места нахождения пользователя, пользователю сайта Интернет могут быть не известны нормы закона, действующие в месте нахождения сайта.

Одним из решений названной неопределенности является размещение на сайте Интернет указания (ссылки) на типовую форму (лицензию) использования сайта. Существует достаточно широкий круг типовых лицензий, разработанных для использования применительно к программному

¹ Проект Федерального закона от 09.05.2005 «Об информации, информатизации и защите информации». Автор – С.В. Петровский // Адрес в сети Интернет <http://russianlaw.net/law/acts/z43.doc>

обеспечению. В рамках инициативы открытых исходных кодов утверждены лицензии, удовлетворяющие определенным требованиям понятия «программное обеспечение с открытым исходным кодом». Чтобы быть признанной открытой, лицензия должна удовлетворять ряду сформулированных Брюсом Перенсом (Bruce Perens) требований¹:

1. свободное распространение, то есть программа может быть передана или продана без каких-либо отчислений правообладателю;

2. исходный код должен быть включен в поставку программы или доступен бесплатно;

3. должно быть разрешено создание производных произведений;

4. в отношении соблюдения неприкосновенности авторского произведения лицензия может установить, что изменения могут распространяться лишь как отдельные произведения;

5. не допускается дискриминация отдельных лиц или групп;

6. не допускается дискриминация использования в каких-либо областях, будь то в сфере бизнеса или генетических опытов;

7. права, распространяемые на программу, должны передаваться всем, для кого программа распространяется, без необходимости заключать дополнительное соглашение;

8. соглашение не должно быть привязано к определенному программному продукту, а должно носить самостоятельный характер, например, на случай, если программа будет извлечена из поставки программного пакета и использована отдельно;

9. соглашение не должно запрещать другое программное обеспечение, то есть соглашение не устанавливает, что все иное программное обеспечение, которое распространяется с программой, также является программным обеспечением с открытым исходным кодом;

¹ The Open Source Definition // Адрес в сети Интернет http://opensource.org/docs/definition_plain.php; Подробнее о программном обеспечении с открытым исходным кодом См.: Bruce Perens. Open Sources: Voices from the Open Source Revolution — O'Reilly, 1999. — 280 p.

10. соглашение должно быть нейтрально к используемой технологии, то есть для принятия соглашения не должно требоваться определенных действий, зависящих от используемых технологий.

Список лицензий, удовлетворяющих перечисленным требованиям, доступен на официальном сайте Open Source Initiative по адресу <http://www.opensource.org/licenses/>, среди которых широкое распространение получили Открытое лицензионное соглашение GNU (GNU General Public License), Свободное академическое соглашение (Academic Free License), Открытое лицензионное соглашение Mozilla (Mozilla Public License). Разновидностью Открытого лицензионного соглашения GNU в отношении текстов является Свободное лицензионное соглашение на документацию GNU (GNU Free Documentation License). В рамках этого соглашения распространяются отдельные произведения в сети Интернет и контент некоторых сайтов Интернет¹.

Удобными, с точки зрения использования на Web-сайтах Интернет, являются типовые лицензии Creative Commons. На официальном сайте Creative Commons по адресу <http://creativecommons.org/about/licenses/> предлагается определить перечень прав, которые будут переданы в соответствии с соглашением. Такими правами являются права создавать копии, распространять, показывать и исполнять произведение. Передать названные права возможно лишь для случаев некоммерческого использования. Возможно запретить распространение производных произведений или предписать необходимость распространения производных произведений на основе соглашения, которое действует в отношении оригинального произведения. Особенностью предлагаемых Creative Commons соглашений является их трех ступенчатая структура:

1. простое краткое текстовое описание соглашения;
2. подробное соглашение, изложенное на юридическом языке;

¹ См. например, Яндекс: Интернетско-русский разговорник: GNU Free Documentation License (Русский текст) // Адрес в сети Интернет <http://terms.yandex.ru/?id=319>

3. цифровое соглашение, которое может быть встроено в произведение и прочитано программным обеспечением пользователя.

Следует, однако, отметить, что предлагаемые Creative Commons соглашения составлены на иностранном языке и ориентируются на зарубежное законодательство, в частности, на концепции права интеллектуальной собственности, заложенные в англо-саксонской правовой семье.

Принцип частного права «разрешено все, что прямо не запрещено законом» в отношении сайтов Интернет не применим по причине того, что все права в отношении сайта принадлежат собственнику сайта Интернет. Таким образом, принцип использования сайта Интернет на наш взгляд должен быть представлен следующим образом: «разрешено только то, что непосредственно разрешено законом или собственником сайта Интернет». Подобное утверждение встречается как в договорах отдельных собственников сайтов, так и в общепризнанных Нормах пользования сетью, утвержденных Открытым форумом Интернет-Сервис-Провайдеров. Пункт 3 Норм пользования сетью «Соблюдение правил, установленных владельцами ресурсов», в частности, гласит «Владелец любого информационного или технического ресурса Сети может установить для этого ресурса собственные правила его использования. Правила использования ресурсов либо ссылка на них публикуются владельцами или администраторами этих ресурсов в точке подключения к таким ресурсам и являются обязательными к исполнению всеми пользователями этих ресурсов. Правила должны быть легко доступными, написанными с учетом разного уровня подготовки пользователей»¹.

¹ Нормы пользования сетью. Официальный документ Открытого форума Интернет-Сервис-Провайдеров. // Адрес в сети Интернет <http://www.ofisp.org/documents/ofisp-008.html>

§3.3. Права и обязанности третьих лиц при использовании сайта Интернет

Собственник сайта обладает исключительными правами в отношении имущественного комплекса, составляющего сайт Интернет. В состав имущественного комплекса – сайт Интернет входят также права на охраняемые произведения. В соответствии с законодательством охрана имущественных прав автора ограничена определенным сроком, при истечении которого произведения переходят в общественное достояние. Произведения, перешедшие в общественное достояние, могут свободно использоваться любым лицом без выплаты авторского вознаграждения при соблюдении личных неимущественных прав автора (право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора). Иными словами, любое лицо, состоящее или не состоящее в договорных отношениях с собственником сайта Интернет или правообладателем соответствующего произведения, по истечению срока авторской охраны вправе использовать произведение, размещенное на сайте Интернет, без выплаты авторского вознаграждения или каких-либо отчислений собственнику сайта Интернет.

Существуют различные подходы к определению общественного достояния. Роберт А. Барон выделяет 4 основных подхода к определению понятия «общественное достояние»:

1. произведения, утратившие авторско-правовую защиту и свой экономический потенциал использования;
2. естественное, до-правовое состояние любого произведения, которое лишь на некоторое время обеспечивается авторско-правовой защитой;
3. не принадлежит конкретному лицу или обществу, все лица имеют равные права в отношении любого произведения;
4. любое доступное произведение (возможность произвести доступ означает утрату за контролем по дальнейшему распространению со стороны

правообладателя)¹.

Последний из названных подходов основывается на доктрине исчерпания прав автора и правообладателя. Утрата контроля по дальнейшему распространению цифрового произведения становится очевидной, если проанализировать порядок работы сети Интернет, когда отдельные части цифрового произведения многократно копируются и распространяются по всемирной сети, невзирая на государственные границы и различия правового регулирования в отдельных странах. Если исходить из названного подхода к пониманию общественного достояния, то все общедоступные, то есть те, для которых не предприняты меры ограничения доступа (например, доступ по паролю), цифровые произведения в сети Интернет должны находиться в общественном достоянии. Законодательство и судебная практика, однако, исходят из иного подхода: все права, не переданные по договору, сохраняются за обладателем исключительных прав.

Срок действия авторского права в России увеличивался несколько раз и сегодня (с 20 июля 2004 года) составляет 70 лет после смерти автора, ранее - 50 (с 3.8.1993 по 20.07.2004)², 25 (с 1.07.1973 по 3.08.1993) и 15 лет (до 1.07.1973)³. Увеличение сроков охраны может быть вызвано также тем, что, несмотря на истечение срока действия авторского права, произведение не исчерпало свой экономический потенциал использования. Ряд авторов утверждает, что «подобное положение будет стимулировать автора на творческую деятельность до самых последних дней своей жизни потому, что он не может не заботиться о благополучии своего потомства»⁴. Однако, по нашему мнению, увеличение

¹ Robert A. Baron «Making the Public Domain Public» // Адрес в сети Интернет <http://www.studiolo.org/IP/VRA-TM-SF-PublicDomain.htm>

² ст. 27 Закона РФ от 09.07.1993 №351-1 «Об авторском праве и смежных правах» с изменениями на 19 июля 1995 года; ст.137 Закона СССР от 31.05.1991 №б/н «Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик»; ст. 6bis Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений

³ Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник – 2-е изд., перераб. и доп. — М.: ТК Велби, 2004. — С. 254-258.

⁴ Бентли Л., Шерман Б., Право интеллектуальной собственности: Авторское право / Пер. с англ. В.Л. Вольфсона — СПб.: Издательство «Юридический центр Пресс», 2004. — С. 263.

сроков действия авторского права отодвигает институт общественного достояния на второй план, интересы автора, его наследников получают приоритет перед интересами общества по свободному использованию культурного наследия. При увеличении сроков действия охраны исключительных прав, из сферы общественного достояния исключается значительный пласт произведений отечественных и иностранных авторов, доступ к культурному и научному наследию становится дороже.

Возвращаясь к правовой природе категории «общественное достояние», необходимо отметить, что в изданном в 1978 г. комментарии Всемирной организации интеллектуальной собственности к тексту Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений говорится следующее: «... особенный характер интеллектуальной собственности, проявляющиеся в необходимости делать творения ума общим достоянием, не создавая препятствий для обогащения мировой культуры, предполагает некоторый предел срока монополии авторов и их наследников на использование их произведений»¹. В результате появления различных возможностей по созданию цифровых произведений и размещению их в сети Интернет срок действия авторского права может не отражать потребности и интересы общества, пользователей сети Интернет.

Рост возможностей современных средств вычислительной техники создает объективную необходимость в уточнении объема и содержания понятия «исключительные права автора на использование»². В целях обеспечения баланса интересов общества и автора законодательство устанавливает определенные изъятия из правил охраны произведений. Подобные изъятия касаются воспроизведения и использования произведений. Под

¹ Международные конвенции об авторском праве: Коммент. / Под ред. Э. П. Гаврилова; Со вступ. ст. М. М. Богуславского. — М.: Прогресс, 1982. — С. 65

² См.: Асфандиаров Б.М. Особенности гражданско-правового регулирования отношений в области создания и использования программ для электронных вычислительных машин и баз данных в Российской Федерации. Автореф. ... к.ю.н. 12.00.03, 12.00.08 — Москва, 1997. — С. 19; Гришин Д.Ю. Особенности авторско-правовой охраны программ для ЭВМ. Автореф. ... к.ю.н. 12.00.03 — Санкт-Петербург, 2002. — С. 7-8

воспроизведением понимается, в том числе, запись произведения в память ЭВМ.

Воспроизведение исключительно в личных целях правомерно обнародованных¹ на сайтах Интернет произведений подчиняется следующим императивным нормам Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах»:

– воспроизведение аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения допускается без согласия автора, но с выплатой вознаграждения;

– воспроизведение баз данных или существенных частей из них не допускается;

– воспроизведение программ для ЭВМ допускается в случаях установленных ст. 25 Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах»;

– воспроизведение иных произведений допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения.

Слова «в личных целях» относятся не только к самому воспроизведению, но и к последующему использованию произведения. Одним из видов воспроизведения в личных целях признается «скачивание» произведения с сайта Интернет². Однако, используемое в личных целях произведение не должно поступать в гражданский оборот, то есть не должно становиться объектом гражданского правоотношения или предметом договора.

В статье 25 Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» устанавливаются случаи свободного воспроизведения программ для ЭВМ и баз данных. Однако в статье 18 Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» отмечается некоторая

¹ обнародование произведения - **осуществленное с согласия автора действие, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения** путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, передачи в эфир или **иным способом** (ст. 4 Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах»)

² Гаврилов Э.П. Комментарий к закону об авторском праве и смежных правах. Судебная практика. — 3-е изд., перераб. И доп. / Э.П. Гаврилов — М.: Издательство «Экзамен», 2003 — С. 141

непоследовательность законодателя, когда в отношении программ для ЭВМ сделана оговорка с отсылкой к ст. 25 Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах», а в отношении баз данных такой оговорки не сделано. Указанные в ст. 25 Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» случаи воспроизведения относятся к лицу, правомерно владеющему экземпляром программы для ЭВМ или базы данных, и не охватывают ситуацию, когда пользователь сайта Интернет еще не владеет экземпляром произведения, а лишь воспроизводит его путем записи в память ЭВМ при обращении к сайту Интернет.

В соответствии с действующим законодательством неоригинальные базы данных, не являющиеся результатом творческого труда, не пользуются авторско-правовой защитой. Воспроизведение и последующее использование неоригинальных баз данных не имеет каких-либо правовых ограничений. В то же время, лица, занимающиеся созданием неоригинальных баз данных, расходуют значительные ресурсы. В этой связи существует мнение о необходимости установления охраны в отношении баз данных, созданных нетворческим трудом. В своем диссертационном исследовании Сычев А.Е. предлагает установить срок охраны 15 лет для неоригинальных баз данных. В случае внесения изменений в базу данных, составитель создает новую базу данных, которая имеет свой собственный 15-летний срок охраны. Если при внесении существенного вклада в существующую базу данных внесены дополнения и изменения, которые можно определить как отдельный фрагмент, то при сохранении срока охраны первоначальной базы данных предлагается установить новый срок охраны только для вновь созданного фрагмента¹.

При воспроизведении аудиовизуального произведения или звукозаписи вознаграждение выплачивается изготовителями или импортерами используемых для такого воспроизведения оборудования и материальных носителей, в том числе аудио- и видеоманитофоны, устройства записи

¹ Сычев А.Е. База данных как объект правовой охраны в Российской Федерации. Автореф. ... к.ю.н. 12.00.03 — М., 2003. — С. 13

лазерных дисков, видеопленки и кассеты, лазерные диски, компакт-диски и т.д. Сбор и распределение этого вознаграждения осуществляются одной из организаций, управляющих имущественными правами авторов, производителей фонограмм и исполнителей на коллективной основе. Организация, управляющая имущественными правами на коллективной основе, устанавливает согласованный с изготовителями и импортерами оборудования и материальных носителей размер вознаграждения и условия его выплаты.

Таким образом, пользователи сайтов Интернет вправе свободно осуществлять воспроизведение исключительно в личных целях правомерно обнародованных произведений, размещенных на сайтах Интернет. Пользователи сайтов Интернет не имеют возможности самостоятельно установить правомерность обнародования того или иного произведения на сайте Интернет. В договорах между собственниками сайтов Интернет и информационными посредниками, предоставляющими услуги хостинга или передачи данных в сети Интернет, содержится положение о недопустимости нарушения действующего законодательства. Поэтому правомерность обнародования произведения на сайте Интернет должен обеспечивать собственник сайта. С позиции пользователя правомерность размещенного на сайте Интернет подразумевается до тех пор, пока не будет доказано обратное.

Помимо установления определенных исключений из монополии правообладателя на воспроизведение произведения, законодателем также устанавливаются случаи свободного **использования** охраняемых произведений. Случаи использования в рамках изъятий из правил охраны произведений должны удовлетворять следующим требованиям:

1. произведение должно быть уже обнародовано с разрешения автора;
2. соблюдается неприкосновенность личных неимущественных прав автора;
3. подобное использование не наносит ущерб нормальному использованию произведения и не ущемляет законные интересы автора;

4. подобное использование должно быть прямо закреплено в законе¹.

В Законе предусмотрены следующие случаи свободного использования произведений:

1. цитирование в оригинале и в переводе в научных, исследовательских, полемических, критических и информационных целях из правомерно обнародованных произведений в объеме, оправданном целью цитирования, включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати;

2. использование правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, в радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью;

3. воспроизведение в газетах, передача в эфир или сообщение по кабелю для всеобщего сведения:

– правомерно опубликованных в газетах или журналах статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам или переданных в эфир произведений такого же характера в случаях, когда такие действия не были специально запрещены автором;

– публично произнесенных политических речей, обращений, докладов и других аналогичных произведений в объеме, оправданном информационной целью;

4. воспроизведение или сообщение для всеобщего сведения в обзорах текущих событий средствами фотографии, путем передачи в эфир или сообщения для всеобщего сведения по кабелю произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий, в объеме, оправданном информационной целью;

5. воспроизведение правомерно обнародованных произведений без извлечения прибыли рельефно-точечным шрифтом или другими специальными способами для слепых, кроме произведений, специально созданных для таких

¹ См.: Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник – 2-е изд., перераб. и доп. — М.: ТК Велби, 2004. — С. 244-245

способов воспроизведения.

Названные случаи свободного использования произведений согласуются со статьями 10 и 10bis Бернской конвенции о защите литературных и художественных произведений. Субъектами такого использования могут являться любые лица.

Размещение произведения на сайте Интернет в учебных целях не охватывается указанными в законе случаями свободного использования, так как Закон РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» устанавливает, что использование произведения в качестве иллюстрации учебной деятельности возможно лишь в изданиях, в радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях, а не на сайте Интернет. Так, по делу ЗАО «Аскери-АССА» к ЗАО «ПрайсВотерхаусКуперсАудит» суд нашел необудительным довод ответчика о правомерности своих действий по использованию произведения в учебных целях на сайте Интернет, указав на использование произведения в полном объеме и отметив, что произведение «использовалось также не в издании, радио-телепередачах, звуко-видеозаписях, как указано в п. 2 ст. 19, а на сайте в системе Интернет»¹. Представляется, что в случае регистрации сайта в качестве средства массовой информации в форме электронного периодического издания, норма п. 2 ст. 19 Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» будет иметь силу в отношении указанного использования произведения. Таким образом, собственники незарегистрированных в качестве средства массовой информации сайтов лишаются возможности свободно использовать правомерно обнародованные произведения и отрывки из них в качестве иллюстраций учебного характера. Предлагается внести изменения в п. 2 ст. 19 Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «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

¹ Решение Арбитражного суда г. Москвы от 31 июля 2001 г. по делу №А40-24365/01-83-293 ЗАО «Аскери-АССА» к ЗАО «ПрайсВотерхаусКуперсАудит» о взыскании 50000 МРОТ // Адрес в сети Интернет http://www.russianlaw.net/law/cases/case_copyright_askeri_inst1.htm

телепередачах, звуко- и видеозаписях, на сайтах Интернет учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью».

Дополнительные случаи свободного использования произведений путем репродуцирования устанавливаются для специальных субъектов – библиотек, архивов, образовательных учреждений. В соответствии с закрепленным в Законе РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» понятием, «репродуцирование» не включает в себя хранение или воспроизведение произведений в электронной (включая цифровую), оптической или иной машиночитаемой форме. Таким образом, дополнительные случаи свободного использования не охватывают цифровых произведений сайтов Интернет.

Федеральным законом от 20.07.2004 №72-ФЗ в Закон РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» были внесены изменения, расширяющие возможности свободного использования библиотеками цифровых произведений:

«Допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения предоставление во временное безвозмездное пользование библиотеками экземпляров произведений, введенных в гражданский оборот законным путем. При этом экземпляры произведений, выраженных в цифровой форме, в том числе экземпляры произведений, предоставляемых в порядке взаимного использования библиотечных ресурсов, могут предоставляться во временное безвозмездное пользование только в помещениях библиотек при условии исключения возможности создать копии этих произведений в цифровой форме».

Одним из критериев применимости названной нормы выступает законность введения произведения в гражданский оборот. В случае, когда экземпляр электронного произведения приобретается по договору купли-продажи, дарения или иным договорам, законность введения произведения в гражданский оборот можно констатировать в случае действительности названных договоров. Другая ситуация складывается при внедоговорном

приобретении произведения, например, воспроизведение (скачивание или загрузка) произведения с сайта Интернет без заключения договора. Для констатации введения произведения в гражданский оборот необходимо установить передачу определенного имущества (имущественных прав) на произведение от собственника к пользователю сайта Интернет. Действующее законодательство предусматривает передачу имущественных прав на произведение исключительно по договору. Таким образом, внедоговорное воспроизведение произведений, размещенных и размещаемых на сайтах Интернет, не является введением в гражданский оборот, за исключением случаев, когда подобное размещение делается с целью введения в гражданский оборот, например, когда произведение предлагается к покупке на сайте Интернет и тем самым становится предметом договора купли-продажи. В таком случае подобные действия могут причинить вред правообладателю произведения и рассматриваться им как нарушение его исключительных имущественных прав.

Очевидно, что коммерческая эксплуатация получаемых с сайтов Интернет произведений без соответствующих отчислений правообладателям причиняет правообладателям вред в виде упущенной выгоды. За рубежом складывается практика преследования отдельных пользователей Интернет за скачивание произведений с сайтов Интернет¹. Однако, как уже отмечалось ранее, пользователь Интернет не в состоянии достоверно определить правомерность размещения произведения на сайте Интернет. Об этом должен позаботиться собственник сайта. В случае, если собственник сайта правомерно приобрел экземпляр произведения и открыл к нему доступ на сайте Интернет, это еще не означает, что правообладателю произведения причинен вред. Можно говорить лишь о том, что создается определенная угроза исключительным правам и законным интересам правообладателя по контролю за использованием

¹ «За незаконную коллекцию mp3-файлов итальянский любитель музыки заплатит полтора миллиона евро» от 18 февраля 2005 года // Адрес в сети Интернет <http://www.SecurityLab.ru/52769.html>; «Голливуд требует по \$150000 за каждый нелегально скачанный из сети фильм» от 25 февраля 2005 года // Адрес в сети Интернет <http://net.compulenta.ru/172752/>

произведения в любой форме и любым способом, в том числе на сайтах Интернет. В случае, если собственник сайта распространяет ссылку на произведение лишь среди своих родственников и знакомых, подобное использование может признаваться воспроизведением «в личных целях» в соответствии со ст. 18 Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах», так как не наносит неоправданного ущерба нормальному использованию произведения и не ущемляет необоснованным образом законные интересы правообладателя. Подобные положения содержатся в законодательствах различных стран и известны как доктрина честного и частного использования. В США, например, доктрина честного использования произведений закреплена в секции 107 Закона об авторском праве США. В каждом конкретном случае решения о том, является ли использование произведения нарушением копирайта или нет, учитываются следующие факторы:

1. цель и характер использования, в том числе осуществляется ли использование в коммерческих целях или в некоммерческих образовательных целях;
2. природа охраняемого произведения;
3. объем и реальность использованной части по сравнению со всем произведением;
4. оказанное воздействие на потенциальный рынок или ценность работы.

Если собственник сайта предоставляет ссылку неограниченному кругу лиц на общедоступном сайте Интернет со значительным числом пользователей, то подобные действия собственника сайта ущемляют необоснованным образом законные интересы правообладателя и не могут рассматриваться в рамках имеющихся исключений из монополии правообладателя по контролю за использованием произведений в любой форме и любым способом, в том числе на сайтах Интернет¹.

¹ Jan Michael Bosak. U.S. Copyright Problems of Music Works on the Internet // DAJV-NL 1/02 — p.14

Средняя продолжительность существования отдельной страницы Web-сайта Интернет составляет примерно 77 дней. Если не приложить соответствующих усилий, то данная страница будет безвозвратно и навсегда утеряна¹. Особую роль в сохранении цифрового культурного наследия играют архивные службы, в отдельных случаях, сервисы поиска, позволяющие обратиться к копии произведения, размещенного на сервере, предоставляющего услуги поиска. Как правило, архивные службы или сервисы поиска обрабатывают сайты Интернет, которые были добавлены в их каталоги на основе договора присоединения. В случае, если архивная служба или сервис поиска работают в автоматическом режиме без предварительной регистрации и заключения соглашения относительно порядка использования электронных документов и цифровых произведений, то это может привести к нарушению исключительных прав собственника сайта Интернет и иных правообладателей². Причиняет ли подобная деятельность больше вреда частным интересам отдельных лиц чем пользы обществу и государству остается открытым.

§3.4. Ответственность по договору на использование сайта Интернет

Ответственность по договору на сопровождение сайта Интернет

Ответственность по договору на сопровождение сайта Интернет наступает за неисполнение или ненадлежащее исполнения обязательств на основании закона или договора.

По договору на сопровождение сайта Интернет заказчик обязуется передавать электронные документы и цифровые произведения исполнителю

¹ Internet Archive, Frequently Asked Questions, The Wayback Machine // Адрес в сети Интернет <http://www.archive.org/about/faqs.php>

² См.: AFP обвиняет Google в нарушении закона об авторском праве // CNews.ru от 21.03.2005, адрес в сети Интернет <http://www.cnews.ru/newslines/index.shtml?2005/03/21/176051>; France-Presse и порнографы против Google // Gazeta.ru от 21.03.2005, адрес в сети Интернет http://www.gazeta.ru/2005/03/21/oa_151884.shtml

для размещения на сайте Интернет. В этой связи заказчик самостоятельно несет ответственность за нарушение требований норм законодательства России, предъявляемых к информации, размещаемой в сети Интернет, а также за нарушения прав интеллектуальной собственности.

В соответствии со ст.ст. 783, 727 ГК РФ в договоре сопровождения сайта предусматривается ответственность стороны по договору за разглашение информации о новых решениях и технических знаниях, в том числе не защищаемых законом, а также сведений, которые могут рассматриваться как коммерческая тайна.

Исполнитель не несёт ответственности перед заказчиком за возможные нарушения работы программно-аппаратного обеспечения хостинг-провайдера, однако несет ответственность за подобные нарушения, вызванные его деятельностью по сопровождению сайта Интернет. Так, например, если исполнитель в рамках работ по обновлению информации на сайте Интернет повредит структуру сайта или иным способом нарушит работоспособность сайта Интернет, то он должен нести ответственность за вред, причиненный собственнику сайта. При этом для сайтов некоммерческих организаций и физических лиц под вредом понимается реальный ущерб, а для сайтов коммерческих организаций и физических лиц, зарегистрированных в качестве индивидуального предпринимателя, наравне с реальным ущербом возмещению подлежит упущенная выгода.

Исполнитель не несёт ответственности по претензиям заказчика к качеству соединения с сетью Интернет, связанным с качеством функционирования сетей Интернет-провайдеров, с функционированием оборудования и программного обеспечения заказчика и другими обстоятельствами, находящимися вне компетенции исполнителя. Исполнитель по договору сопровождения сайта Интернет не несет ответственности за использование сайта заказчика, а также за действия пользователей сайта заказчика.

Договор сопровождения сайта Интернет носит длящийся характер. Однако, его назначение состоит в своевременном обновлении сайта Интернет,

таким образом, в случае просрочки со стороны исполнителя выполнения обязательств по сопровождению сайта Интернет может устанавливаться обязанность исполнителя выплатить неустойку, исчисляемую в процентном отношении к цене по договору. В случае задержки оплаты заказчиком может устанавливаться право исполнителя временно приостановить или прекратить работы по сопровождению сайта до соответствующей оплаты.

Ответственность сторон в договоре сопровождения сайта Интернет может формулироваться следующим образом:

«8. Ответственность сторон. Разрешение споров

8.1. Если в ходе выполнения своих обязательств по настоящему Договору одной из Сторон была получена информация о новых технических знаниях и решениях, как защищаемых, так и не защищаемых законом, а также сведениях, которые могут признаваться коммерческой тайной другой Стороны, то получившая такую информацию Сторона не вправе сообщать её третьим лицам без согласия другой Стороны. В случае разглашения указанной информации виновная Сторона несет ответственность в соответствии с действующим законодательством РФ.

8.2. Все споры, возникающие между Сторонами при исполнении настоящего Договора, разрешаются путем переговоров, а в случае недостижения согласия между Сторонами спор передается на рассмотрение суда, согласно подведомственности и подсудности, установленным законодательством РФ.

8.3. Споры по настоящему Договору разрешаются в установленном законом порядке. Споры, связанные с вопросами научно-технического характера, в порядке доарбитражного рассмотрения регулируются путем создания комиссии из представителей Сторон с привлечением незаинтересованной стороны»¹.

¹ Типовой договор веб-студии «Антула» на сопровождение сайта Интернет // Адрес в сети Интернет <http://www.avalburo.ru/tipovoy%20dogovor.rtf>

Ответственность по договору проката (аренды) сайта Интернет

Предусматривается выплата виновной стороной неустойки за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, в том числе в случае просрочки исполнения обязательства в целом или отдельных этапов.

Арендодатель несет ответственность за надежное функционирование сайта Интернет в течение всего срока аренды, за отсутствие претензий со стороны третьих лиц в отношении законности использования системы управления контентом, иных электронных документов и цифровых произведений, которые сдаются в аренду.

Арендодатель оставляет за собой право временно или постоянно приостановить предоставление сайта в аренду в случае невыполнения арендатором обязательств по оплате арендной платы.

Арендодатель не несет ответственности перед третьими лицами за нарушение их исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности, если подобное нарушение явилось следствием действий арендатора в рамках договора проката (аренды) сайта Интернет.

Арендатор не несет ответственности за законность получаемого в аренду имущества. Так, например, если окажется, что на арендованном сайте используется система управления контентом или иное произведение в нарушение исключительных прав правообладателя, то ответственность за данное нарушение будет нести арендодатель.

Арендодатель не несёт ответственности по претензиям арендатора к качеству соединения с сетью Интернет, связанным с качеством функционирования сетей Интернет-провайдеров, с функционированием оборудования и программного обеспечения заказчика и другими обстоятельствами, находящимися вне компетенции арендодателя.

Арендодатель не несет ответственность за качество работы каналов связи, принадлежащих третьим лицам.

В общем случае ответственность может быть сформулирована следующим

образом:

«4. Ответственность сторон

4.1. За просрочку платежа Арендатор уплачивает Арендодателю штраф в размере _____ от суммы договора и пеню из расчета _____ от суммы договора за каждый день просрочки.

4.2. Меры ответственности сторон, не предусмотренные в настоящем договоре, применяются в соответствии с нормами гражданского законодательства, действующего на территории России.

4.3. Уплата неустойки не освобождает стороны от выполнения лежащих на них обязательств или устранения нарушений».

Ответственность при использовании сервисов сайта Интернет

Пользователь и собственник сайта Интернет не несут ответственность за вредоносные действия, осуществляемые третьими лицами, включая рассылку незапрошенной корреспонденции (спам).

В случае, если услуги сайта предоставляются бесплатно, то собственник сайта по договору максимально сокращает объем своей ответственности, в частности:

– собственник сайта не несет ответственности за отсутствие надлежащего уровня качества и скорости предоставления услуг, например, доставки электронных сообщений и их сохранность;

– собственник сайта предоставляет услуги «как есть», не несет ответственности за любой материальный (моральный) ущерб, полученный пользователем в результате использования сайта;

– пользователь не имеет права требовать у собственника сайта возмещения упущенной выгоды, связанной с возможностью или невозможностью использования услуг сайта.

В случае, когда услуги сайта предоставляются платно, собственником сайта берутся на себя дополнительные обязательства по обеспечению

необходимого качества предоставления услуг пользователю сайта. Предоставляемый уровень услуг, как правило, отражается в техническом регламенте или техническом описании услуги, где содержатся нормы о параметрах услуги. Например, обязательства по обеспечению информационной безопасности и сохранности данных пользователя¹.

Пользователи сайтов Интернет могут разместить на сайте Интернет охраняемое цифровое произведение в нарушение действующего законодательства, тем самым нанести вред автору или правообладателю. Существует мнение, что в рамках договорных обязательств по использованию сайта Интернет собственник или владелец сайта не несет ответственности за неправомерные действия пользователей. Подобные формулировки содержатся во многих договорах, заключаемых между пользователями и владельцами сайтов и информационными посредниками, представляющими иные услуги в Интернет.

В соответствии с п. 4 Приложения №3 к Публичной оферте «О предоставлении Услуг Интернет по предварительной оплате», размещенной компанией ZebraTelecom по адресу в сети Интернет <http://www.spb.zebra telecom.ru/documents/ofertap3.php>, пользователю запрещается посылать, публиковать, передавать, воспроизводить и распространять любым способом программное обеспечение или другие материалы, защищенные авторскими или другими правами, без разрешения владельца.

В соответствии с п. 7.1.8 Соглашения о предоставлении Услуги РОЛ ТМ пользователю запрещается *«посылать, передавать, воспроизводить или распространять любым способом полученные посредством Услуги программное обеспечение, или другие материалы, полностью или частично, защищенные авторскими или другими правами, без разрешения владельца или законного правообладателя, также как и посылать, передавать или*

¹ См., например: Технические стандарты предоставления услуг ЗАО «Мастерхост» // Адрес в сети Интернет <http://masterhost.ru/doc/tech/tech.html>

распространять любым способом любую составляющую предоставляемой Услуги или созданные на ее основе работы, так как сама Услуга также является объектом авторских и других прав». Понятие услуги в данном случае в соответствии с п. 1.1 Соглашения включает в себя следующие службы:

«доступ в Интернет (служба передачи данных общего пользования с коммутацией пакетов по протоколу IP с доступом через телефонные сети общего пользования);

служба электронной почты;

служба доступа к информационным ресурсам, размещенным на Web-серверах в сети Интернет;

служба доступа к группам новостей (News Groups) в сети Интернет;

служба передачи файлов;

возможность создания и размещения собственной "домашней страницы" на сервере Исполнителя (служба доступа к информационным ресурсам);

персональный доступ к балансовым и статистическим показателям использования Услуги на условиях, обеспечивающих конфиденциальность сведений о Пользователе;

доступ к открытым (публичным) сетевым сайтам: rol.ru, online.ru, aport.ru, open.ru, referat.ru, ag.ru и т.д., принадлежащим или администрируемым Исполнителем по отдельным соглашениям с владельцами соответствующих сайтов (служба доступа к информационным ресурсам)».

Проанализировав приведенный выше список, нетрудно убедиться, что в каждом из названных пунктов, за исключением первого, речь идет о различных сайтах Интернет, доступ к которым осуществляется посредством реализации первого пункта составляющей услуги, а именно посредством доступа в Интернет.

Вопрос об ответственности владельцев сайтов за неправомерные действия своих пользователей остается открытым. По сообщениям в средствах массовой информации окружной суд Сан-Франциско вынес оправдательный приговор в отношении интернет-аукциона eBay, на котором пользователь сайта предлагал

к продаже пиратские копии концертного выступления группы Grateful Dead, мотивируя это тем, что действующий Акт о нормах коммуникации (Communications Decency Act) запрещает преследовать провайдеров за то, как их клиенты используют предоставляемые ими услуги¹. Однако, существует и иная точка зрения, заключающаяся в том, что собственники и владельцы сайтов Интернет все-таки несут ответственность за своих пользователей².

Ответственность хостинг-провайдера

Вследствие причинения вреда собственником сайта, размещенным на оборудовании хостинг-провайдера, возникает вопрос о возможности привлечения к ответственности хостинг-провайдера. Существуют различные подходы к распределению ответственности между собственником сайта и хостинг-провайдером, от полноты ответственности хостинг-провайдера до невозможности привлечения хостинг-провайдера к какой-либо ответственности за действия его пользователей.

Специфика хостинг-провайдера состоит в том, что он не инициирует информационное отношение, не выбирает содержание передаваемой информации и ее получателя, не влияет на содержание информации и хранит таковую только в пределах времени, определяемого техническими стандартами и протоколами для нужд передачи информации³. Таким образом, хостинг-провайдер должен нести ответственность в первую очередь за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязанностей, связанных с хранением и передачей информации собственника сайта Интернет⁴. Однако, хостинг-провайдер имеет организационную возможность заблокировать сайт клиента,

¹ Суд разрешил торговать пиратской музыкой на eBay // Cnews.ru от 09.11.2000, адрес в сети Интернет <http://www.cnews.ru/newsline/index.shtml?2000/11/09/110178>

² Герои нарушают закон // Новости журнала «Мир Интернет», адрес в сети Интернет <http://subscribe.ru/archive/press.iworld/200411/19140312.html>; Кошкина Э. Yahoo ответит за продажу фашистской атрибутики перед судом США // Компьюлента от 11.02.2005, адрес в сети Интернет <http://net.compulenta.ru/170753/>

³ Наумов В.Б. Проблема ответственности информационных провайдеров // Материалы третьей всероссийской конференции «Право и Интернет: теория и практика», 27-28 ноября 2000 года, Москва. Адрес в сети Интернет <http://www.russianlaw.net/law/doc/a22.htm>

⁴ Дмитрик Н. Доступ к информации и статус информационных посредников // Адрес в сети Интернет <http://www.russianlaw.net/law/doc/a154.htm>

нарушающего действующее законодательство. В этой связи предлагается установление дополнительных, гарантированных законом обязательств, которые принимает на себя хостинг-провайдер в случае обнаружения противоправных действий собственного клиента.

Разработанные рабочей группой по электронной коммерции Комитета по экономической политике и предпринимательству Государственной Думы Федерального Собрания РФ «Рекомендации по организации деятельности лиц в сфере Интернет-коммерции в Российской Федерации» формулируют следующий «Принцип разумной ответственности провайдеров»¹:

«Информационный провайдер не несет ответственности за незаконные действия лиц, использующих его услуги, в случае отсутствия информации об указанных действиях или отсутствия возможности своевременно и достоверно выявить и/или квалифицировать указанные действия.

Информационный провайдер не несет ответственности за действия лиц, использующих его услуги и нарушивших обычаи делового оборота в сфере использования сети Интернет, если иное не предусмотрено законом или договором.

Информационный провайдер несет ответственность за модификацию и задержку передачи информации, если иное не предусмотрено законом или договором.

Информационный провайдер несет ответственность за неполное или недостоверное ознакомление пользователей сети Интернет об условиях использования и существенных особенностях функционирования его информационных ресурсов».

Схожие принципы положены в основу ст. 16 Проекта Федерального закона от 09.03.2005 «Об информации, информатизации и защите информации» С.В. Петровского:

«Статья 16. Ответственность информационного посредника

1. В случае, если доступ к информационному ресурсу нарушает

¹ Адрес Рекомендаций в сети Интернет <http://www.russianlaw.net/law/acts/z4.htm>

действующее законодательство Российской Федерации, информационный посредник, предоставляющий доступ к указанному ресурсу или передающий информацию, не несет ответственность за разглашение или распространение такой информации, а также за нарушение исключительных прав, если докажет, что передаваемая им информация и перечень ее получателей были предоставлены ему другим лицом и передача информации была незамедлительно прекращена после получения им доказательств о неправомерности указанных действий.

2. В случае, если информационный посредник не прекратил передачу информации или доступ к информационному ресурсу, как это предусмотрено пунктом 1 настоящей статьи, несмотря на предоставление ему доказательств неправомерности таких действий, он несет солидарную имущественную ответственность с лицом, предоставившим ему информацию или информационный ресурс, а также несет иную ответственность, установленную законодательством Российской Федерации за разглашение или распространение информации, нарушение исключительных прав»¹.

Под информационным посредником (провайдером) в ст. 2 Проекта Федерального закона «Об информации, информатизации и защите информации» понимается «субъект, предоставляющий на основе договора, закона или иного нормативно-правового акта информационную услугу по доступу к информационному ресурсу, принадлежащего другому лицу, а также услуги по распространению, хранению и обработке информации»².

В Проекте Федерального закона «Об электронной торговле», разработанном Сектором информационного права ИГП РАН, используется иная терминология. В п. 1 ст. 7 названного Проекта Федерального закона приводится классификация информационных и иных посредников:

– операторы (провайдеры) связи;

¹ Проект Федерального закона от 09.03.2005 «Об информации, информатизации и защите информации». Автор – С.В. Петровский // Адрес в сети Интернет <http://russianlaw.net/law/acts/z43.doc>

² Там же

- операторы платежных систем;
- организаторы торгов, конкурсов и аукционов;
- государственные и иные негосударственные учреждения и организации.

Под оператором (провайдером) связи понимается юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, оказывающий услуги связи и/или доступа в сети общего или корпоративного пользования и иные информационные услуги. «Операторы (провайдеры) связи – юридические лица или индивидуальные предприниматели, которые предоставляют услуги связи, доступа в сеть и/или размещению сайтов (хостинга) в сети Интернет, иных открытых или корпоративных сетях, иные информационные услуги, обеспечивают обращение (передачу, доставку) электронных документов (сообщений) и их сохранность в процессах обращения. Деятельность операторов (провайдеров) связи регулируется Федеральным законом «О связи» и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере связи»¹. Таким образом, хостинг-провайдер является разновидностью оператора (провайдера) связи, который в свою очередь является разновидностью информационного посредника.

Ответственность оператора связи формулируется следующим образом:

«Статья 18. Операторы (провайдеры) связи

1. Доступ к сети Интернет, иным открытым и корпоративным сетям (в т.ч. к сетям телефонной сотовой связи), предоставляемый продавцам и покупателям в качестве услуги оператора (провайдера) связи, являются необходимым условием организации сайтов, передачи, доставки электронных документов (сообщений) и получения их адресатами и, соответственно, условием оформления и совершения электронных сделок, который оформляется отдельным возмездным договором.

Операторы (провайдеры) связи являются незаинтересованной третьей

¹ п.2 ст.7 Проекта Федерального закона «Об электронной торговле», разработан Сектором информационного права ИГП РАН, д.ю.н. Бачило И.Л., к.ю.н. Семилетов С.И. // Адрес в сети Интернет <http://russianlaw.net/law/acts/z46.htm>

стороной, опосредовано связанной со сторонами электронных сделок.

2. Операторы (провайдеры) связи пользуются правами и несут обязанности, предусмотренные их уставом, договорами на услуги связи со сторонами электронных сделок в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, положениями настоящего Федерального закона и законодательством Российской Федерации, регулирующим отношения в области связи и информации.

Операторы (провайдеры) связи не несут ответственности по электронным сделкам, совершенным сторонами, которым были оказаны услуги по доступу в сеть Интернет, в сети связи и иные открытые или корпоративные сети при оформлении этими сторонами сделок, передаче, отправке и получении ими электронных документов (сообщений).

3. Операторы (провайдеры) связи не вправе изменять содержание, перехватывать или удалять передаваемые электронные документы (сообщения), за исключением случаев, предусмотренных законом.

Операторы (провайдеры) связи несут ответственность за недостоверную передачу данных электронных документов (сообщений), их преднамеренную недоставку (потерю) электронных документов (сообщений), за несанкционированную перлюстрацию передаваемых документов (сообщений) и передачу документов или сведений из них третьим лицам, если законом или соглашением сторон не предусмотрено иное»¹.

В п. 17 Положения о лицензировании деятельности в области связи в Российской Федерации, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 5 июня 1994 г. №642 закрепляется возможность прекращения действия лицензии в случае установления вины владельца лицензии в недобросовестной конкуренции в лицензируемой области. Акт недобросовестной конкуренции может представлять собой, в частности, использование охраняемых правом интеллектуальной собственности объектов. В ст. 37 Закона РФ от 7 июля 2003

¹ Проект Федерального закона «Об электронной торговле», разработан Сектором информационного права ИГП РАН, д.ю.н. Бачило И.Л., к.ю.н. Семилетов С.И. // Адрес в сети Интернет <http://russianlaw.net/law/acts/z46.htm>

г. № 126-ФЗ «О связи» предусматривается право приостанавливать действие лицензии в случае *«выявления нарушений, которые могут повлечь за собой причинение ущерба правам, законным интересам, жизни или здоровью человека, а также обеспечению нужд государственного управления, в том числе президентской связи, правительственной связи, нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка»*. Под ущербом понимаются те расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества.

Ответственность собственника сайта за некоммерческое использование произведений

Действовавшая ранее редакция ст. 49 Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» предоставляла обладателю авторских и смежных прав возможность требования от нарушителя на альтернативной основе либо возмещения убытков, включая упущенную выгоду, либо взыскания дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских и смежных прав, либо выплату компенсации вместо возмещения убытков или взыскания дохода. Правообладатель, требуя компенсацию, не обязан доказывать сумму убытков или дохода, но обязан доказать сам факт их наличия. Таким образом, в случае отсутствия убытков у правообладателя и дохода у нарушителя, компенсация взысканию не подлежит¹.

Действующая ст. 49 Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» в редакции Федерального закона от 20.07.2004 №72-ФЗ закрепляет иную норму, а именно: компенсация подлежит взысканию при доказанности факта нарушения независимо от наличия или отсутствия убытков. Некоммерческое использование произведения на сайте Интернет не может

¹ Решение Черемушкинского межмуниципального районного суда от 26 декабря 2001 года по делу №2-755 Соколов-Ходаков П.А. к Антонову А.Ю. о защите авторских прав // Адрес в сети Интернет http://www.russianlaw.net/law/cases/case_copyright_zvuki_ru_inst1.htm

служить основанием освобождения от выплаты компенсации. В связи с тем, что размещение произведения на сайте Интернет не охватывается каким-либо исключением из монополии исключительных прав правообладателя, то размещение охраняемого произведения должно быть надлежащим образом оформлено договором с правообладателем.

Ответственность собственника сайта Интернет перед автором произведения

Назаров А. С. обратился в суд с иском о защите авторских прав на фотографическое произведение, указав, что 10 декабря 2002 года на веб-странице, расположенной по адресу: [http://www/idvesta.ru/smi/lg/penza/2002/11300.htm](http://www.idvesta.ru/smi/lg/penza/2002/11300.htm) во Всемирной сети Интернет, обнаружил фотографию, автором которой он является. На фотографии изображено здание Правительства Пензенской области. Данная фотография была опубликована в электронной версии «Любимой газеты» №13, датированной 27 марта 2002 года. Фотография размещена в качестве иллюстрации к статье «Шестеро смелых» в рубрике «Три желания». Указанная фотография опубликована без его разрешения, договоров о передаче имущественных прав на фотографию между ним и ответчиком не заключалось. Из этого следует, что ответчик нарушил его исключительное право на воспроизведение. Разместив фотографию на веб-странице, ответчик её опубликовал, так как веб-страница является общедоступной, не требует от пользователей оплаты, регистрации или соблюдения иных формальностей.¹ Суд удовлетворил требования истца о компенсации за нарушение авторских прав на распространение, воспроизведение и публичный показ при использовании фотографии с изображением здания Правительства Пензенской области и

¹ Решение Ленинского районного суда г. Пензы от 24 марта 2003 года по делу о защите авторских прав на фотографическое произведение Назарова А.С. к ООО Издательский дом «Веста» // Адрес в сети Интернет http://www.russianlaw.net/law/cases/case_copyright_nazarov_vesta_inst1.htm

компенсации морального вреда.

Ответственность собственника сайта Интернет перед иным собственником сайта Интернет

Ответчик опубликовал на собственном сайте fib.ru статью «Разбился самый надежный самолет», которая была опубликована в газете «Коммерсантъ» от 29 июля 2002, тем самым нарушил права истца. При определении размера компенсации суд учел тот факт, что истец обладает собственным сайтом Интернет, доступ к электронным документам для пользователей которого является платным, плата взимается за каждую просмотренную статью, а с лицами, желающими использовать материалы газеты истца в электронной форме, заключаются возмездные авторские договоры.¹

¹ Решение Арбитражного суда г. Москвы от 11 февраля 2003 года по делу №А40-51409/02-26-305 ЗАО «Коммерсантъ. Издательский Дом» к ООО «Бюро ФЛБ» о взыскании 100 000 руб. // Адрес в сети Интернет http://www.russianlaw.net/law/cases/case_copyright_commersant_inst1.htm

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Подводя итог диссертационного исследования, следует отметить, что «задачей права интеллектуальной собственности является только разумное (с точки зрения общества, в целом) обеспечение интересов создателей интеллектуальных ценностей и лиц, предоставивших средства для их создания»¹. Действующее законодательство в сфере права интеллектуальной собственности содержит ряд норм, призванных поддерживать справедливое соотношение между правообладателями с одной стороны и обществом в лице отдельных пользователей произведений с другой. В складывающемся информационном обществе граждане и организации приобретают средства производства и распространения охраняемых правом интеллектуальной собственности произведений в сети Интернет. Происходит столкновение частных интересов правообладателей и интересов представителей общества, столкновение исключительных прав правообладателей цифровых произведений и владельцев информационных ресурсов.

В рамках действующего законодательства разрешение спорных ситуаций зачастую сталкивается с нерешенностью определения базовых понятий, используемых в сфере Интернет. Одним из возможных решений могло бы стать законодательное закрепление понятия сайта Интернет и закрепление соответствующего авторского правомочия по размещению произведения на сайте Интернет. Учитывая дихотомию понятия «сайт Интернет», его технико-юридическую природу, предлагается различать следующие понятия: адрес сайта Интернет, доменное наименование сайта Интернет, сайт Интернет как цифровое произведение и сайт Интернет как имущественный комплекс.

Сайт Интернет является источником произведений и в отдельных случаях может признаваться самостоятельным произведением. Сайт Интернет в целом не является носителем информации, таким как, например, жесткий диск компьютера, а следовательно, теория исчерпания прав к сайту Интернет не

¹ Близнач И.А. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: (теоретико-правовое исследование). Автореф. ... д.ю.н. 12.00.01 — Москва, 2003. — С. 13

применима.

Новые правомочия автора, по нашему мнению, должны включать как обеспечительные правомочия, так и пресекательные. К пресекательным правомочиям относится право обнародовать или разрешать обнародование произведения на сайте Интернет. Обеспечительным правомочием автора является исключительное право переводить или разрешать перевод произведения в электронно-цифровую форму.

При создании сайта Интернет с привлечением третьих лиц договор заказа на создание сайта Интернет имеет определенное сходство с договорами подряда и авторским договором и объединяет следующие отдельные виды обязательств: авторский договор на тексты, рисунки, анимацию, музыку, фильмы, программы, базы данных и другие охраняемые произведения; договор подряда с элементами авторского договора на создание информационного ресурса в форме, пригодной для размещения в сети Интернет; договор услуг по установке и настройке системы управления контентом или иных программно-аппаратных комплексов; договор услуг по регистрации доменного имени; договор услуг хостинга. В случае заказа сайта Интернет особое значение имеют объем и характер имущественных прав в отношении охраняемых произведений, которые в результате исполнения обязательств по договору передаются собственнику сайта. В договоре целесообразно предусматривать обязанность исполнителя передать сайт Интернет, лишенный притязаний третьих лиц, а в случае возникновения подобных притязаний, обязанность исполнителя выступить на стороне собственника сайта Интернет.

Использование сайтов Интернет может различаться в зависимости от сторон в правоотношении по использованию сайта Интернет и степени санкционированности (дозволенности) определенного вида использования собственником сайта Интернет. Так, например, в договоре на сопровождение сайта, деятельность исполнителя по договору на сопровождение сайта санкционируется собственником сайта Интернет. В названном договоре особое место занимают вопросы гарантий соблюдения конфиденциальности и

ответственности за разглашение исполнителем информации, которая становится ему известной в результате выполнения обязательств по договору.

Использование сайтов Интернет расширяется за счет освоения новых сфер применения технологий Интернет. Особую группу составляет так называемая «аренда сайтов Интернет», когда собственники сайтов предоставляют сайты Интернет в аренду. По своей природе возникающие в данном случае обязательства имеют сходство с договором аренды, однако в силу известной специфики, нормы об аренде не могут быть применены к подобным обязательствам. На практике договоры оформляются как договоры оказания услуг, что лишает арендаторов существенных прав на арендуемое имущество. В частности, многие договоры проката (аренды) сайта Интернет не содержат нормы об обязанности собственника сайта Интернет при прекращении договора предоставить арендатору версию актуального состояния сайта в соответствующем формате хранения данных (HTML, XML и т.д.).

Использование услуг сайтов Интернет следует отличать от предложений заключать договоры. На сайтах Интернет могут оказываться различные услуги. Как правило, оказание услуг на сайтах Интернет сопровождается публичной офертой и текстом договора присоединения. Пользователь должен либо принять оферту и согласиться с условиями договора, либо отказаться от услуги. Отдельные услуги на сайтах Интернет предоставляются собственниками сайтов без оплаты, однако в этом случае пользователю не гарантируется определенный уровень качества услуги.

Помимо договорных отношений по использованию сайта Интернет, существуют определенные права и обязанности у лиц, не состоящих в договорных отношениях с собственником или владельцем сайта Интернет. В действующем законодательстве установлены нормы, обеспечивающие соблюдение баланса между частными интересами правообладателей и интересами общества и государства. Однако, существует мнение, что действующие нормы не справедливо отражают имеющийся баланс. Происходит это вследствие того, что технологии Интернет позволяют расширить сферу

частного и честного использования до масштабов, создающих угрозу нормальному гражданскому обороту охраняемых произведений. Перевод текста обычной книги в электронно-цифровую форму не лишает правообладателя исключительных прав на произведение, нашедшее свое объективное выражение в форме книги, однако создает условия для злоупотребления правом на частное и честное использование, в том числе путем беспрепятственного и неограниченного распространения в Интернет. Вопрос о том, причиняют ли подобные действия вреда правообладателю больше чем пользы для общества, остается пока открытым.

В сфере программного обеспечения широкое распространение получило программное обеспечение с открытым исходным кодом, лицензия на которое не устанавливает ограничений на распространение. Движение в поддержку программного обеспечения с открытым исходным кодом привело к появлению целого ряда типовых лицензий, которые могут успешно применяться для регулирования баланса интересов авторов и общества. В отношении сайтов Интернет набор типовых лицензий предлагает Creative Commons. Особенностью таких лицензий является возможность их представления в форме простого текста, в форме юридического текста и в форме цифрового описания, которое, будучи встроенным в цифровое произведение, в том числе сайт Интернет, может быть распознано и обработано соответствующим программным обеспечением пользователя, посещающего те или иные сайты Интернет.

Целесообразным представляется определение правообладателем правового статуса и порядка распространения цифрового произведения в Интернет. В случае, если произведение должно служить интересам общества, то оно должно распространяться в соответствии с принципами, сходными с принципами распространения программного обеспечения с открытым исходным кодом. Если же произведение должно обслуживать частный интерес правообладателя, то его свободное распространение в сети должно пресекаться и влечь за собой негативные правовые последствия.

В процессе изучения избранной темы наметились следующие направления дальнейших научных изысканий, среди которых прежде всего, необходимо отметить:

- совершенствование понятийного аппарата гражданского права в сфере Интернет;
- гражданско-правовой институт договорных обязательств, возникающих при создании и использовании сайтов Интернет;
- порядок заключения и условия действительности сделок, заключаемых на сайтах Интернет;
- правовой режим и порядок использования типовых лицензий;
- вопросы ответственности собственников, владельцев, хостинг-провайдеров и пользователей сайтов Интернет;
- отыскание справедливого баланса интересов правообладателей и пользователей цифровых произведений.

Указанные положения автор планирует развить в своих последующих научных изысканиях.

Словарь терминов

Адрес сайта Интернет – полная (<http://www.site.ru/startme.html>) или сокращенная (www.site.ru/startme.html) запись постоянного идентификатора ресурса (URI).

Альтернативный адрес сайта (синоним) – дополнительный постоянный идентификатор ресурса, основанный, как правило, на ином доменном наименовании (www.site.com), чем основной постоянный идентификатор ресурса (www.site.ru). Альтернативный адрес отправляет пользователя к тому же самому контенту (не копии контента), что и основной адрес сайта Интернет. См. отличие от «Зеркало сайта».

Владелец сайта Интернет – субъект права, реализующий правомочия владения, пользования и распоряжения сайтом Интернет как имущественным комплексом в рамках закона и договорных обязательств с собственником сайта Интернет.

Гиперссылка (ссылка) – запись определенного вида, являющаяся свойством определенного объекта и содержащая указание на Постоянный идентификатор ресурса. При взаимодействии с объектом, например, путем нажатия клавиши манипулятора мышь на объекте (текст, рисунок и т.д.), пользователь переходит к ресурсу, на который указывает гиперссылка.

Гиперссылка обычная – это ссылка «A» или «LINK» элемента кода HTML, которая воспринимается пользователем как переход от одного произведения к другому.

Гиперссылка включающая – это ссылка элемента «IMG» или «OBJECT» кода HTML, которая включает произведение (например, картинку) в качестве составной части произведения.

Доменное имя (домен) – область пространства иерархических имен Интернет, которая обслуживается набором серверов доменных имен (DNS) и

централизованно администрируется.

Доменное наименование – последовательная запись доменных имен всех уровней в обратном порядке, например, от домена 3-его уровня до домена 1-ого уровня – www.site.ru. Доменное наименование обычно указывает на хост, где размещается сайт Интернет.

Виртуальный хост – доменное наименование, указывающее на хост.

Интернет – сеть на основе протокола TCP/IP, объединяющая множество сетей по всему миру.

Информационный посредник – лицо, которое от имени другого лица отправляет, получает или хранит электронные документы, цифровые произведения или предоставляет другие услуги в отношении данных документов и цифровых произведений.

Контент сайта – см. Сайт Интернет как цифровое произведение.

Зеркало сайта – копия контента сайта на другом сайте Интернет.

Пользователь сайта Интернет – субъект права, реализующий правомочия владения и пользования электронными документами и цифровыми произведениями, сервисами сайта Интернет на условиях и в порядке, определенным законом или договором с владельцем или собственником сайта Интернет.

Паркинг домена – услуга по регистрации домена без предоставления услуг хостинга.

Постоянный идентификатор ресурса, сокращенно URI (Uniform Resource Identifier) – символьная запись, преобразуемая в Постоянный локатор ресурса URL (Uniform Resource Locator) или в Постоянное имя ресурса URN (Uniform Resource Name), которые содержат указание на определенный электронный документ или цифровое произведение в рамках соответствующего 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.

Сайт Интернет как имущественный комплекс включает 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.

Сайт 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.

Собственник сайта Интернет – субъект права, в полной мере реализующий правомочия владения, пользования и распоряжения сайтом Интернет как имущественным комплексом.

Сервис сайта Интернет – услуга, оказываемая на сайте Интернет.

Система управления контентом (CMS – Content Management System) – компьютерная программа, позволяющие автоматизировать процессы добавления, изменения, удаления информационных ресурсов на сайте Интернет.

Технологии Интернет – технологии передачи, хранения и обработки данных, разрабатываемые рядом международных организаций, координирующую роль среди которых играет Общество Интернет (Internet Society).

Фрейминг – способ представления страницы гипертекста, при котором часть воспринимаемого пользователем отображения является отдельной страницей гипертекста, которая находится на том же сайте или на ином сайте Интернет. В последнем случае имеет место включение контента иного сайта в качестве составной части сайта Интернет, использующего фрейминг.

Хост – компьютер со специальным программным обеспечением, имеющий подключение к Интернет и реализующий отдельные функции (сервисы) технологий Интернет. На одном хосте может размещаться один или несколько виртуальных хостов, а также реализоваться несколько сервисов.

Хостинг – услуга размещения электронных документов и цифровых произведений заказчика на хосте информационного посредника.

Хостинг-провайдер – информационный посредник, предоставляющий услуги хостинга.

Цифровое произведение – произведение в электронно-цифровой форме на машиночитаемом носителе, охраняемое в рамках законодательства об интеллектуальной собственности.

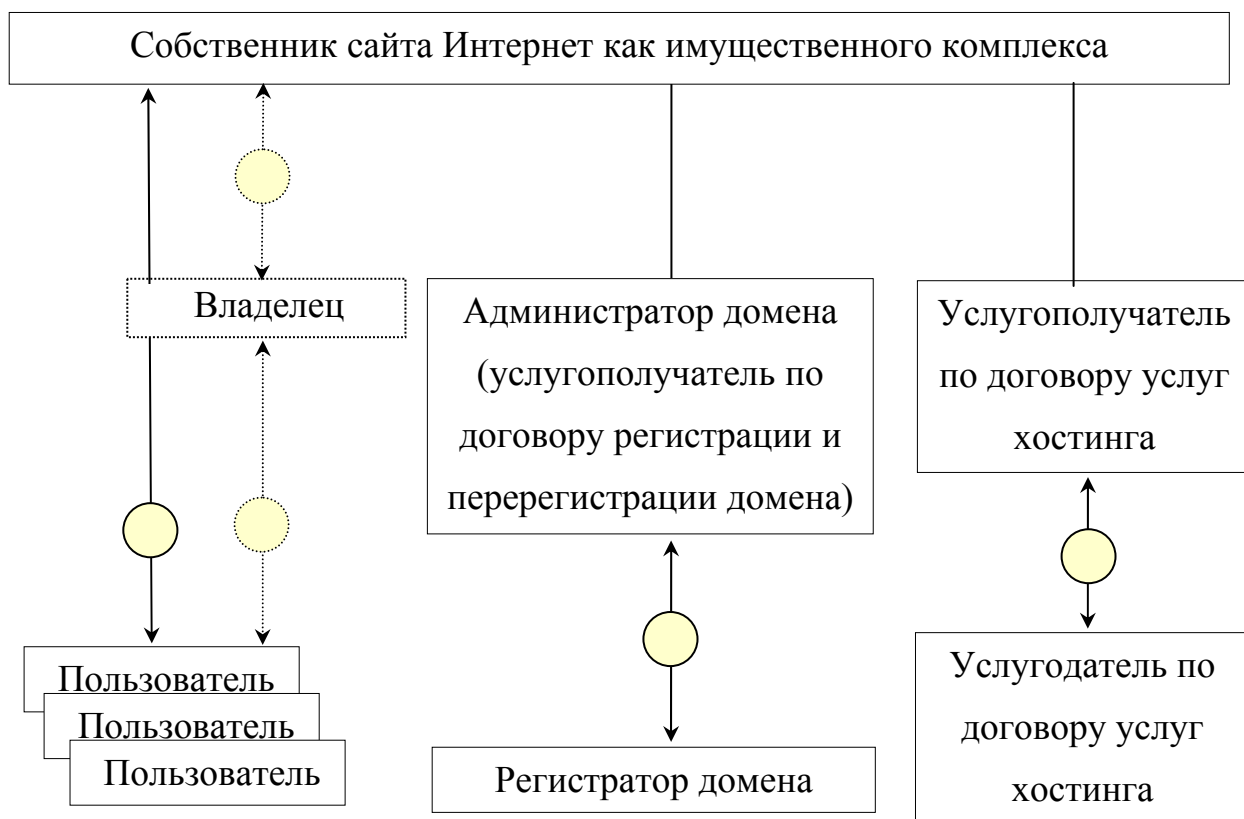
Электронный документ – документ в электронно-цифровой форме на машиночитаемом носителе, для использования которого необходимы средства вычислительной техники.

P2P-сайт – сайт Интернет, функционирующий на основе специального программного обеспечения, реализующего функции поиска и передачи данных по схеме «равный равному» (от одного другому).


Web-сайт – сайт, функционирующий на основе протокола передачи гипертекста (от одного многим). При этом по протоколу передачи гипертекста помимо литературных могут передаваться любые другие произведения, в том числе программы для ЭВМ, аудиовизуальные произведения и др.

Web-портал (портал) – Web-сайт, объединяющий два или более Web-сайта, размещаемых на едином хосте и имеющих, как правило, единого собственника. Например, портал «Электронная Россия» (<http://www.e-rus.ru/site.shtml?id=95>) включает в себя сайты «Электронная Россия», «Электронное правительство» и «Электронная Россия – регионам», размещается на хосте с IP-адресом 62.213.79.100 и принадлежит Агентству Гуманитарных Технологий .

Субъекты правоотношений при создании и использовании сайтов сети Интернет



Примечания:

знаком  обозначены Информационные посредники.

сплошными линиями обозначены типичные связи между субъектами правоотношений по поводу сайтов сети Интернет, пунктиром – возможные связи.

Объекты правоотношений по поводу сайтов Интернет: электронные документы, цифровые произведения, услуги регистрации и перерегистрации домена, услуги хостинга, иное имущество.

Сайты Интернет

Internet Corporation for Assigned Names and Numbers (ICANN)

[английский]

<http://www.icann.org>

Корпорация Интернета для специализированных адресов и номеров (ICANN) – некоммерческая организация, ответственная за распределение областей адресов в протоколе Интернета (IP), высший уровень управления системой записи общих зон (g TLD) и зон индекса страны (cc TLD), также осуществляет централизованную систему управления, ранее действующую на основе государственного договора США через бюро специализированных имен Интернета (IANA) и другие организации.

RIPE Network Coordination Centre [английский]

<http://www.ripe.net>

RIPE NCC является независимой, некоммерческой организацией на основе членства, которая поддерживает инфраструктуру Интернет путем технической координации в соответствующем регионе. Членами организации являются преимущественно Провайдеры услуг Интернет, телекоммуникационные организации и крупные корпорации в Европе, Среднем Востоке, Центральной Азии и Африканских странах севернее экватора. RIPE NCC осуществляет управление одним из 13 корневых серверов имен сети Интернет, ведет базу данных маршрутизации, развивает и поддерживает базу данных RIPE Whois.

Internet SOCIety (ISOC) [английский]

<http://www.isoc.org/>

ISOC – профессиональное сообщество на основе членства, объединяющее более 150 организаций и 16000 частных членов в более чем 180 странах мира. ISOC осуществляет руководство по решению проблем будущего развития Интернет и включает в себя Рабочую группу проектирования Интернет (The

Internet Engineering Task Force – IETF, адрес в сети Интернет <http://www.ietf.org>) и Совет по архитектуре Интернет (Internet Architecture Board – IAB).

Open Source Initiative (OSI) [английский]

<http://www.opensource.org/>

OSI – некоммерческая корпорация, занимающаяся управлением и продвижением понимания открытых исходных кодов на благо общества путем программы сертификации и программы выдачи разрешений на простановку графических марок на программное обеспечение с открытыми исходными кодами, сертифицированное OSI. Сайт содержит перечень программ и компаний, работающих в формате открытых исходных кодов, а также более 50 лицензий, одобренных данной корпорацией, включая Открытое лицензионное соглашение GNU (GNU General Public License), Свободное академическое соглашение (Academic Free License), Открытое лицензионное соглашение Mozilla (Mozilla Public License) и др.

Creative Commons [английский]

<http://creativecommons.org/>

Creative Commons – организация, основанная в 2001 году при поддержке Центра за общественное достояние (Center for the Public Domain – <http://www.centerpd.org/>) и включающая экспертов в области Интернет права и права интеллектуальной собственности, располагающаяся в Стенфордской школе права (<http://lawschool.stanford.edu/>). Creative Commons разрабатывает концепцию «некоторые права сохранены» для целей разумного применения авторского права в сфере Интернет.

The Internet Archive [английский]

<http://www.archive.org/>

Интернет архив создает цифровую библиотеку сайтов Интернет и других памятников материальной культуры в цифровой форме. Как и обычная

библиотека Интернет архив предоставляет свободный бесплатный доступ для исследователей, историков, ученых и представителей общественности.

World Wide Web Consortium (W3C) [английский]

<http://www.w3.org>

W3C разрабатывает многофункциональные сетевые технологии (спецификации, руководящие принципы, программное обеспечение и инструменты) для развития инфраструктуры сети Интернет. W3C является форумом для обмена информацией, общения и единого понимания технологий.

Working Group on Internet Governance (WGIG) [английский]

<http://www.wgig.org/>

Основной целью деятельности Рабочей группы ООН по управлению Интернет является исследование и внесение предложений по управлению Интернет к второму этапу Всемирной встречи на высшем уровне по вопросам информационного общества, Тунис, 2005 год. В контексте работы Рабочей группы по управлению Интернет подлежит рассмотрению проблема того, каким образом меняются вопросы права интеллектуальной собственности по своей форме и содержанию в результате воздействия Интернет и в каком объеме остаются вопросы, когда речь заходит об управлении правами интеллектуальной собственности в цифровом мире.

International Telecommunication Union (ITU) [английский]

<http://www.itu.int/>

Международный Союз Электросвязи – один из организаторов Всемирной встречи на высшем уровне по вопросам информационного общества.

Союз операторов Интернет (СОИ)

<http://www.soi.ru/>

СОИ – некоммерческая организация на основе членства, созданная в целях

координации деятельности организаций, работающих в российском сегменте сети Интернет.

Открытый форум Интернет-Сервис-Провайдеров

<http://www.ofisp.org/>

Открытый Форум Интернет-Сервис-Провайдеров создан для объединения представителей Интернет-Сообщества русскоязычной части Internet с целью совместного решения общих для всего Интернет-Сообщества задач. Совместное участие в Форуме не исключает конкуренции участников между собой при осуществлении своей основной деятельности. Суть деятельности Форума – координация деятельности активных участников Сообщества. В своей деятельности Форум опирается на ответственность специалистов и их профессиональную компетентность.

Российский НИИ Развития Общественных Сетей (РосНИИРОС)

<http://www.ripn.net:8080/>

Автономная некоммерческая организация «Российский научно-исследовательский Институт развития общественных сетей» (АНО «РосНИИРОС») является оператором Российской Опорной сети, администратором Российского национального домена верхнего уровня RU, а также проводит разработку методик и технологий развития общественных компьютерных сетей, реализующих возможности обмена информацией максимально широкого круга потребителей и поставщиков информации, включая в первую очередь государственные, образовательные и научные организации.

АНО «Региональный Сетевой Информационный Центр» (RU-CENTER)

<http://www.nic.ru/>

RU-CENTER был образован РосНИИРОС в 2000 году для предоставления

услуг, связанных с распределением адресного пространства Интернета, является аккредитованным регистратором доменных имен в зонах .RU, .SU, .NET, .COM, .ORG, .BIZ и .INFO.

Российское Общество по Мультимедиа и цифровым Сетям (РОМС)

<http://www.roms.ru>

РОМС является первой и единственной российской организацией по коллективному управлению авторскими и смежными правами в Интернете и при создании продуктов мультимедиа. РОМС осуществляет сбор и распределение вознаграждений (гонораров) для авторов, исполнителей, производителей фонограмм, издателей и других правообладателей.

Российское авторское общество

<http://www.rao.ru>

Российское Авторское Общество (РАО) - некоммерческая общественная организация, созданная авторами для реализации и охраны авторских прав в сфере интеллектуальной деятельности. Общество действует на основе принципов добровольного и равноправного членства и демократического самоуправления. РАО осуществляет свою деятельность на всей территории Российской Федерации, в соответствии с Уставом РАО, зарегистрированным в Министерстве юстиции РФ 30 сентября 1993 г.

Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатент)

<http://www.fips.ru/rospatent/index.htm>

Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным предоставлять, регистрировать и поддерживать на территории России права на изобретения и полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест

происхождения товаров, а также осуществлять регистрацию программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем.

Правительственная комиссия по противодействию нарушениям в области интеллектуальной собственности

<http://www.ip.gov.ru/>

Правительственная комиссия по противодействию нарушениям в сфере интеллектуальной собственности является координационным органом, обеспечивающим взаимодействие федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, государственных и иных организаций в целях реализации единой государственной политики в области противодействия нарушениям в сфере интеллектуальной собственности в Российской Федерации.

Министерство информационных технологий и связи Российской Федерации

<http://www.minsvyaz.ru>

Министерство информационных технологий и связи Российской Федерации является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере информационных технологий, электросвязи и почтовой связи, в том числе в области использования информационных технологий при формировании государственных информационных ресурсов и обеспечения доступа к ним, развития систем телевизионного вещания и радиовещания, использования и конверсии радиочастотного спектра.

Всемирная Организация Интеллектуальной Собственности (ВОИС)

<http://www.wipo.int/>

Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) является

международной организацией, призванной помочь обеспечению такого положения, при котором права авторов и владельцев интеллектуальной собственности охранялись бы во всем мире, а сами изобретатели и авторы благодаря этому пользовались бы признанием и получали бы вознаграждение за свое мастерство. Такая международная охрана является стимулом для творчества человека, раздвигая границы науки и техники и обогащая мир литературы и искусства. Создавая стабильные условия для сбыта продуктов интеллектуальной собственности, она также способствует развитию международной торговли. Число государств, являющихся членами ВОИС, в настоящее время равно 181 (обновленный список имеется), что составляет более 90% всех стран мира; это отражает исключительную важность и значение работы Организации.

Центр ВОИС по арбитражу и посредничеству (WIPO Arbitration and Mediation Center)

<http://arbiter.wipo.int/center/>

Центр находится в Женеве, Швейцария, создан в 1994 году для предоставления возможностей альтернативного разрешения споров путем арбитража и посредничества в области международных коммерческих споров между частными сторонами. Созданная ведущими экспертами в разрешении международных споров, предлагаемая Центром процедура широко признана в качестве особенно подходящей для разрешения споров в области технологий, сферы развлечений и иных разногласий, включающих право интеллектуальной собственности. В наличии имеется удобная система поиска принятых Центром решений в отношении споров о доменных наименованиях по адресу <http://arbiter.wipo.int/domains/search/index.html>.

Юридическая Россия. Федеральный правовой портал

<http://www.law.edu.ru/>

С 2002 года юридический факультет Санкт-Петербургского университета

участвует в реализации федеральной целевой программы «Создание единой образовательной сети» (2001-2005). В соответствии с приказом министра образования Российской Федерации создается всероссийский специальный образовательный портал в области юридических наук. Цель портала упростить доступ населения к правовой информации, стимулировать обмен знаниями между профессиональными участниками учебного процесса.

NetHistory.RU История Интернета в России

<http://www.nethistory.ru>

«История Интернета в России» - это исследовательский проект, целью которого является сбор и анализ информации о развитии интернет-технологий в России. Сайт постоянно пополняется литературой и источниками по истории российской сети.

Центр исследования компьютерной преступности

<http://www.crime-research.ru/>

Созданный в 2001 году, Центр исследования компьютерной преступности (Computer Crime Research Center) является международной, некоммерческой, негосударственной, научно-исследовательской организацией, функционирующей на принципах волонтерства. В работе Центра принимают участие украинские и зарубежные ученые, эксперты и специалисты по вопросам противодействия преступности в сфере высоких технологий. Основные задачи Центра - проведение исследований, организация информационного обмена и поиск эффективных методов борьбы с преступностью в сфере использования компьютерных технологий.

Высшая аттестационная комиссия Министерства образования Российской Федерации (ВАК РФ)

<http://vak.ed.gov.ru/>

ВАК РФ проводит единую государственную политику, осуществляет

контроль и координацию деятельности в области аттестации научных и научно-педагогических кадров высшей квалификации; формирование научно-технического потенциала страны, с учетом потребности общества и государства, перспектив развития науки, образования, техники и культуры. Высшая аттестационная комиссия формируется из числа ведущих специалистов в области науки, техники, образования и культуры. Персональный состав Высшей аттестационной комиссии утверждается Правительством Российской Федерации.

Республиканский исследовательский научно-консультационный центр экспертизы (РИНКЦЭ)

<http://www.extech.ru/>

РИНКЦЭ – первое государственное учреждение в России, созданное для организации и проведения экспертных работ в области науки, техники и образования. В настоящее время предоставляет целый комплекс услуг в области экспертизы, консалтинга, маркетинговых исследований и сертификации подобных услуг, телекоммуникаций и разработки компьютерных программ. Имеет свой издательский комплекс.

БИБЛИОГРАФИЯ

Законы и нормативные акты

1. Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений // Бюллетень международных договоров — 2003 г. — № 9, с. 3.
2. Всемирная конвенция об авторском праве от 6 сентября 1952 г. // Собрание Постановлений Правительства СССР — 1973 г. — №24, ст. 139.
3. ГОСТ 34.601-90 «Автоматизированные системы. Стадии создания» // Адрес в сети Интернет http://www.csrs.ru/gost/34_601_90.htm
4. ГОСТ 34.602-89 «Техническое задание на создание автоматизированной системы» // Адрес в сети Интернет http://www.csrs.ru/gost/34_602_89.htm
5. ГОСТ 34.603-92 «Виды испытаний автоматизированных систем» // Адрес в сети Интернет http://www.csrs.ru/gost/34_603_92.htm
6. ГОСТ 6.10.4-84 «Придание юридической силы документам на машинном носителе и машинограмме, создаваемым средствами вычислительной техники» // Постановление Государственного комитета СССР по стандартам от 9 октября 1984 г.
7. ГОСТ 7.83-2001 «Электронные издания. Основные виды и выходные сведения» // Официальное издание Госстандарта России. — 2001.
8. ГОСТ Р 51188-98 «Испытание программных средств на наличие компьютерных вирусов» // Адрес в сети Интернет http://www.csrs.ru/gost/51188_98.htm
9. Гражданский кодекс РСФСР от 11 июня 1964 года // Ведомости Верховного Совета РСФСР №24, 1964, ст. 407.
10. Гражданский кодекс Российской Федерации // Собрание законодательства Российской Федерации (далее – СЗ РФ), 1994, № 32. Ст. 3301 (часть первая) и СЗ РФ, 1996, № 5. Ст. 410 (часть вторая).
11. Договор ВОИС по авторскому праву от 20.12.1996 // Адрес в сети Интернет <http://www.wipo.int/ru/treaties/ip/wct/pdf/wct.pdf>
12. Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам от 20.12.1996 // Адрес в

сети Интернет <http://www.wipo.int/ru/treaties/ip/wppt/pdf/wppt.pdf>

13. Закон РСФСР от 2 декабря 1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности в РСФСР» // Ведомости съезда народных депутатов РСФСР. – 1990. – № 27. Ст. 357.
14. Закон РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» // Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР. – 1991. – № 16. Ст. 499.
15. Закон РФ от 9 июля 1993 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. — 1993. — № 32. Ст. 1242.
16. Закон РФ от 23 сентября 1992 г. №3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. — 1992. — № 42. Ст. 2325.
17. Закон РФ от 10 июня 1993 г. №5151-1 «О сертификации продукции и услуг» // Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета Российской Федерации. — 1993. — № 26. Ст. 966.
18. Закон РФ от 27 декабря 1991 г. №2124-1 «О средствах массовой информации» // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. — 1992. — № 7. Ст. 300.
19. Закон РФ от 23 сентября 1992 г. №3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» // Ведомости Совета народных депутатов и Верховного совета Российской Федерации. – 1992. – № 42. Ст. 2319.
20. Закон РФ от 23 сентября 1992 г. №3517-1 «Патентный закон Российской Федерации» // Российская газета. — 1992. — № 225 от 14.10.1992.
21. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. №195-ФЗ // Российская газета. — 2001. — №256 от 31.12.2001.

22. Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм (Женева, 29 октября 1971 г.) // Бюллетень международных договоров — 1999 г. — №8.
23. Конституция Российской Федерации // Российская газета. — 1993. — №197 от 25.12.1993.
24. Постановление Правительства РФ от 5 июня 1994 г. №642 «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности в области связи в Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации — 1994. — №7. ст.772
25. Постановление Правительства РФ от 3 ноября 1994 г. №1224 «О присоединении Российской Федерации к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений в редакции 1971 года, Всемирной конвенции об авторском праве в редакции 1971 года и дополнительным Протоколам 1 и 2, Конвенции 1971 года об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм» // Российская газета. — 1994. — №232 от 30.11.1994.
26. Приказ Министерства Российской Федерации по связи и информатизации №175 от 23 июля 2001 г.
27. РД 50-34.698-90 «Автоматизированные системы. Требования к содержанию документов». // Адрес в сети Интернет http://www.micc.ru/download/gost/RD_50-34.698-90.doc
28. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. №197-ФЗ // Российская газета. — 2001. — №256 от 31.12.2001.
29. Федеральный конституционный закон от 28.06.2004 №5-ФКЗ «О референдуме Российской Федерации» // Российская газета. — 2004. — №137-д от 30.06.2004.
30. Федеральный закон от 4 июля 2003 г. №94-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»

- Федерации» // Российская газета. — №131 от 8.07.2003.
31. Федеральный закон от 20 июля 2004 г. №72-ФЗ «О внесении изменений в Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных права» // Российская газета. — 2004. — №159 от 28.07.2004.
 32. Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. №162-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации» // Российская газета. — 2003. — №252 от 16.12.2003.
 33. Федеральный закон от 20 декабря 2002 г. №175-ФЗ «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации» // Российская газета. — 2002. — №241 от 25.12.2002 г.
 34. Федеральный закон от 10 января 2003 г. №19-ФЗ «О выборах Президента Российской Федерации» // Российская газета. — 2003. — №6 от 16.01.2003 г.
 35. Федеральный закон от 29 июля 2004 г. №98-ФЗ «О коммерческой тайне» // Российская газета. — 2004. — №166 от 05.08.2004.
 36. Федеральный закон от 20 февраля 1995 г. №24-ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации» // Российская газета. — 1995. — №39 от 22.02.1995.
 37. Федеральный закон от 12 июня 2002 г. № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» // Российская газета. — 2002 — №106 от 15.06.2002.
 38. Федеральный закон от 30 марта 1995 г. № 37-ФЗ «О ратификации Устава и Конвенции Международного союза электросвязи» // Российская газета. — 1995. — №68 от 06.04.1995.
 39. Федеральный закон от 18 июля 1995 г. № 108-ФЗ «О рекламе» // СЗ РФ. — 1995. — № 30. Ст. 2864.
 40. Федеральный закон от 7 июля 2003 г. № 126-ФЗ «О связи» // СЗ РФ. — 2003. — № 28. Ст. 2895.
 41. Федеральный закон от 4 июля 1996 г. № 85-ФЗ «Об участии в международном информационном обмене» // СЗ РФ. — 1996. — № 28. ст.

- 3347.
42. Федеральный закон от 10 января 2002 г. №1-ФЗ «Об электронной цифровой подписи» // Российская газета. — 2002. — №6 от 12.01.2002.
43. Указание оперативного характера ЦБР от 7 мая 2003 г. №70-Т «О рекомендациях по информационному содержанию и организации WEB-сайтов кредитных организаций» // Вестник Банка России. — 2003. — №25 от 15.05.2003.
44. Указание оперативного характера ЦБР от 3 февраля 2004 г. №16-Т «О Рекомендациях по информационному содержанию и организации WEB-сайтов кредитных организаций в сети Интернет» // Вестник Банка России. — 2004. — №11 от 11.02.2004.
45. Уголовный кодекс РФ от 13 июня 1996 г. №63-ФЗ // Российская газета. — 1996. — №113 от 18.06.1996, №114 от 19.06.1996, №115 от 20.06.1996, №118 от 25.06.1996.

Монографии и авторефераты

46. Асфандиаров Б.М. Особенности гражданско-правового регулирования отношений в области создания и использования программ для электронных вычислительных машин и баз данных в Российской Федерации. Автореф. ... к.ю.н. 12.00.03, 12.00.08 — Москва, 1997. — 32 с.
47. Блинец И.А. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: (теоретико-правовое исследование). Автореф. ... д.ю.н. 12.00.01 — Москва, 2003. — 49 с.
48. Гришин Д.Ю. Особенности авторско-правовой охраны программ для ЭВМ. Автореф. ... к.ю.н. 12.00.03 — Санкт-Петербург, 2002. — 23 с.
49. Калятин В.О. Право использования произведения. Дис. ... к.ю.н. 12.00.03. — М., 1999. — 188 с.
50. Кирдяшова Е.В. Категория «Интеллектуальной собственности»: Теоретико-правовой анализ. Дис ... к.ю.н. 12.00.01. — М., 1998. — 221 с.
51. Малахов С.В. Гражданско-правовое регулирование отношений в глобальной

- компьютерной сети Интернет. Дис. ... к.ю.н 12.00.03. — М., 2001. — 173 с.
52. Наумов В.Б. Правовое регулирование распространения информации в сети Интернет. Автореф. ... к.ю.н. 12.00.14 — Екатеринбург, 2003. — 26 с.
53. Огородов Д.В. Правовые отношения в информационной сфере. Автореф. ... к.ю.н. 12.00.14 — Москва, 2002. — 25 с.
54. Петровский С.В. Правовое регулирование оказания Интернет-услуг: Дис. ... к.ю.н 12.00.03. — М., 2002. — 189 с.
55. Ревинский О.В. Правовые аспекты отграничения охраноспособных решений в области компьютерных технологий. Дис. ... к.ю.н. 12.00.03. — М., 2000. — 144 с.: ил.
56. Саченко А.Л. Защита авторских и смежных прав и содействие органов исполнительной власти в их охране. Автореф. ... к.ю.н. 12.00.03. — Санкт-Петербург, 2002. — 17 с.
57. Скиба В.И. Гражданско-правовые вопросы совершенствования законодательства об авторском праве и о средствах индивидуализации субъектов в аспекте глобальной сети Интернет. Автореф. ... к.ю.н. 12.00.03 — М., 2002. — 34 с.
58. Снытников А.А. Информация как объект гражданских правовых отношений. Автореф. ... к.ю.н. 12.00.03 — Санкт-Петербург, 2000. — 26 с.
59. Сычев А.Е. База данных как объект правовой охраны в Российской Федерации. Автореф. ... к.ю.н. 12.00.03 — М., 2003. — 24 с.
60. Талимончик В.П. Международно-правовое регулирование отношений информационного обмена в Интернет. Автореф. ... к.ю.н. 12.00.10 — Санкт-Петербург, 1999. — 18 с.
61. Трофименко А.В. Проблемы теории нематериальных объектов (гражданско-правовой аспект). Автореф. ... д.ю.н. 12.00.03 — Саратов, 2004. — 45 с.
62. Филатова О.А. Гражданско-правовые особенности рекламы в Интернете. Автореф. ... к.ю.н. 12.00.03. — Москва, 2003. — 27 с.
63. Якушева Т.А. Регулирование отношений автора с издательством по авторскому праву Российской Федерации. Автореф. ... к.ю.н. 12.00.03 —

Краснодар, 2002. — 26 с.

Специальная литература

64. Аренда сайтов. Аренда интернет магазина // Адрес в сети Интернет <http://www.scriptik.ru/?page=lease>
65. Абдулин А.И. Интеллект и право: правовая охрана интеллектуальной собственности. Учебное пособие. — М.: «Статут», 2001. — 796 с.
66. Агеенко А.А. Правовые проблемы гиперссылок в Интернет // Правовая охрана, коммерческое использование и социальные проблемы интеллектуальной собственности: Тезисы докладов научно-практической конференции работников системы Роспатента: молодых специалистов, аспирантов, соискателей 16-17 декабря 1999 г. — М., 1999. — С. 7-8.
67. Агеенко А.А., Погребинская Т.Ю. Товарный знак и доменное имя в Интернете // Основы государства и права — 2002. — №3. — С. 84-88
68. Асфандиаров Б.М., Казанцев В.И. Право интеллектуальной собственности. — М.: Издательство «Экзамен», 2003 — 160 с.
69. Бабарыкин П.В. Актуальные проблемы предупреждения правонарушений в области интеллектуальной собственности. // VIII Санкт-Петербургская Международная Конференция «Региональная информатика – 2002» («РИ-2002»), Санкт-Петербург, 26-28 ноября 2002 г.: Материалы конференции. — СПб., 2003. — С. 203-204.
70. Бабарыкин П.В. Права создателей сайтов сети Интернет. // III Санкт-Петербургская межрегиональная конференция «Информационная безопасность регионов России (ИБРР-2003)», Санкт-Петербург, 25-27 ноября 2003 г.: Материалы конференции. Часть 1. — СПб, 2003. — С. 37-38.
71. Бабарыкин П.В. Использование информационных ресурсов сайта сети Интернет. // IX Санкт-Петербургская международная конференция «Региональная информатика – 2004 (РИ-2004)», Санкт-Петербург, 22-24 июня 2004 г.: Материалы конференции. — СПб., 2004. — С. 73-74.

72. Бабарыкин П.В. Техничко-юридический анализ понятия сайт сети Интернет. // Новации в законодательстве РФ по интеллектуальной собственности – теория и практика. Сборник докладов научно-практической конференции «Коллегиальные чтения – 2004». — Санкт-Петербург, 9-10 июня 2004 г. — С. 123-126.
73. Бабарыкин П.В. Сайт сети Интернет как источник угроз информационной безопасности. // III Санкт-Петербургская межрегиональная конференция «Информационная безопасность регионов России (ИБРР-2003)», Санкт-Петербург, 25-27 ноября 2003 г.: Материалы конференции. Часть 1. — СПб, 2003. — С. 113-114.
74. Бабарыкин П.В., Китаев К.К. К вопросу о юрисдикции при рассмотрении компьютерных преступлений. // «Информационная безопасность России ИБРР-2001». II Межрегиональная конференция (Санкт-Петербург, 26-29 ноября 2001 года) Материалы конференции. СПб.: Институт автоматизации и информатизации, 2001. — С. 40-41.
75. Бабкин С.А. Право, применимое к отношениям, возникающим при использовании сети «Интернет»: основные проблемы — М.: АО «Центр ЮрИнфоР», 2003. — 69 с.
76. Бачило И.Л., Лопатин В.Н., Федотов М.А. Информационное право: Учебник / Под ред. Акад. РАН Б.Н. Топорнина. — СПб.: Издательство «Юридический центр Пресс», 2001. — 789 с.
77. Бентли Л., Шерман Б., Право интеллектуальной собственности: Авторское право / Пер. с англ. В.Л. Вольфсона — СПб.: Издательство «Юридический центр Пресс», 2004. — 535 с.
78. Близнац И., Леонтьев К. «Нематериальные» теории интеллектуальной собственности. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2002. — №5. — С. 14-22.
79. Близнац И., Леонтьев К. Интеллектуальная собственность и вещная собственность: соотношение правовых категорий. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2002. — №8. — С. 2-

- 11.
80. Близнец И., Леонтьев К. Эволюция понимания интеллектуальной собственности на современном этапе. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2002. — №10. — С. 2-15.
81. Близнец И., Робинов А. Правовой статус гипертекстовых документов и целесообразность их регистрации в РОСПАТЕНТе // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2002. — №7. — С. 2-6
82. Большой иллюстрированный словарь иностранных слов: 17000 сл. — М.: ООО «Издательство АСТ»: ООО «Издательство Астрель»: ООО «Издательство «Русские словари», 2004. — 957, [3] с.
83. Большой энциклопедический словарь. — М.: ООО «Издательство АСТ»: ООО «Издательство Астрель», 2003. — 1247 с.
84. Войниканис Е.А., Якушев М.В. Информация. Собственность. Интернет: Традиция и новеллы в современном праве. - М.: Волтерс Клувер, 2004. — 176 с.
85. Волков А.И. «Что в адресе твоём?...» // Адрес в сети Интернет <http://www.relcom.ru/Internet/Addressing/>
86. Герои нарушают закон // Новости журнала «Мир Internet», Адрес в сети Интернет <http://subscribe.ru/archive/press.iworld/200411/19140312.html>
87. Гаврилов Э.П. Комментарий к закону об авторском праве и смежных правах. Судебная практика. — 3-е изд., перераб. И доп. / Э.П. Гаврилов — М.: Издательство «Экзамен», 2003 — 352 с.
88. ГОСТ 34.201-89 «Виды, комплектность и обозначения документов при создании автоматизированных систем» // Адрес в сети Интернет http://www.csrs.ru/gost/34_201_89.htm
89. Гражданское право. Словарь справочник. — М., 1996. — 575 с.
90. Гражданское право: Учеб.: В 3 т. Т.1. — 6-е изд., перераб., и доп. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. — М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2003. — 776 с.

91. Гульбин Ю. Административная ответственность за нарушения авторских и иных прав по новому Кодексу. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2002 — №9 — С. 8-15.
92. Демьянова К. Интернет – средство массовой информации? // Законодательство. — 2000. — № 9. — С. 45-48
93. Дмитрий Скляр о своих DMCA-страданиях // Адрес в сети Интернет <http://www.zdnet.ru/?ID=293650>
94. Дмитрик Н. Доступ к информации и статус информационных посредников // Адрес в сети Интернет <http://www.russianlaw.net/law/doc/a154.htm>
95. Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации. Сборник статей / Исслед. центр частного права. — М.: «Статут», 2003. — 416 с.
96. Дозорцев В.А. О мерах по развитию рынка интеллектуальных продуктов // Юридический мир — 1998 — №6 — С. 10-28.
97. Домены и адреса: Рунет застраивается, от 23.09.2004 // Адрес в сети Интернет <http://www.rambler.ru/db/rumetrica/otherstat.html?mid=5076692>
98. Ермакова А.Р. Право интеллектуальной собственности в сфере периодической печати. — СПб.: Издательство «Юридический центр Пресс», 2002. — 323 с.
99. Зинов В.Г. Управление интеллектуальной собственностью: Учеб. пособие. — М.: Дело, 2003. — 512 с.
100. Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (исключительные права): Учеб. для вузов. — М.: Норма: Инфра-М., 2000. — 459 с.
101. Калятин В.О. Интернет сайт как объект исключительных прав. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2004. — №2. — С. 25-28
102. Калятин В.О. Новая редакция закона «Об авторском праве и смежных правах»: использование произведений в Интернете // VI Международная конференция «Право и Интернет», Москва, 7-8 октября 2004 г.: Материалы конференции на CD диске. — М., 2004.

103. Калятин В.О. Право в сфере Интернета. — М.: Норма, 2004. — 380 с.
104. Калятин В.О. Правовые вопросы организации сети Интернет // Юридический мир — 2001. — №3 — С. 19-27.
105. Кобляков Н., Мартьянова Т. Общественное достояние как особый правовой режим объектов авторского права // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2001. — № 4. — С. 31-42.
106. Кошкина Э. Yahoo ответит за продажу фашистской атрибутики перед судом США // Компьюлента от 11.02.2005, Адрес в сети Интернет <http://net.compulenta.ru/170753/>
107. Кондрин А. Цифровые коды на произведения и фонограммы – новый механизм охраны и управления интеллектуальной собственностью в Интернете. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2002. — №6. — С. 33-42
108. Космовская И.Л. Защита авторских прав // Юридический мир — 1998 — №9-10 — С. 86-90.
109. Луцкер А.П. Авторское право в цифровых технологиях и СМИ. — М.: КУДИЦ-ОБРАЗ, 2005. — 416 с.
110. Малеина М.Н. Защита личных неимущественных прав советских граждан (Пособие для слушателей народных университетов). — М.: Знание, 1991. — 128 с.
111. Международные конвенции об авторском праве: Комментарий. / Под ред. Э. П. Гаврилова; Со вступ. ст. М. М. Богуславского. — М.: Прогресс, 1982. — 423 с.
112. Минков А.М. Рассмотрение споров о доменных именах в соответствии с процедурой UDRP. — М.: Волтерс Клувер, 2004. — 304 с.
113. Моисеева О. Применение авторского законодательства и законодательства о смежных правах при создании и использовании web – сайта в сети Интернет // Адрес в сети Интернет <http://www.russianlaw.net/law/doc/a104.htm>

114. Моргунова Е. Авторские правомочия: теория и практика // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2002. — №6. — С. 19-25
115. Нарушения авторских, смежных, изобретательских и патентных прав. Научно-практическое пособие. — М.: «Книга сервис», 2002. — 512 с.
116. Наумов В.Б. Право и Интернет: Очерки теории и практики. — М.: Книжный дом «Университет», 2002. — 432 с.: ил.
117. Наумов В.Б. Проблема ответственности информационных провайдеров // Материалы третьей всероссийской конференции «Право и Интернет: теория и практика», 27-28 ноября 2000 года, Москва. Адрес в сети Интернет <http://www.russianlaw.net/law/doc/a22.htm>
118. Нормы пользования сетью. Официальный документ Открытого форума Интернет-Сервис-Провайдеров. // Адрес в сети Интернет <http://www.ofisp.org/documents/ofisp-008.html>
119. Осокин А. Правовой статус наименований доменов: соотношение наименований доменов и товарных знаков. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2002. — № 7 — С. 29-36.
120. Панченко А.И. Этико-правовые проблемы интеллектуальной собственности в образовании и Интернет: (Обзор) // Социал. и гуманитар. науки. Отеч. и зарубеж. лит. Сер. 3, Философия: РЖ. — М.: ИНИОН, 2000. — №3. — С. 174-182
121. Петровский С.В. Специфика договоров на создание гипертекстовых документов (Интернет-страниц) // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2000. — № 4 — С. 70-72.
122. Петровский С.В. Авторский договор заказа на создание совокупности гипертекстовых документов (сайта) для размещения в сети ИНТЕРНЕТ // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2000. — № 5 — С. 69-72.
123. Подшибихин Л., Леонтьев К. Продукты мультимедиа: правовые проблемы

- и экономические перспективы. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2002. — №9. — С. 19-35
124. Подшибихин Л. Современный уровень правонарушений в области авторского права в России и рекомендуемые меры по его защите //Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — №7 — С. 24-28.
125. Подшибихин Л., Леонтьев К. Реализация положений Бернской конвенции [об охране литературных и художественных произведений] в России // Российская юстиция — 2001. — №4 — С. 29-31.
126. Правовые аспекты использования Интернет-технологий / под ред. А.С. Кемрадж, Д.В. Головерова. — М.: Книжный мир, 2002. — 410 с.
127. Проект Положения «О порядке выделения и использования доменных имен в российском сегменте сети "Интернет"» от 31 августа 2001 года. Подготовлено Министерством связи и информатизации РФ и представлено 28 декабря 1999 г. министром связи и информатизации Леонидом Рейманом в ходе рабочей встречи председателя правительства России Владимира Путина с представителями российского Интернет-сообщества. // Адрес в сети Интернет <http://www.lenta.ru/internet/1999/12/28/domains/proect.htm>, http://www.shubin.ru/it_zakontext/it_zakon/id/413968.html, <http://www.russianlaw.net/law/acts/z1.htm>
128. Проект Федерального закона от 09.03.2005 «Об информации, информатизации и защите информации». Автор – С.В. Петровский // Адрес в сети Интернет <http://russianlaw.net/law/acts/z43.doc>
129. Проект Федерального закона «Об электронной торговле», разработан Сектором информационного права ИГП РАН, д.ю.н. Бачило И.Л., к.ю.н. Семилетов С.И. // Адрес в сети Интернет <http://russianlaw.net/law/acts/z46.htm>
130. Проект Федерального закона «О средствах массовой информации». Автор – М.А. Федотов // Адрес в сети Интернет http://www.ruj.ru/comm_smi.htm
131. Рассолов И.М. Интернет-право: Учеб. пособие для студентов вузов,

- обучающихся по специальности 021100 «Юриспруденция». — М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2004. — 143 с.
132. Регламент и тарифы по регистрации доменов второго уровня в зоне .RU // Адрес в сети Интернет http://www.ripn.net:8080/nic/dns/regl_27.01.2005-ch.rtf
133. Рекомендации по организации деятельности лиц в сфере Интернет-коммерции в Российской Федерации. Представлены на слушаниях в Государственной Думе 22 мая 2000 года, в качестве проекта одобрены 15 сентября 2000 года рабочей группой по электронной коммерции Комитета по экономической политике и предпринимательству Государственной Думы Федерального Собрания РФ // Адрес в сети Интернет <http://www.russianlaw.net/law/acts/z4.htm>
134. Сафиуллина Р. Интеллектуальная собственность и Интернет // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2002 — №6 — С. 43-46.
135. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник – 2-е изд., перераб. и доп. — М.: ТК Велби, 2004. — 752 с.
136. Серго А.Г. Интернет и право. — М.: Бестселлер, 2003. — 272 с.
137. Серго А.Г. Правовой статус сайта. // Право и экономика. — 2003. — №3. — С. 59-62.
138. Серго А.Г. Интернет. Споры о доменных именах // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2002. — №3 С. 48-61, №4 С. 48-55.
139. Серго А.Г. Электронный документооборот: Юридический мир Интернета // Российская юстиция. — 2003 г. — №5 — С. 69-70
140. Силонов И. Гражданско-правовая ответственность за нарушение авторского права или смежных прав // Хозяйство и право — 2000. — № 9 — С. 78-83.
141. Соловьев Э.Я. Коммерческая тайна и ее защита. — М.: Издательство «Ось-

- 89», 2001. — 128 с.
142. Суд разрешил торговать пиратской музыкой на eBay // Cnews.ru от 09.11.2000, адрес в сети Интернет <http://www.cnews.ru/newsline/index.shtml?2000/11/09/110178>
143. Теория государства и права (схемы и комментарии). Учебное пособие. / Под ред. д.ю.н., проф. Р.А. Ромашова. — СПб.: Издательский дом «Сентябрь», 2000. — 208 с.
144. Терещенко Л.К. Интернет и проблемы в праве // Тезисы конференции «Право и Интернет: теория и практика», 2 ноября 1999 года, Российская академия государственной службы при Правительстве России, Москва.
145. Технические стандарты предоставления услуг ЗАО «Мастерхост» // Адрес в сети Интернет <http://masterhost.ru/doc/tech/tech.html>
146. Типовой договор веб-студии «Антула» на сопровождение сайта Интернет // Адрес в сети Интернет <http://www.avalburo.ru/tipovoy%20dogovor.rtf>
147. Трахтенгерц А.А. Квалификация договорных отношений, возникающих при выполнении заказа на создание программ для ЭВМ // Проблемы современного гражданского права: Сборник статей, М.: Городец, 2000. — С. 331-327
148. Шамраев А.В. Правовое регулирование информационных технологий (анализ проблем и основные документы). Версия 1.0. — М.: «Статут», «Интертех», «БДЦ-пресс», 2003. — 1013 с.
149. Яндекс: Интернетско-русский разговорник: GNU Free Documentation License (Русский текст) // Адрес в сети Интернет <http://terms.yandex.ru/?id=319>
150. AFP обвиняет Google в нарушении закона об авторском праве // CNews.ru от 21.03.2005, адрес в сети Интернет <http://www.cnews.ru/newsline/index.shtml?2005/03/21/176051>
151. France-Presse и порнографы против Google // Gazeta.ru от 21.03.2005, адрес в сети Интернет http://www.gazeta.ru/2005/03/21/oa_151884.shtml

Судебная и арбитражная практика

152. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28 сентября 1999 г. №47 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных права» // Российская газета («Ведомственное приложение»). — 1999. — №221 от 06.11.1999.
153. Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 3 февраля 2004 г. № КГ-А40/93-04 // Справочная правовая система «Гарант»
154. Решение Арбитражного суда г. Москвы от 11 февраля 2003 года по делу №А40-51409/02-26-305 ЗАО «Коммерсантъ. Издательский Дом» к ООО «Бюро ФЛБ» о взыскании 100 000 руб. // Адрес в сети Интернет http://www.russianlaw.net/law/cases/case_copyright_commersant_inst1.htm
155. Решение Арбитражного суда г. Москвы от 31 июля 2001 г. по делу №А40-24365/01-83-293 ЗАО «Аскери-АССА» к ЗАО «ПрайсВотерхаусКуперсАудит» о взыскании 50000 МРОТ // Адрес в сети Интернет http://www.russianlaw.net/law/cases/case_copyright_askeri_inst1.htm
156. Решение Калининского районного суда г. Новосибирска от 12 ноября 2004 года по делу №2-867/2004 г. «Amway.ru, Aristry.ru, Nutrilite.ru» // Адрес в сети Интернет <http://www.internet-law.ru/intlaw/domens/amway.htm>
157. Решение Ленинского районного суда г. Пензы от 24 марта 2003 года по делу о защите авторских прав на фотографическое произведение Назарова А.С. к ООО Издательский дом «Веста» // Адрес в сети Интернет http://www.russianlaw.net/law/cases/case_copyright_nazarov_vesta_inst1.htm
158. Решение Судебной палаты по информационным спорам при Президенте РФ // Бюллетень судебной палаты по информационным спорам при Президенте РФ №8 (май 1999-октябрь 1999) — Издание Администрации Президента РФ. — 1999. — С. 21-24.
159. Решение Черемушкинского межмуниципального районного суда от 26 декабря 2001 года по делу №2-755 Соколов-Ходаков П.А. к Антонову

А.Ю. о защите авторских прав // Адрес в сети Интернет
http://www.russianlaw.net/law/cases/case_copyright_zvuki_ru_inst1.htm

Специальная литература на иностранных языках

160. Bittner J.R. Law and regulation of electronic media, 2d ed — Englewood cliffs (N.J.): Prentice Hall — 1994. — 518 p.
161. Bruce Perens. Open Sources: Voices from the Open Source Revolution — O'Reilly, 1999. — 280 p.
162. Communications Decency Act // Адрес в сети Интернет
<http://www.fcc.gov/Reports/tcom1996.pdf>
163. Jan Michael Bosak. U.S. Copyright Problems of Music Works on the Internet // DAJV-NL 1/02 — p.11-16.
164. Internet Archive, Frequently Asked Questions, The Wayback Machine // Адрес в сети Интернет <http://www.archive.org/about/faqs.php>
165. Report from the Joint W3C/IETF URI Planning Interest Group: Uniform Resource Identifiers (URIs), URLs, and Uniform Resource Names (URNs): Clarifications and Recommendations. M. Mealling, Ed., R. Denenberg, Ed.. August 2002 // Адрес в сети Интернет <http://rfc.net/rfc3305.html>
166. Robert A. Baron. Making the Public Domain Public // Адрес в сети Интернет <http://www.studiolo.org/IP/VRA-TM-SF-PublicDomain.htm>
167. The Digital Dilemma: Intellectual Property in the Information Age. — National Academy Press. — Washington. — 2000. — 364 p.
168. The Open Source Definition // Адрес в сети Интернет
http://opensource.org/docs/definition_plain.php
169. Tim Berners-Lee «Links and Law», April 1997 // Адрес в сети Интернет
<http://www.w3.org/DesignIssues/LinkLaw.html>
170. Universal Resource Identifiers in WWW: A Unifying Syntax for the Expression of Names and Addresses of Objects on the Network as used in the World-Wide Web. T. Berners-Lee. June 1994 // Адрес в сети Интернет
<http://rfc.net/rfc1630.html>