

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ФЕДЕРАЛЬНОЕ АГЕНТСТВО ПО ОБРАЗОВАНИЮ
Государственное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«Оренбургский государственный университет»

Кафедра информационного права

Т.Н. ТАРАСОВА

ИНФОРМАЦИОННО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ
РЫНКА ПРОГРАММНОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ

МЕТОДИЧЕСКИЕ УКАЗАНИЯ

Рекомендовано к изданию редакционно-издательским советом государственного образовательного учреждения высшего профессионального образования
«Оренбургский государственный университет»

Оренбург 2009

УДК 347(07)

ББК 67.401.114 я 7

Т 19

Рецензент

кандидат юридических наук, доцент Е.В. Мищенко

Тарасова, Т.Н.

Т 19 Информационно-правовое регулирование рынка программного обеспечения: методические указания / Т.Н. Тарасова. - Оренбург:ИПК ГОУ ОГУ, 2009. – 45 с.

Методические указания предназначены для студентов всех специальностей направления «Информатика» различных форм обучения и являются компонентом учебно-методического комплекса дисциплины «Экономико-правовые основы рынка программного обеспечения».

Студентами специальности «Юриспруденция» указания могут использоваться при изучении курсов «Информационное право и информационные технологии», «Основы информационной безопасности».

ББК 67.401.114 я 7

© Тарасова Т.Н., 2009

© ГОУ ОГУ, 2009

Содержание

Введение	4
1 Общая характеристика Российского законодательства в сфере информации и информационных технологий	5
1.1 Источники информационного права	5
1.2 Законодательство об информации, информационных технологиях и защите информации	8
1.2.1 Предмет, цель и основные принципы правового регулирования	8
1.2.2 Правовой режим информации	9
1.2.3 Правовой статус обладателя информации	12
1.2.4 Правовой режим информационных технологий	13
1.2.5 Защита информации	17
Литература, рекомендуемая для изучения темы	18
2 Общая характеристика Российского законодательства в области интеллектуальной собственности	18
2.1 Основные объекты и предмет правового регулирования в области интеллектуальной собственности	19
2.2 Авторское право и смежные права	20
2.2.1 Объекты авторских прав	20
2.2.2 Субъекты авторских прав	21
2.2.3 Общая характеристика прав, смежных с авторскими	24
2.3 Правовая охрана объектов промышленной собственности	25
2.4 Право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии	28
Литература, рекомендуемая для изучения темы	29
3 Договоры в правовом регулировании отношений, связанных с созданием и использованием программ для ЭВМ	30
3.1 Применение договорных конструкций в авторском праве. Виды договоров	30
3.2 Договор об отчуждении исключительного права	31
3.3 Лицензионные договоры	31
Литература, рекомендуемая для изучения темы	33
4 Юридическая ответственность за нарушение информационного законодательства	34
4.1 Общие положения юридической ответственности за нарушение информационного законодательства	34
4.2 Правовосстановительная ответственность	36
4.3 Дисциплинарная и административная ответственность	37
4.4 Уголовная ответственность	40
Литература, рекомендуемая для изучения темы	44

Введение

Процесс создания программного обеспечения, его промышленного освоения и продвижения на рынке наукоемких товаров становится в информационном обществе одним из факторов экономического развития. Эта сфера привлекает все большие людские ресурсы, способствует изменению социальной структуры общества, превращает информационные технологии в мощный двигатель общественного развития.

Правовое обеспечение этой сферы социально-экономической деятельности имеет комплексный, междисциплинарный характер.

Предлагаемые методические указания помогут обучающимся познакомиться со структурой современного российского законодательства в области информации, информационных технологий и защиты информации, интеллектуальной собственности, авторского права; раскрыть нормативные положения, регулирующие отношения, связанные с созданием и использованием программ для ЭВМ. Рассмотрены также вопросы юридической ответственности за правонарушения в информационной сфере.

Методические указания являются компонентом учебно-методического комплекса учебной дисциплины «Экономико-правовые основы рынка программного обеспечения».

Студентами специальности «Юриспруденция» указания могут использоваться при изучении курсов «Информационное право и информационные технологии», «Основы информационной безопасности» и других учебных дисциплин, обеспечивающих формирование информационной компетентности.

1 Общая характеристика Российского законодательства в сфере информации и информационных технологий

1.1 Источники информационного права

1.2 Законодательство об информации, информационных технологиях и защите информации

1.2.1 Предмет, цель и основные принципы правового регулирования

1.2.2 Правовой режим информации

1.2.3 Правовой статус обладателя информации

1.2.4 Правовой режим информационных технологий

1.2.5 Защита информации

1.1 Источники информационного права

Источником права называется официальный документ, созданный в соответствии с установленной процедурой и опубликованный уполномоченными государственными органами, а также содержащий нормы права или их элементы, правовые обычаи и судебные решения.

Источники права подразделяются на следующие группы:

- *общепринятые принципы и нормы международного права, международные договоры Российской Федерации*, являющиеся составной частью правовой системы России;

- *Конституция РФ*;

- *законы* — юридические акты, обладающие высшей юридической силой на территории их действия по сравнению с другими национальными нормативными правовыми актами;

- *подзаконные акты*, принимаемые органами исполнительной власти во исполнение законов в пределах их компетенции.

Законы в Российской Федерации подразделяются на федеральные (конституционные и текущие) и законы субъектов Российской Федерации, принимаемые ими в пределах установленных Конституцией Российской Федерации предметов ведения.

Федеральные конституционные законы закрепляют основы общественно-го и государственного строя, конкретизируя и развивая положения Конституции. Примерами таких законов являются федеральные законы «О Правительстве Российской Федерации» от 17 декабря 1997 г., «О военном положении» от 30 января 2002 г.

Текущие федеральные законы регулируют более частные отношения во всех сферах жизни общества — экономической, политической, культурной и др.

Законы субъектов Российской Федерации регулируют отношения, отнесенные к предметам ведения субъектов Российской Федерации.

Правовые нормы и институты, образующие правовые основы рынка программного обеспечения, закрепляются в нормативных правовых актах, являющихся источниками и составляющих информационное законодательство.

В Конституции РФ закреплены следующие права и свободы: право каждого свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом; возможность ознакомления с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы; запрет на сбор, хранение и распространение информации о частной жизни лица без его согласия и другие нормы.

Федеральные законы закрепляют значительное количество норм, регулирующих отношения в информационной сфере: Гражданский кодекс Российской Федерации, Уголовный кодекс Российской Федерации, Налоговый кодекс Российской Федерации, Трудовой кодекс Российской Федерации, Таможенный кодекс Российской Федерации и др.

Так, Гражданский кодекс Российской Федерации закрепляет нормы, регулирующие отношения в области защиты конфиденциальной информации и некоторых иных видов тайн (коммерческой тайны, личной и семейной тайны), признания электронной цифровой подписи средством удостоверения сделки.

Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях устанавливает ответственность за отказ в предоставлении гражданину информации, за нарушение установленного законом порядка сбора, хранения, использования или распространения информации о гражданах (персональных данных), за нарушение правил защиты информации, за незаконную деятельность в области защиты информации и другие некоторые правонарушения.

Уголовный кодекс Российской Федерации устанавливает ответственность за нарушение неприкосновенности частной жизни, тайны переписки и телефонных переговоров, отказ в предоставлении гражданину информации, незаконный экспорт научно-технической информации, разглашение государственной тайны, преступления в сфере компьютерной информации и другие преступления в данной сфере.

Важную роль в правовом регулировании отношений в информационной области играют такие основополагающие нормативные правовые акты, как Патентный закон Российской Федерации, федеральные законы «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», «Об электронной цифровой подписи» и др.

Среди нормативных правовых актов Президента Российской Федерации можно выделить указы Президента Российской Федерации «О снятии ограничительных грифов с законодательных и иных актов, служивших основанием для массовых репрессий и посягательств на права человека», «О дополнительных правах граждан на информацию», «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти» и др. Кроме того, важной составляющей рассматриваемого законодательства являются указы Президента Российской Федерации, устанавливающие компетенцию федеральных органов исполнительной власти в рассматриваемой области.

Подзаконные акты Правительства Российской Федерации, других федеральных органов исполнительной власти, принятые по отнесенным к их компе-

тенции вопросам и относящиеся к предмету правового обеспечения информационной безопасности, в частности, включают постановления Правительства Российской Федерации «Об упорядочении использования радиоэлектронных средств (высокочастотных устройств) на территории Российской Федерации», «О порядке изготовления, приобретения, ввоза в Российскую Федерацию и использования на территории Российской Федерации радиоэлектронных средств (высокочастотных устройств)», «О лицензировании деятельности предприятий, учреждений и организаций по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, созданием средств защиты информации, а также с осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите государственной тайны», «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности физических и юридических лиц, не уполномоченных на осуществление оперативно-розыскной деятельности, связанной с разработкой, производством, реализацией, приобретением в целях продажи, ввоза в Российскую Федерацию и вывоза за ее пределы специальных технических средств, предназначенных (разработанных, приспособленных, запрограммированных) для негласного получения информации, и перечня видов специальных технических средств, предназначенных (разработанных, приспособленных, запрограммированных) для негласного получения информации в процессе осуществления оперативно-розыскной деятельности» и др.

Существует значительное количество правовых актов, принятых Гостехкомиссией России (в настоящее время функции уполномоченного федерального органа исполнительной власти в этой области исполняет ФСТЭК России) по вопросам защиты информации. Так, вопросы защиты информации затрагиваются в руководящих документах Гостехкомиссии России («Концепция защиты средств вычислительной техники и автоматизированных систем от несанкционированного доступа к информации» 1992 г., «Защита от НСД. Часть 1. Программное обеспечение средств защиты информации. Классификация по уровням контроля отсутствия недеklarированных возможностей» 1998 г. и др.).

Кроме того, к источникам права в этой области могут относиться решения Конституционного Суда Российской Федерации, разъяснения Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. Важной составляющей законодательства в области обеспечения информационной безопасности являются также международные договоры Российской Федерации.

Структура законодательства в информационной сфере и структура нормативно-правового обеспечения этой сферы в определенной степени различаются. Это обусловлено тем, что система права и система законодательства, образуя совместно объективное право, имеют разные назначение и механизмы развития. В системе права отражается содержание права как регулятивной системы, состоящей из норм права, правовых институтов и отраслей права. Она выступает объективным основанием системы законодательства. В информационной сфере таким основанием является информационное право.

Информационное право - формирующийся межотраслевой комплекс правовых норм, регулирующих общественные отношения в области создания, ис-

пользования, перемещения и защиты информации (информационных ресурсов). Выделение информационного права из общего массива законодательства обусловлено усиливающимися процессами информатизации современного общества и ростом важности информационных отношений, которые требуют специального комплексного регулирования.

В свою очередь, система законодательства призвана закрепить правовые нормы в системе нормативных правовых актов, взаимосвязанных по предмету правового регулирования и их юридической силе.

В отличие от системы права, складывающейся в соответствии с исторически обусловленной структурой общественных отношений, система законодательства является продуктом рациональной деятельности людей, осуществляемой во времени и пространстве.

Система законодательства, как и система права, подразделяется на отрасли — наиболее крупные объединения нормативных актов и их частей по определенным сферам правового регулирования.

Элементами системы законодательства являются нормативные правовые акты, а также их структурные составляющие (разделы, главы, статьи пункты и т.д.), которые могут объединяться в различные композиции, выделенные по определенному основанию из всей совокупности признаков и характеристик объекта.

Структуру законодательства в области регулирования отношений на информационном рынке удобно представлять в качестве системы законодательных отраслей права, включающих:

- законодательство об информации, информационных технологиях и о защите информации;
- законодательство об интеллектуальной собственности, в котором выделяют авторское право, патентное право и ряд других институтов.

1.2 Законодательство об информации, информационных технологиях и защите информации

1.2.1 Предмет, цель и основные принципы правового регулирования

Законодательство Российской Федерации об информации, информационных технологиях и о защите информации состоит из Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» и других федеральных законов, регулирующих отношения в области использования информации.

Предметом правового регулирования в области информации, информационных технологий и защиты информации являются отношения, возникающие при осуществлении права на поиск, получение, передачу, производство и распространение информации; при применении информационных технологий; при обеспечении защиты информации.

Цель правового регулирования заключается в защите прав и свобод человека и гражданина в области доступа к информации, информационным технологиям, а также защиты информации от неправомерных действий.

С этой целью законодательно закрепляются правовые режимы информации и информационных технологий, правовой статус обладателя информации, а также институт защиты информации.

Основными принципами правового регулирования отношений, возникающих в рассматриваемой сфере, являются:

- свобода поиска, получения, передачи, производства и распространения информации любым законным способом;
- установление ограничений доступа к информации только федеральными законами;
- открытость информации о деятельности государственных органов, органов местного самоуправления и свободный доступ к такой информации, кроме случаев, установленных федеральными законами;
- равноправие языков народов Российской Федерации при создании информационных систем и их эксплуатации;
- обеспечение безопасности Российской Федерации при создании информационных систем, их эксплуатации и защите содержащейся в них информации;
- достоверность информации и своевременность ее предоставления; неприкосновенность частной жизни, недопустимость сбора, хранения, использования и распространения информации о частной жизни лица без его согласия;
- недопустимость установления нормативными правовыми актами каких-либо преимуществ применения одних информационных технологий перед другими, если только обязательность применения определенных информационных технологий для создания и эксплуатации государственных информационных систем не установлена федеральными законами.

1.2.2 Правовой режим информации

Объектом рассматриваемого правового режима является информация, под которой в законодательстве понимаются сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления.

Информация, зафиксированная на материальном носителе путем документирования, с реквизитами, позволяющими определить такую информацию или в установленных законодательством Российской Федерации случаях ее материальный носитель, называется документированной информацией.

Одной из важных форм документированной информации является электронное сообщение — информация, переданная или полученная пользователем информационно-телекоммуникационной сети.

Правовой режим информации включает:

- право использования информации в качестве объекта правовых отношений;
- право обладания информацией;
- право доступа к информации;
- право собственности и иные вещные права на магнитные носители, содержащие документированную информацию;
- документирование информации;
- право распространения и предоставления информации.

Право использования информации в качестве объекта правовых отношений заключается в возможности установления публичных, гражданских и иных правовых отношений, объектом которых является информация.

Законодательством установлено, что в целях заключения гражданско-правовых договоров или оформления иных правоотношений обмен электронными сообщениями, каждое из которых подписано электронной цифровой подписью или иным аналогом собственноручной подписи отправителя такого сообщения, в порядке, установленном федеральными законами, иными нормативными правовыми актами или соглашением сторон, рассматривается как обмен документами.

Электронное сообщение, подписанное электронной цифровой подписью или иным аналогом собственноручной подписи, признается электронным документом, равнозначным документу, подписанному собственноручной подписью, в случаях, если федеральными законами или иными нормативными правовыми актами не устанавливается или не подразумевается требование о составлении такого документа на бумажном носителе.

Право обладания информацией заключается в возможности распоряжения ею (разрешение или ограничение доступа; использование, включая распространение; передача другим лицам; правовая защита и иные действия) по усмотрению обладателя.

Право доступа к информации заключается в возможности ее свободного получения и использования любым лицом и передачи одним лицом другому лицу, в случае если федеральными законами не установлены ограничения доступа к информации либо иные требования к порядку ее предоставления или распространения.

Информация в зависимости от категории доступа к ней подразделяется на общедоступную информацию и информацию ограниченного доступа. К общедоступной информации относятся общеизвестные сведения и иная информация, доступ к которой не ограничен. Общедоступная информация может использоваться любыми лицами по их усмотрению при соблюдении установленных федеральными законами ограничений в отношении распространения такой информации.

Условия отнесения к информации ограниченного доступа сведений, составляющих коммерческую, служебную и иную тайну, устанавливаются федеральными законами.

Граждане (физические лица) и организации (юридические лица) (далее — организации) вправе осуществлять поиск и получение любой информации в любых формах и из любых источников при условии соблюдения требований, установленных законодательством.

Гражданин (физическое лицо) имеет право на получение от государственных органов, органов местного самоуправления, их должностных лиц в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, информации, непосредственно затрагивающей его права и свободы.

Организация имеет право на получение от государственных органов, органов местного самоуправления информации, непосредственно касающейся

прав и обязанностей этой организации, а также информации, необходимой в связи с взаимодействием с указанными органами при осуществлении уставной деятельности.

Законодательством установлен запрет на ограничение доступа:

- к нормативным правовым актам, затрагивающим права, свободы и обязанности человека и гражданина, а также устанавливающим правовое положение организаций и полномочия государственных органов, органов местного самоуправления;

- информации о состоянии окружающей среды;

- информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления, а также об использовании бюджетных средств (за исключением сведений, составляющих государственную или служебную тайну);

- информации, накапливаемой в открытых фондах библиотек, музеев и архивов, а также в государственных, муниципальных и иных информационных системах, созданных или предназначенных для обеспечения граждан (физических лиц) и организаций

такой информацией;

- иной информации, недопустимость ограничения доступа к которой установлена федеральными законами.

Ограничение доступа к информации устанавливается федеральными законами в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Обязательным является соблюдение конфиденциальности информации, доступ к которой ограничен федеральными законами.

Законодательством установлено, что право собственности и иные вещные права на материальные носители, содержащие документированную информацию, устанавливаются гражданским законодательством. Это означает, что такие носители являются объектами гражданских прав наряду с другими вещами.

Документирование информации как составляющая правового режима информации заключается в том, что недокументированная информация преобразуется в документированную в соответствии с требованиями, устанавливаемыми законодательством Российской Федерации или соглашением сторон.

В федеральных органах исполнительной власти документирование информации осуществляется в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации. Правила делопроизводства и документооборота, установленные иными государственными органами, органами местного самоуправления в пределах их компетенции, должны соответствовать требованиям, установленным Правительством Российской Федерации в части делопроизводства и документооборота для федеральных органов исполнительной власти.

Право распространения и предоставления информации заключается в возможности свободного осуществления действий, направленных на получение информации неопределенным кругом лиц или на передачу информации неопределенному кругу лиц (распространение), и действий, направленных на получение

ние информации определенным кругом лиц или на передачу информации определенному кругу лиц (предоставление), при соблюдении требований, установленных законодательством Российской Федерации.

Информацию в зависимости от порядка ее предоставления или распространения подразделяют на свободно распространяемую; предоставляемую по соглашению лиц, участвующих в соответствующих отношениях; подлежащую в соответствии с федеральными законами предоставлению или распространению; распространяемую в Российской Федерации ограниченно или запрещаемую к распространению.

К требованиям, предъявляемым к распространению и предоставлению информации, относят:

- включение в информацию, распространяемую без использования средств массовой информации, достоверных сведений о ее обладателе или об ином лице, распространяющем информацию, в форме и объеме, которые достаточны для идентификации такого лица;

- обеспечение получателю информации лицом, распространяющим информацию, возможности отказа от нее при использовании для распространения средств, позволяющих определять получателей информации, в том числе почтовых отправлений и электронных сообщений;

- установление соглашения, определяющего порядок предоставления информации, между лицами, участвующими в обмене информацией;

- запрет распространения информации, которая направлена на пропаганду войны, разжигание национальной, расовой или религиозной ненависти и вражды, а также иной информации, за распространение которой предусмотрена уголовная или административная ответственность.

Случаи и условия обязательного распространения информации или предоставления информации, в том числе обязательных экземпляров документов, устанавливаются федеральными законами.

Законодательством Российской Федерации могут быть установлены виды информации в зависимости от ее содержания или обладателя.

1.2.3 Правовой статус обладателя информации

Обладателем информации считается лицо (физическое или юридическое лицо, Российская Федерация, субъект Российской Федерации, муниципальное образование), самостоятельно создавшее информацию либо получившее на основании закона или договора право разрешать или ограничивать доступ к информации, определяемой по каким-либо признакам.

От имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования правомочия обладателя информации осуществляются соответственно государственными органами и органами местного самоуправления в пределах их полномочий, установленных соответствующими нормативными правовыми актами.

Обладатель информации, если иное не предусмотрено федеральными законами, вправе:

- разрешать или ограничивать доступ к информации, определять порядок и условия такого доступа;
- использовать информацию, в том числе распространять ее, по своему усмотрению;
- передавать информацию другим лицам по договору или на ином установленном законом основании;
- защищать установленными законом способами свои права в случае незаконного получения информации или ее незаконного использования иными лицами;
- осуществлять иные действия с информацией или разрешать осуществление таких действий.

При осуществлении своих прав обладатель информации обязан:

- соблюдать права и законные интересы иных лиц;
- принимать меры по защите информации;
- ограничивать доступ к информации, если такая обязанность установлена федеральными законами.

Обладатель информации, ставшей по его решению общедоступной, вправе требовать от лиц, распространяющих такую информацию, указывать себя в качестве источника такой информации.

Обладатель информации обязан обеспечить бесплатное предоставление информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления, если она размещена этими субъектами в информационно-телекоммуникационных сетях; информации, затрагивающей права и установленные законодательством Российской Федерации обязанности заинтересованного лица; иной установленной законом информации.

Установление платы за предоставление государственным органом или органом местного самоуправления информации о своей деятельности возможно только в случаях и на условиях, которые установлены федеральными законами.

1.2.4 Правовой режим информационных технологий

Объектом правового режима являются информационные технологии, представляющие собой процессы и(или) методы поиска, сбора, хранения, обработки, предоставления, распространения информации и способы осуществления таких процессов и методов.

Информационная система представляет собой совокупность содержащейся в базах данных информации и обеспечивающих ее обработку информационных технологий и технических средств, а информационно-телекоммуникационная сеть — технологическую систему, предназначенную для передачи по линиям связи информации, доступ к которой осуществляется с использованием средств вычислительной техники.

Различают следующие виды информационных систем:

- государственные информационные системы — федеральные информационные системы и региональные информационные системы, созданные на основании соответственно федеральных законов, законов субъектов Российской Федерации, а также правовых актов государственных органов;

- муниципальные информационные системы, созданные на основании решения органа местного самоуправления;
- иные информационные системы.

Если иное не установлено федеральными законами, то оператором информационной системы является собственник используемых для обработки содержащейся в базах данных информации технических средств, который правомерно пользуется такими базами данных, или лицо, с которым этот собственник заключил договор об эксплуатации информационной системы.

Под оператором информационной системы понимается гражданин или юридическое лицо, осуществляющие деятельность по эксплуатации информационной системы, в том числе по обработке информации, содержащейся в ее базах данных.

Права обладателя информации, содержащейся в базах данных информационной системы, подлежат охране независимо от авторских и иных прав на такие базы данных.

Установленные законодательством требования к государственным информационным системам распространяются на муниципальные информационные системы, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации о местном самоуправлении.

Особенности эксплуатации государственных информационных систем и муниципальных информационных систем могут устанавливаться в соответствии с техническими регламентами, нормативными правовыми актами государственных органов, нормативными правовыми актами органов местного самоуправления, принимающих решения о создании таких информационных систем.

Порядок создания и эксплуатации информационных систем, не являющихся государственными информационными системами или муниципальными информационными системами, определяется операторами таких информационных систем в соответствии с требованиями, установленными законодательством. Правовой режим информационных технологий включает:

- перечень областей государственного регулирования в сфере применения информационных технологий;
- требования к государственным информационным системам;
- порядок регулирования использования информационно-коммуникационных сетей.

Перечень областей государственного регулирования в сфере применения информационных технологий включает:

- регулирование отношений, связанных с поиском, получением, передачей, производством и распространением информации с применением информационных технологий (информатизации), на основании принципов, установленных законодательством;
- развитие информационных систем различного назначения для обеспечения граждан (физических лиц), организаций, государственных органов и органов местного самоуправления информацией, а также обеспечение взаимодействия таких систем;

- создание условий для эффективного использования в Российской Федерации информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет и иных подобных информационно-телекоммуникационных сетей.

Государственные органы, органы местного самоуправления в соответствии со своими полномочиями участвуют в разработке и реализации целевых программ применения информационных технологий, создают информационные системы и обеспечивают доступ к содержащейся в них информации на русском языке и государственном языке соответствующей республики в составе Российской Федерации.

Требования к государственным информационным системам включают требования к целям и условиям их создания и эксплуатации.

Установлено, что государственные информационные системы создаются в целях реализации полномочий государственных органов и обеспечения обмена информацией между этими органами, а также в иных установленных федеральными законами целях.

Государственные информационные системы создаются с учетом требований, предусмотренных Федеральным законом от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Государственные информационные системы создаются и эксплуатируются на основе статистической и иной документированной информации, предоставляемой гражданами (физическими лицами), организациями, государственными органами, органами местного самоуправления.

Перечни видов информации, предоставляемой в обязательном порядке, устанавливаются федеральными законами, условия предоставления информации — Правительством Российской Федерации или соответствующими государственными органами, если иное не предусмотрено федеральными законами.

Если иное не установлено решением о создании государственной информационной системы, функции ее оператора осуществляются заказчиком, заключившим государственный контракт на создание такой информационной системы. При этом ввод государственной информационной системы в эксплуатацию осуществляется в порядке, установленном указанным заказчиком.

Правительство Российской Федерации вправе устанавливать обязательные требования к порядку ввода в эксплуатацию отдельных государственных информационных систем.

Не допускается эксплуатация государственной информационной системы без надлежащего оформления прав на использование ее компонентов, являющихся объектами интеллектуальной собственности.

Технические средства, предназначенные для обработки информации, содержащейся в государственных информационных системах, в том числе программно-технические средства и средства защиты информации, должны соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации о техническом регулировании.

Информация, содержащаяся в государственных информационных системах, а также иные имеющиеся в распоряжении государственных органов сведения и документы являются государственными информационными ресурсами.

Порядок регулирования использования информационно-телекоммуникационных сетей на территории Российской Федерации устанавливается законодательством Российской Федерации в области связи, информации, информационных технологий, защиты информации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

Регулирование использования информационно-телекоммуникационных сетей, доступ к которым не ограничен определенным кругом лиц, осуществляется в Российской Федерации с учетом общепринятой международной практики деятельности саморегулируемых организаций в этой области. Порядок использования иных информационно-телекоммуникационных сетей определяется владельцами таких сетей с учетом требований, установленных настоящим Федеральным законом.

Использование на территории Российской Федерации информационно-телекоммуникационных сетей в хозяйственной или иной деятельности не может служить основанием для установления дополнительных требований или ограничений, касающихся регулирования указанной деятельности, осуществляемой без использования таких сетей, а также для несоблюдения требований, установленных федеральными законами.

Федеральными законами может быть предусмотрена обязательная идентификация личности, организаций, использующих информационно-телекоммуникационную сеть при осуществлении предпринимательской деятельности. При этом получатель электронного сообщения, находящийся на территории Российской Федерации, вправе провести проверку, позволяющую установить отправителя электронного сообщения, а в установленных федеральными законами или соглашением сторон случаях обязан провести такую проверку.

Передача информации посредством использования информационно-телекоммуникационных сетей осуществляется без ограничений при условии соблюдения установленных федеральными законами требований к распространению информации и охране объектов интеллектуальной собственности. Передача информации может быть ограничена только в порядке и на условиях, которые установлены федеральными законами.

Особенности подключения государственных информационных систем к информационно-телекоммуникационным сетям могут быть установлены нормативным правовым актом Президента Российской Федерации или нормативным правовым актом Правительства Российской Федерации.

1.2.5 Защита информации

Защита информации представляет собой принятие правовых, организационных и технических мер, направленных:

- на обеспечение защиты информации от неправомерного доступа, уничтожения, модифицирования, блокирования, копирования, предоставления, рас-

пространения, а также от иных неправомерных действий в отношении такой информации;

- соблюдение конфиденциальности информации ограниченного доступа;
- реализацию права на доступ к информации.

Государственное регулирование отношений в сфере защиты информации осуществляется путем установления требований о защите информации, а также ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации об информации, информационных технологиях и о защите информации.

Требования о защите общедоступной информации могут устанавливаться только для достижения указанных выше целей.

Обладатель информации и оператор информационной системы в случаях, установленных законодательством Российской Федерации, обязаны обеспечить:

- предотвращение несанкционированного доступа к информации и (или) передачи ее лицам, не имеющим права на доступ к информации;
- своевременное обнаружение фактов несанкционированного доступа к информации;
- предупреждение возможности неблагоприятных последствий нарушения порядка доступа к информации;
- недопущение воздействия на технические средства обработки информации, в результате которого нарушается их функционирование;
- возможность незамедлительного восстановления информации, модифицированной или уничтоженной вследствие несанкционированного доступа к ней;
- постоянный контроль за обеспечением уровня защищенности информации.

Требования к защите информации, содержащейся в государственных информационных системах, устанавливаются федеральным органом исполнительной власти в области обеспечения безопасности и федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в области противодействия техническим разведкам и технической защиты информации, в пределах их полномочий. При создании и эксплуатации государственных информационных систем используемые в целях защиты информации методы и способы ее защиты должны соответствовать указанным требованиям.

Федеральными законами могут быть установлены ограничения на использование определенных средств защиты информации и на осуществление отдельных видов деятельности в области защиты информации.

Литература, рекомендуемая для изучения темы:

1) Российская Федерация. Конституция (1993). Конституция Российской Федерации: официальный текст. – М.: Астрель, 2005. – 35 с. – ISBN 5-94723-015-1;

2) Российская Федерация. Законы. Об информации, информационных технологиях и о защите информации [Электронный ресурс]: [федер. закон: принят Гос. Думой 8 июля 2006 г.] // Российская газета. – 2006. – Режим доступа: <http://www.rg.ru/2006/07/29/informacia-dok.html>. - Загл. с экрана;

3) **Бачило, И.Л.** Информационное право: учебник / И.Л. Бачило, В.Н. Лопатин, М.А. Федотов; под ред. Б.Н. Топорнина. - 2-е изд., с изм. и доп. - СПб.: Юрид. центр Пресс, 2005. - 725 с.;

4) **Благодатских, В.А.** Экономико-правовые основы рынка программного обеспечения [Текст]: учеб. пособие/В.А. Благодатских, С.А. Середина, К.Ф. Пискалов; под ред. О.С. Разумова. – М.: Финансы и статистика, 2007. – 240 с.;

5) **Ковалева, Н.Н.** Информационное право России: учеб. пособие / Н. Н. Ковалева. - М.: Дашков и К, 2007. - 360 с.;

6) **Кутузов, В.И.** Информационное право: учебно-методическое пособие / В. И. Кутузов, И. А. Кулантаева. - М.: ИГ Юрист, 2006. - 69 с.;

7) Организационно-правовое обеспечение информационной безопасности: учеб. пособие для студ. высш. учеб. заведений /А.А. Стрельцов [и др.]; под ред. А.А. Стрельцова. – М.: Издательский центр «Академия», 2008. – 256 с.

Контрольные вопросы

- 1 Раскройте содержание и структуру законодательства в области информации, информационных технологий и защиты информации.
- 2 Укажите предмет и цель правового регулирования информационной сферы.
- 3 Перечислите и кратко охарактеризуйте компоненты правового режима информации.
- 4 Опишите правовой статус обладателя информации.
- 5 Укажите объект и основные компоненты правового режима информационных технологий.
- 6 Раскройте содержание деятельности по защите информации.

2 Общая характеристика Российского законодательства в области интеллектуальной собственности

2.1 Основные объекты и предмет правового регулирования в области интеллектуальной собственности

2.2 Авторское право и смежные права

2.2.1 Объекты авторских прав

2.2.2 Субъекты авторских прав

2.2.3 Общая характеристика прав, смежных с авторскими

2.2.4 Право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии

2.1 Основные объекты и предмет правового регулирования в области интеллектуальной собственности

Законодательство в области интеллектуальной собственности образуется совокупностью положений части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, международных договоров Российской Федерации, других нормативных правовых актов, регулирующих отношения в области интеллектуальной собственности.

Под интеллектуальной собственностью понимаются результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана.

Основными объектами интеллектуальной собственности являются: произведения науки, литературы и искусства; программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ); базы данных; исполнения; фонограммы; сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); изобретения; полезные модели; промышленные образцы; селекционные достижения; топологии интегральных микросхем; секреты производства (ноу-хау); фирменные наименования; товарные знаки и знаки обслуживания; наименования мест происхождения товаров; коммерческие обозначения.

Предмет правового регулирования в рассматриваемой области составляют общественные отношения, возникающие в связи с правовой охраной интеллектуальных прав на объекты интеллектуальной собственности.

Интеллектуальные права включают исключительные права, являющиеся имущественным правом, личные, неимущественные права и иные права в случаях, предусмотренных законодательством.

Исключительное право — охраняемая правом возможность правообладателя по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом использовать объект интеллектуальной собственности, результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, распоряжаться им, разрешать или запрещать другим лицам его использование.

Исключительное право на объект интеллектуальной деятельности первоначально возникает у автора — гражданина, творческим трудом которого создан данный объект. Автору принадлежат право авторства и в установленных законодательством случаях — право на имя и иные личные неимущественные права.

Правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности, например, путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Правовая охрана объектов интеллектуальной собственности осуществляется прежде всего на основе следующих относительно самостоятельных институтов гражданского права: авторского права; прав смежных с авторскими; патентного права; права на селекционное достижение; права на топологию интегральных микросхем; права на секрет производства (ноу-хау); права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий; права на использование результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии.

2.2 Авторское право и смежные права

2.2.1 Объекты авторских прав

Авторские права — это интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства.

Объектами авторских прав являются: литературные произведения; драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные произведения с текстом или без текста; аудиовизуальные произведения; произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства; произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства; произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов; фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии; географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и другим наукам; программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения; производные произведения, т.е. произведения, представляющие собой переработку другого произведения; составные произведения, т.е. произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда. Авторские права распространяются как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, выраженные в какой-либо объективной форме, в том числе в письменной, устной форме (в виде публичного произнесения, публичного исполнения и иной подобной форме), изображения, звуко- или видеозаписи, в объемно-пространственной форме.

Для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуются регистрация произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей. В отношении программ для ЭВМ и баз данных возможна регистрации, осуществляемая по желанию правообладателя.

Авторские права не распространяются на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования.

Не являются объектами авторских прав: официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, их официальные переводы; государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное), а также символы и знаки муниципальных образований; произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов; сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и тому подобное).

Авторские права распространяются на часть произведения, на его название, на персонаж произведения, если по своему характеру они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора.

Авторские права на все виды программ для ЭВМ (в том числе на операционные системы и программные комплексы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код, охраняются так же, как авторские права на произведения литературы. Программой для ЭВМ является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ и порождаемые ею аудиовизуальные отображения.

2.2.2 Субъекты авторских прав

Основные субъекты авторских прав — авторы и другие правообладатели. Авторские права включают следующие составляющие: исключительное право на произведение; право авторства; право автора на имя; право на неприкосновенность произведения; право на обнародование произведения.

Исключительное право на произведение — это возможность автора произведения или иного правообладателя использовать произведение в любой форме и любым не противоречащим закону способом.

Право авторства — возможность признаваться автором произведения.

Право автора на имя — возможность использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, т.е. анонимно.

Право на неприкосновенность произведения — возможность автора запретить внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями (право на неприкосновенность произведения).

Право на обнародование произведения — возможность автора обнародовать свое произведение, т.е. осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом.

Автор обладает правом на отказ от ранее принятого решения об обнародовании произведения (право на отзыв) при условии возмещения лицу, которому отчуждено исключительное право на произведение или предоставлено право использования произведения, причиненных таким решением убытков. Если произведение уже обнародовано, автор также обязан публично оповестить о его отзыве. При этом автор вправе изъять из обращения ранее выпущенные экземпляры произведения, возместив причиненные этим убытки.

Допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения воспроизведение гражданином исключительно в личных целях правомерно обнародованного произведения, кроме: воспроизведения произ-

ведений архитектуры в форме зданий и аналогичных сооружений; воспроизведения баз данных или их существенных частей; воспроизведения программ для ЭВМ, кроме случаев, установленных законодательством; репродуцирования (полностью) и нотных текстов; видеозаписи аудиовизуального произведения при его публичном исполнении в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи; воспроизведения аудиовизуального произведения с помощью профессионального оборудования, не предназначенного для использования в домашних условиях.

Допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования:

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

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

- воспроизведение в прессе, сообщение в эфир или по кабелю 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 такое воспроизведение или сообщение не было специально запрещено автором или иным правообладателем;

- воспроизведение в прессе, сообщение в эфир или по кабелю публично произнесенных политических речей, обращений, докладов и других аналогичных произведений в объеме, оправданном информационной целью;

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

- воспроизведение без извлечения прибыли рельефно-точечным шрифтом или другими специальными способами для слепых правомерно опубликованных произведений, кроме произведений, специально созданных для воспроизведения такими способами.

Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ или экземпляром базы данных (пользователь), вправе без разрешения автора или иного правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения;

- внести в программу для ЭВМ или базу данных изменения исключительно в целях их функционирования на технических средствах пользователя и осуществлять действия, необходимые для функционирования такой программы или базы данных в соответствии с их назначением, в том числе запись и хранение в памяти ЭВМ-(одной ЭВМ или одного пользователя сети), а также осуществить

исправление явных ошибок, если иное не предусмотрено договором с правообладателем;

- изготовить копию программы для ЭВМ или базы данных при условии, что эта копия предназначена только для архивных целей или для замены правомерно приобретенного экземпляра в случаях, когда такой экземпляр утерян, уничтожен или стал непригоден для использования.

Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ, вправе без согласия правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения:

- изучать, исследовать или испытывать функционирование такой программы в целях определения идей и принципов, лежащих в основе любого элемента программы для ЭВМ, путем осуществления определенных законодательством действий;

- воспроизвести и преобразовать объектный код в исходный текст (декомпилировать программу для ЭВМ) или поручить иным лицам осуществить эти действия, если они необходимы для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной этим лицом программы для ЭВМ с другими программами, которые могут взаимодействовать с декомпилируемой программой, при соблюдении следующих условий:

1) информация, необходимая для достижения способности к взаимодействию, ранее не была доступна этому лицу из других источников;

2) указанные действия осуществляются в отношении только тех частей декомпилируемой программы для ЭВМ, которые необходимы для достижения способности к взаимодействию;

3) информация, полученная в результате декомпилирования, может использоваться лишь для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами, не может передаваться иным лицам, за исключением случаев, когда это необходимо для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами, а также не может использоваться для разработки программы для ЭВМ, по своему виду существенно схожей с декомпилируемой программой для ЭВМ, или для осуществления другого действия, нарушающего исключительное право на программу для ЭВМ.

Исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора.

По истечении срока действия исключительного права произведение науки, литературы или искусства, как обнародованное, так и необнародованное, переходит в общественное достояние. Произведение, перешедшее в общественное достояние, может свободно использоваться любым лицом без чье-либо согласия или разрешения и без выплаты авторского вознаграждения.

При этом охраняются авторство, имя автора и неприкосновенность произведения.

2.2.3 Общая характеристика прав, смежных с авторскими

Смежными с авторскими правами (смежными правами) являются интеллектуальные права; на результаты исполнительской деятельности (исполнения), на фонограммы, на сообщение в эфир или по кабелю радио- и телепередач (вещание организаций эфирного и кабельного вещания), на содержание баз данных, на произведения науки, литературы и искусства, впервые обнародованные после их перехода в общественное достояние (право публикатора).

К смежным правам относятся исключительное право, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права.

Объектами смежных прав являются:

- исполнения артистов-исполнителей и дирижеров, постановки режиссеров — постановщиков спектаклей (исполнения), если эти исполнения выражаются в форме, допускающей их воспроизведение и распространение с помощью технических средств;

- фонограммы, т.е. любые исключительно звуковые записи исполнений или иных звуков либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение;

- сообщения передач организаций эфирного или кабельного вещания, в том числе передач, созданных самой организацией эфирного или кабельного вещания либо по ее заказу за счет ее средств другой организацией;

- базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов;

- произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние, в части охраны прав публикаторов таких произведений.

Для возникновения, осуществления и защиты смежных прав не требуются регистрация их объекта или соблюдение каких-либо иных формальностей.

Исполнителем (автором исполнения) признается гражданин, творческим трудом которого создано исполнение, — артист-исполнитель (актер, певец, музыкант, танцор или другое лицо, которое играет роль, читает, декламирует, поет, играет на музыкальном инструменте или иным образом участвует в исполнении произведения литературы, искусства или народного творчества, в том числе эстрадного, циркового или кукольного номера), а также режиссер-постановщик спектакля (лицо, осуществившее постановку театрального, циркового, кукольного, эстрадного или иного театрально-зрелищного представления) и дирижер.

Изготовителем базы данных признается лицо, организовавшее создание базы данных и работу по сбору, обработке и расположению составляющих ее материалов. При отсутствии доказательств иного изготовителем базы данных признается гражданин или юридическое лицо, имя или наименование которых указано обычным образом на экземпляре базы данных и (или) его упаковке.

Изготовителю базы данных принадлежат:

- исключительное право изготовителя базы данных;
- право на указание на экземплярах базы данных и (или) их упаковках своего имени или наименования.

Исключительное право изготовителя базы данных, создание которой (включая обработку или представление соответствующих материалов) требует существенных финансовых, материальных, организационных или иных затрат, заключается в возможности извлекать из базы данных материалы и осуществлять их последующее использование в любой форме и любым способом, не противоречащим законодательству, а также распоряжаться указанным исключительным правом.

При отсутствии доказательств иного базой данных, создание которой требует существенных затрат, признается база данных, содержащая не менее десяти тысяч самостоятельных информационных элементов (материалов), составляющих содержание базы данных.

Никто не вправе извлекать из базы данных материалы и осуществлять их последующее использование без разрешения правообладателя, кроме случаев, предусмотренных законодательством (под извлечением материалов понимается перенос всего содержания базы данных или существенной части составляющих ее материалов на другой информационный носитель с использованием любых технических средств и в любой форме).

Права публикатора распространяются на произведения, которые независимо от времени их создания могли быть признаны объектами авторского права в соответствии с законодательством.

Публикатором признается гражданин, который правомерно обнародовал или организовал обнародование произведения науки, литературы или искусства, ранее не обнародованного и перешедшего в общественное достояние либо находящегося в общественном достоянии в силу того, что оно не охранялось авторским правом.

2.3 Правовая охрана объектов промышленной собственности

Рассмотренный механизм авторского права не обеспечивает охраны «технологической» части программного продукта — охраняется лишь программа как таковая. Несмотря на формальное запрещение декомпиляции с целью создания аналогичных программных продуктов, на практике не представляется возможным доказать, что полученный в результате декомпиляции и доработки программный продукт имеет какое-то отношение к декомпилированному, особенно если производный продукт реализован на другом языке программирования и (или) на другой аппаратно-программной платформе. Не охраняется авторским правом и оригинальный дизайн пользовательского интерфейса. Таким образом, в случае разработки инновационного или просто технологически сложного программного продукта, принцип работы или организации интерфейса которого обеспечивает предприятию конкурентное преимущество, авторско-правовой защиты уже недостаточно. То же самое относится и к оригинальному названию программного продукта, разработанного формата хранения и(или) передачи данных, технологии их обработки.

В таком случае разработчики прибегают к механизму правовой охраны промышленной собственности. При этом в отличие от авторско-правового механизма создателю объекта промышленной собственности необходимо пройти

ряд формальностей (оформить и подать заявку и при положительном результате экспертизы получить охранный документ) и выплачивать пошлину. Кроме того, охрана промышленной собственности носит территориальный характер и ограничена зоной юрисдикции патентного ведомства, выдавшего охранный документ — как правило, территорией страны или зоной действия международных договоров для средств индивидуализации. В отечественном законодательстве отношения по созданию, передаче и использованию промышленной собственности регулируются нормами 4-ой части Гражданского кодекса Российской Федерации, которые обеспечивают правовую охрану и описывают условия ее предоставления для изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Автором изобретения, полезной модели или промышленного образца может быть (как и в случае авторских прав) лишь физическое лицо, в то время как обладателем товарного знака — только юридическое лицо или осуществляющее предпринимательскую деятельность физическое лицо.

Под изобретением понимается «техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств)». Изобретение может получить правовую охрану, только если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. По закону изобретениями не могут быть признаны компьютерные программы как таковые, а также способы представления данных. Однако это совсем не значит, что изобретением не может быть признан способ, новизна которого заключается в использовании компьютерной программы для достижения технического результата, или устройство, содержащее носитель с записанной программой, обеспечивающей ему новую функциональность. Разумеется, заявка на получение патента на изобретение в виде компьютерной программы будет автоматически отвергнута. В то же время заявка на упомянутый способ или устройство, содержащее компьютерную программу, будет рассмотрена и подвергнута экспертизе на новизну, изобретательский уровень и промышленную применимость. При положительном результате заявителю будет выдан патент, защищающий изобретенные способ или устройство, несмотря на то, что его составной частью является компьютерная программа. Патент на изобретение действует в течение 20 лет начиная с даты подачи заявки в патентное ведомство при условии регулярной оплаты патентных пошлин.

Полезная модель согласно закону представляет собой «техническое решение, относящееся к устройству». Для получения патентной охраны полезная модель должна быть новой и промышленно применимой. Как нетрудно заметить, полезная модель отличается от изобретения отсутствием изобретательского уровня. Кроме того, для полезных моделей в списке непатентоспособных объектов отсутствуют компьютерные программы. Соответственно «устройство в виде носителя информации с записанной на нем компьютерной программой» вполне может получить правовую охрану. Патент на полезную модель действует пять лет с даты подачи заявки с возможностью его продления не более чем на три года при условии регулярной оплаты патентных пошлин.

Промышленный образец трактуется законом как «художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид». Для получения охраны промышленный образец должен быть новым и оригинальным. Здесь тоже нет компьютерных программ среди непатентоспособных объектов. В качестве промышленного образца можно защитить патентом новый и оригинальный дизайн компьютерной программы, дающий разработчику конкурентное преимущество. Патент на промышленный образец действует 10 лет с даты подачи заявки в патентное ведомство и может быть продлен не более чем на пять лет при условии регулярной оплаты патентных пошлин.

Патентообладателю принадлежит исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Никто не вправе использовать запатентованное изобретение, полезную модель или промышленный образец без разрешения патентообладателя. Исключение составляет применение запатентованного объекта в транспортных средствах, временно или случайно находящихся на территории России, использование при проведении научного исследования, некоммерческое использование для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с предпринимательской деятельностью, а также ввоз, использование, хранение и введение в гражданский оборот продукта, содержащего охраняемый объект, если ранее этот продукт был введен в гражданский оборот с разрешения правообладателя.

Товарные знаки (и знаки обслуживания) определяются как обозначения, служащие для индивидуализации товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг... юридических или физических лиц. Правовая охрана предоставляется товарному знаку после его государственной регистрации. Для получения регистрации товарный знак должен обладать различительной способностью (т. е. обеспечивать существенное отличие обозначаемого товара от всех остальных), не должен совпадать до степени смешения с уже зарегистрированными или заявленными на регистрацию знаками других лиц или со знаками, признанными общеизвестными, а также не подпадать под основания отказа в регистрации, указанные в законе (например, не копировать государственную или международную символику, печати, клейма, эмблемы, не быть тождественным названию известного произведения науки, литературы или искусства, персонажу или цитате из такого произведения, произведению искусства или его фрагменту без наличия разрешения автора и др.).

После успешной экспертизы заявки на товарный знак и оплаты установленной пошлины осуществляется регистрация товарного знака в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации, а правообладателю выдается свидетельство на товарный знак. Правообладатель вправе использовать товарный знак и запрещать использование товарного знака другими лицами. Регистрация товарного знака действует в течение 10 лет с даты подачи заявки на регистрацию и может продлеваться в течение последнего года действия каждый раз на 10 лет.

2.4 Право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии

Единой технологией признается выраженный в объективной форме результат научно-технической деятельности, который включает в том или ином сочетании изобретения, полезные модели, промышленные образцы, программы для ЭВМ или другие результаты интеллектуальной деятельности, подлежащие правовой охране в соответствии с правилами настоящего раздела, и может служить технологической основой определенной практической деятельности в гражданской или военной сфере (единая технология).

В состав единой технологии могут входить также результаты интеллектуальной деятельности, не подлежащие правовой охране, в том числе технические данные, другая информация.

Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, которые входят в состав единой технологии, признаются и подлежат защите в соответствии с законодательством.

Право использовать результаты интеллектуальной деятельности в составе единой технологии как в составе сложного объекта принадлежит лицу, организовавшему создание единой технологии (право на технологию) на основании договоров с обладателями исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, входящие в состав единой технологии. В состав единой технологии могут входить также охраняемые результаты интеллектуальной деятельности, созданные самим лицом, организовавшим ее создание.

Предметом правового регулирования отношений в области использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии являются отношения, связанные с правом на технологию гражданского, военного, специального или двойного назначения, созданную за счет или с привлечением средств федерального бюджета либо бюджетов субъектов Российской Федерации, выделяемых для оплаты работ по государственным контрактам, по другим договорам, для финансирования по сметам доходов и расходов, а также в виде субсидий.

Указанные правила не применяются к отношениям, возникающим при создании единой технологии за счет или с привлечением средств федерального бюджета либо бюджетов субъектов Российской Федерации на возмездной основе в форме бюджетного кредита.

Лицу, организовавшему создание единой технологии за счет или с привлечением средств федерального бюджета или бюджета субъекта Российской Федерации (исполнителю), принадлежит право на созданную технологию, за исключением случаев, когда это право в соответствии с законодательством принадлежит Российской Федерации или субъекту Российской Федерации.

Лицо, которому принадлежит право на технологию, обязано незамедлительно принимать предусмотренные законодательством Российской Федерации меры для признания за ним и получения прав на результаты интеллектуальной деятельности, входящие в состав единой технологии (подавать заявки на выдачу патентов, на государственную регистрацию результатов интеллектуальной деятельности, вводить в отношении соответствующей информации ре-

жим сохранения тайны, заключать договоры об отчуждении исключительных прав и лицензионные договоры с обладателями исключительных прав на соответствующие результаты интеллектуальной деятельности, входящие в состав единой технологии, и принимать иные меры), если такие меры не были приняты до или в процессе создания технологии.

В случаях, когда законодательство допускает различные способы правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности, входящих в состав единой технологии, лицо, которому принадлежит право на технологию, выбирает тот способ правовой охраны, который в наибольшей степени соответствует его интересам и обеспечивает практическое применение единой технологии.

Лицо, которому принадлежит право на технологию, обязано осуществлять ее практическое применение (внедрение). Содержание обязанности внедрения технологии, сроки, другие условия и порядок исполнения этой обязанности, последствия ее неисполнения и условия прекращения определяются Правительством Российской Федерации.

Литература, рекомендуемая для изучения темы:

1) Российская Федерация. Конституция (1993). Конституция Российской Федерации: официальный текст. – М.: Астрель, 2005. – 35 с. – ISBN 5-94723-015-1;

2) Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть 4: [федер. закон: принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.] // Консультант плюс: Высшая школа: правовые документы для студентов юридических, финансовых и экономических специальностей/генеральный директор компании Д.Б. Новиков. – [М.]: Консультант плюс, 2008.– 1 электрон. опт. диск (CD-ROM);

3) Благодатских, В.А. Экономико-правовые основы рынка программного обеспечения [Текст] : учеб. пособие/В.А. Благодатских, С.А. Середа, К.Ф. Пискалов; под ред. О.С. Разумова. – М.: Финансы и статистика, 2007.- 240 с.;

4) Моргунова, Е.А. Авторское право: учеб. пособие / Е. А. Моргунова ; отв. ред. В. П. Мозолин. - М.: Норма, 2008. - 288 с.;

5) Организационно-правовое обеспечение информационной безопасности : учеб. пособие для студ. высш. учеб. заведений /А.А. Стрельцов [и др.]; под ред. А.А. Стрельцова. – М.: Издательский центр «Академия», 2008. – 256 с.;

6) Хохлов, В.А. Авторское право: Законодательство, теория, практика – М.: Издательский дом «Городец», 2008. – 288 с.

Контрольные вопросы

- 1 Раскройте содержание понятия «интеллектуальная собственность».
- 2 Раскройте содержание предмета и механизм действия авторского права и смежных прав.
- 3 Дать характеристику принципов авторского права.
- 4 Объекты авторского права.
- 5 Субъекты авторского права.
- 6 Авторы и правопреемники как субъекты авторского права.

- 7 Личные неимущественные права авторов.
- 8 Имущественные права авторов и правопреемников.
- 9 Каковы основные отличия патентного права от авторского?
- 10 Раскройте содержание права на использование результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии.

3 Договоры в правовом регулировании отношений, связанных с использованием программ для ЭВМ

- 3.1 Применение договорных конструкций в авторском праве. Виды договоров
- 3.2 Договор об отчуждении исключительного права
- 3.3 Лицензионные договоры

3.1 Применение договорных конструкций в авторском праве. Виды договоров

Договорными являются отношения авторов, или иных правообладателей, с:

- 1) организациями, осуществляющими коллективное управление авторскими и смежными правами;
- 2) соавторами;
- 3) работодателями, в случае создания служебного произведения;
- 4) издателями;
- 5) пользователями.

Договоры о предоставлении кому-либо правовой возможности использовать авторское произведение традиционно называют авторскими.

В соответствии со ст. 1233-1235, 1285-1287 ГК РФ распорядиться принадлежащими ему исключительными правами автор, а также иной правообладатель, могут путем заключения или договора об отчуждении исключительного права или договора лицензионного.

Оба договора применяются в отношении одних и тех же объектов, но отличаются по объему получаемых прав и последствиями такого приобретения. Оба предназначены для распоряжения именно исключительным правом, под которым понимается охраняемая правом возможность правообладателя по своему усмотрению любым, не противоречащим закону способом, использовать объект интеллектуальной собственности, результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, распоряжаться им, разрешать или запрещать другим лицам его использование.

По договору об отчуждении предполагается переданным именно единое исключительное право, т.е. вся масса возможных полномочий целиком и полностью, а по лицензионному договору перехода исключительных прав не следует. Получатель приобретает лишь отдельные частные возможности по использованию объекта в пределах договора.

3.2 Договор об отчуждении исключительного права

Стороны договора – правообладатель и приобретатель.

По договору об отчуждении исключительного права правообладатель передает или обязуется передать свое исключительное право на результат интеллектуальной деятельности в полном объеме приобретателю.

Договор об отчуждении исключительного права заключается в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора.

По договору об отчуждении исключительного права приобретатель обязуется уплатить правообладателю предусмотренное договором вознаграждение.

Договор является возмездным, поэтому отсутствие в договоре условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации переходит от правообладателя к приобретателю в момент заключения договора об отчуждении исключительного права, если соглашением сторон не предусмотрено иное. Если договор об отчуждении исключительного права подлежит государственной регистрации (пункт 2 статьи 1232), исключительное право на такой результат или на такое средство переходит от правообладателя к приобретателю в момент государственной регистрации этого договора.

При существенном нарушении приобретателем обязанности выплатить правообладателю в установленный договором срок вознаграждение за приобретение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации прежний правообладатель вправе требовать в судебном порядке перевода на себя прав приобретателя исключительного права и возмещения убытков, если исключительное право перешло к его приобретателю.

Если исключительное право не перешло к приобретателю, то при нарушении им обязанности выплатить в установленный договором срок вознаграждение за приобретение исключительного права правообладатель может отказаться от договора в одностороннем порядке и потребовать возмещения убытков, причиненных расторжением договора.

Если исключительное право принадлежит нескольким лицам, то согласие на передачу должно быть получено от всех лиц, иначе договор признается недействительным.

3.3 Лицензионные договоры

Термин «лицензия» в российском законодательстве используется в двух значениях:

- разрешение компетентного государственного органа на осуществление определенного вида деятельности (из числа видов деятельности, подлежащих обязательному лицензированию);
- разрешение обладателя исключительных прав на объект интеллектуальной собственности использовать этот объект определенным образом.

Определение лицензионного договора содержится в п. 1 ст. 1235, п. 1 ст. 1286 ГК РФ.

По лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах.

Лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату.

Лицензионный договор заключается в письменной форме.

Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет за собой недействительность лицензионного договора.

В лицензионном договоре должна быть указана территория, на которой допускается использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Если территория, на которой допускается использование такого результата или такого средства, в договоре не указана, лицензиат вправе осуществлять их использование на всей территории Российской Федерации.

Срок, на который заключается лицензионный договор, не может превышать срок действия исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

В случае, когда в лицензионном договоре срок его действия не определен, договор считается заключенным на пять лет.

В случае прекращения исключительного права лицензионный договор прекращается.

По лицензионному договору лицензиат обязуется уплатить лицензиару обусловленное договором вознаграждение, если договором и предусмотрено иное. При отсутствии в возмездном лицензионном договоре условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным.

Лицензионный договор должен предусматривать:

- 1) предмет договора путем указания на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, право использования которых предоставляется по договору;
- 2) способы использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации.

Переход исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации к новому правообладателю является основанием для изменения или расторжения лицензионного договора, заключенного предшествующим правообладателем.

Согласно п. 3 ст. 1286 заключение лицензионных договоров о предоставлении права использования программы для ЭВМ или базы данных допускается путем заключения между каждым пользователем с соответствующим правообладателем договора присоединения, условия которого изложены на приобретаемом экземпляре таких программ или баз данных либо на упаковке этого экземпляра. Начало использования таких программ или баз данных пользователем, как оно определяется этими условиями, означает его согласие на заключение договора.

Такой способ заключения договоров получил название «оберточная лицензия».

В четвертой части ГК РФ выделены разновидности лицензионных договоров. В ст. 1236 ГК РФ применяется признак характера остающихся у правообладателя прав, что позволяет выделять договоры, где лицензиар сохраняет за собой право выдачи лицензий другим лицам (простая (неисключительная) лицензия) и где лицензиат такого права за собой не оставляет (исключительная лицензия). В первом случае правообладатель сам решает возможность дальнейшей передачи прав, во втором случае такая возможность достается пользователю. Если лицензионным договором не предусмотрено иное, лицензия предполагается простой (неисключительной).

В одном лицензионном договоре применительно к разным способам использования произведений могут предусматриваться как простая (неисключительная), так и исключительная лицензия (п. 3 ст. 1236 ГК РФ).

Во-вторых, ст. 1238 ГК РФ выделяет сублицензионный договор, т.е. договор, по которому лицензиат может предоставить право использования соответствующего объекта другому лицу. В целом правила о лицензионном договоре применяются и к сублицензионному договору, но с учетом некоторых особенностей. Так, по смыслу закона речь может идти о различных формах дозволения (в виде дополнительного соглашения, условия уже заключенного договора), но в любом случае оно должно содержать письменное согласие. Объем предоставляемых полномочий по такому договору не может превышать прав, имеющихся у лицензиата, и касается только тех способов использования, которые у него имеются. В случае, если такой договор заключается на срок, превышающий лицензионный договор, то он считается заключенным на срок действия лицензионного договора. Ответственность перед лицензиаром за действия сублицензиата несет лицензиат.

Литература, рекомендуемая для изучения темы:

1) Российская Федерация. Конституция (1993). Конституция Российской Федерации: официальный текст. – М.: Астрель, 2005. – 35 с. – ISBN 5-94723-015-1;

2) Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть 4: [федер. закон: принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.] // Консультант плюс: Высшая школа: правовые документы для студентов юридических, финансовых и экономических специальностей/генеральный директор ком-

пании Д.Б. Новиков. – [М.]: Консультант плюс, 2008.– 1 электрон. опт. диск (CD-ROM);

3) **Благодатских, В.А.** Экономико-правовые основы рынка программного обеспечения : учеб. пособие/В.А. Благодатских, С.А. Середа, К.Ф. Посакалов; под ред. О.С. Разумова. – М.: Финансы и статистика, 2007.- 240 с.;

4) **Моргунова, Е.А.** Авторское право: учеб. пособие / Е. А. Моргунова ; отв. ред. В. П. Мозолин. - М.: Норма, 2008. - 288 с.;

5) Организационно-правовое обеспечение информационной безопасности: учеб. пособие для студ. высш. учеб. заведений /А.А. Стрельцов [и др.]; под ред. А.А. Стрельцова. – М.: Издательский центр «Академия», 2008. – 256 с.;

6) **Хохлов, В.А.** Авторское право: Законодательство, теория, практика – М.: Издательский дом «Городец», 2008. – 288 с.

Контрольные вопросы

- 1 Какой вид лицензии используются при розничной продаже ПО?
- 2 Дать понятие лицензиата и лицензиара.
- 3 В каких случаях используется исключительная лицензия?
- 4 Срок действия авторского договора.
- 5 Условия авторского договора.
- 6 Содержание авторского договора.

4 Юридическая ответственность за нарушение информационного законодательства

4.1 Общие положения юридической ответственности за нарушение информационного законодательства

4.2 Правовосстановительная ответственность

4.3 Дисциплинарная и административная ответственность

4.4 Уголовная ответственность

4.1 Общие положения юридической ответственности за нарушение информационного законодательства

Юридической ответственностью называется применение к лицу, совершившему правонарушение, мер государственного принуждения, предусмотренных санкцией нарушенной нормы, в установленном для этого процессуальном порядке.

Общей целью применения юридической ответственности является охрана правопорядка. Эта цель в зависимости от характера правонарушений и их последствий достигается либо принудительным восстановлением нарушенных прав и пресечением противоправных состояний, либо наказанием правонарушителя, либо сочетанием того и другого.

Основанием ответственности является правонарушение (действительное или предполагаемое), которое характеризуется четырьмя элементами, образующими состав правонарушения:

- *объект* — нарушенное материальное или нематериальное благо, защищаемое правом;
- *субъект* — дееспособное лицо, совершившее правонарушение;
- *объективная сторона* — само противоправное деяние, наступивший вредоносный результат и причинная связь между деянием и результатом;
- *субъективная сторона* — вина, т.е. отношение правонарушителя к деянию и его результату в форме умысла или неосторожности.

Юридическая ответственность может быть возложена на лицо лишь при установлении всех элементов состава правонарушения. Это требование является обязательным при возложении дисциплинарной, административной и уголовной ответственности. По гражданским правонарушениям правонарушитель при определенных обстоятельствах может нести ответственность и без вины.

При применении к лицу мер государственного принуждения карательного характера (в административном и уголовном праве) действует *принцип презумпции невиновности*, т.е. предположение, в соответствии с которым даже при наличии фактов, свидетельствующих в доказанности объективной стороны, лицо считается невиновным, пока в предусмотренном законом порядке не будет доказана и установлена судом его вина. При этом бремя доказывания лежит на компетентных государственных органах — органах следствия, прокуратуре, осуществляющих обвинение.

Правонарушение представляет собой конкретный факт, юридическое определение (квалификация) которого содержится в законе. То же и правовое принуждение: оно может применяться лишь к конкретным лицам (субъектам права) за точно определенные нарушения в той сфере, где люди общаются между собой, вступают в отношения.

Применение юридической ответственности осуществляется на основе нормативных конструкций, представляющих *единство норм материального и процессуального права*.

Основные виды юридической ответственности предопределяются содержанием санкций, которые *делятся на два основных вида*:

- *правовосстановительные санкции*, которые направлены на устранение непосредственного вреда, причиненного правопорядку (восстановление нарушенных прав, принудительное выполнение обязанностей, устранение противоправных состояний);

- *штрафные, карательные санкции*, которые имеют целью воздействие на правонарушителя в целях общей и частной превенции правонарушений (дисциплинарные, административные и уголовно-правовые санкции).

Для *правовосстановительной ответственности* существенно важно точное определение уже существующих обязанностей правонарушителя и в случае необходимости их принудительное осуществление. Для *штрафной, карательной ответственности* — правильная квалификация правонарушения, индивидуализация наказания или взыскания, реализация примененных к правонару-

шительно мер принуждения, освобождение его от ответственности, когда ее цели достигнуты. К штрафной, карательной ответственности, сообразно видам правонарушений и санкций за их совершение, относятся уголовная, административная и дисциплинарная ответственность.

Статья 17 Федерального закона № 149 «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» устанавливает ответственность за правонарушения в сфере информации, информационных технологий и защиты информации. Согласно положениям указанной статьи нарушение требований Федерального закона влечет за собой дисциплинарную, гражданско-правовую, административную или уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Лица, права и законные интересы которых были нарушены в связи с разглашением информации ограниченного доступа или иным неправомерным использованием такой информации, вправе обратиться в установленном порядке за судебной защитой своих прав, в том числе с исками о возмещении убытков, компенсации морального вреда, защите чести, достоинства и деловой репутации. Требование о возмещении убытков не может быть удовлетворено в случае предъявления его лицом, не принимавшим мер по соблюдению конфиденциальности информации или нарушившим установленные законодательством Российской Федерации требования о защите информации,

если принятие этих мер и соблюдение таких требований являлись обязанностями данного лица. В случае, если распространение определенной информации ограничивается или запрещается федеральными законами, гражданско-правовую ответственность за распространение такой информации не несет лицо, оказывающее услуги:

- 1) либо по передаче информации, предоставленной другим лицом, при условии ее передачи без изменений и исправлений;
- 2) либо по хранению информации и обеспечению доступа к ней при условии, что это лицо не могло знать о незаконности распространения информации.

4.2 Правовосстановительная ответственность

Правовосстановительная ответственность, как правило, применяется при нарушении правовых норм, регулирующих гражданские отношения, и заключается в восстановлении незаконно нарушенных прав, в принудительном исполнении невыполненной обязанности. Основным источником права в этой области является Гражданский кодекс Российской Федерации.

Особенность этого вида ответственности состоит в том, что в ряде случаев правонарушитель может без вмешательства государственных органов выполнить свои обязанности, восстановить нарушенные права, прекратить противоправное состояние. На этом основаны дополнительные санкции, применяемые к правонарушителю в процессе реализации данных отношений ответственности (пени, штрафы, другие меры понуждения).

Так, в соответствии с Гражданским кодексом лица, незаконными методами получившие информацию, которая составляет коммерческую тайну, обязаны возместить причиненные убытки. Такая же обязанность возлагается на работни-

ков, разгласивших коммерческую тайну вопреки трудовому договору, в том числе контракту, и на контрагентов, сделавших это вопреки гражданско-правовому договору.

Если гражданину причинен моральный вред (физические или нравственные страдания) действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие другим нематериальные блага, а также в других случаях, предусмотренных законом, суд может возложить на нарушителя обязанность денежной компенсации указанного вреда.

Гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространивший эти сведения не докажет, что они соответствуют действительности. Кроме того, он вправе наряду с опровержением требовать возмещения убытков и морального вреда, причиненного распространением таких сведений.

Если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, распространены в средствах массовой информации, то они должны быть опровергнуты в тех же средствах массовой информации.

Правовосстановительная ответственность возникает с момента правонарушения и завершается восстановлением (в установленных законом пределах) нарушенного правопорядка. Процессуальные нормы регулируют осуществление этого вида ответственности в случае спора (в суде, в арбитраже) или отказа правонарушителя восстановить нарушенный правопорядок (исполнительное производство).

4.3 Дисциплинарная и административная ответственность

Дисциплинарная ответственность применяется за нарушение трудовой, учебной, служебной, воинской дисциплины. Рабочие и служащие, нарушившие трудовую дисциплину, привлекаются к дисциплинарной ответственности администрацией предприятия, учреждения, организации. До наложения взыскания должны быть затребованы объяснения от нарушителя трудовой дисциплины. Законодательством определен порядок обжалования дисциплинарного взыскания, сроки его применения и действия, порядок досрочного снятия. Определенную специфику имеет дисциплинарная ответственность работников гражданской авиации, железнодорожного транспорта, военнослужащих по уставам о дисциплине, а также дисциплинарная ответственность судей и некоторых других категорий должностных лиц, дела о проступках которых рассматриваются и решаются специальными дисциплинарными коллегиями.

Административная ответственность осуществляется на основе законодательства об административных правонарушениях. Это законодательство состоит из Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Основными задачами законодательства об административных правонарушениях являются защита личности, охрана прав и свобод человека и гражданина, охрана здоровья граждан, санитарно-эпидемиологического благополучия населения, защита общественной нравственности, охрана окружающей среды, установленного порядка осуществления государственной власти, общественного порядка и общественной безопасности, собственности, защита законных интересов

физических и юридических лиц, общества и государства от административных правонарушений, а также их предупреждение.

Административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Административная ответственность проявляется в форме административного наказания. Установлены следующие *виды административных наказаний*: предупреждение; административный штраф; возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения; конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения; лишение специального права, предоставленного физическому лицу; административный арест; административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства; дисквалификация.

Законодательство об административных правонарушениях закрепляет значительное количество правонарушений в области информационной безопасности, за совершение которых к виновным лицам должна применяться административная ответственность.

Так, ввоз, продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода в случаях, если экземпляры произведений или фонограмм являются контрафактными в соответствии с законодательством Российской Федерации об авторском праве и смежных правах, либо на экземплярах произведений или фонограмм указана ложная информация об изготовителях, о местах их производства, а также об обладателях авторских и смежных прав, а равно иное нарушение авторских и смежных прав в целях извлечения дохода влечет наложение административного штрафа с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их производства, и иных орудий совершения административного правонарушения на граждан в размере от пятнадцати до двадцати минимальных размеров оплаты труда; на должностных лиц — от тридцати до сорока минимальных размеров оплаты труда; на юридических лиц — от трехсот до четырехсот минимальных размеров оплаты труд. Незаконное использование изобретения, полезной модели либо промышленного образца, разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели либо промышленного образца до официального опубликования сведений о них, присвоение авторства или принуждение к соавторству влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от пятнадцати до двадцати минимальных размеров оплаты труда; на юридических лиц — от трехсот до четырехсот минимальных размеров оплаты труда.

Нарушение установленного законом порядка сбора, хранения, использования или распространения информации о гражданах (персональных данных) влечет предупреждение или наложение административного штрафа на граждан в размере от трех до пяти минимальных размеров оплаты труда; на должностных лиц — от пяти до десяти минимальных размеров оплаты труда; на юридических лиц — от пятидесяти до ста минимальных размеров оплаты труда.

Нарушение условий, предусмотренных лицензией на осуществление деятельности в области защиты информации (за исключением информации, составляющей государственную тайну), влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от трех до пяти минимальных размеров оплаты труда; на должностных лиц — от пяти до десяти минимальных размеров оплаты труда; на юридических лиц — от пятидесяти до ста минимальных размеров оплаты труда.

Использование несертифицированных информационных систем, баз и банков данных, а также несертифицированных средств защиты информации, если они подлежат обязательной сертификации (за исключением средств защиты информации, составляющей государственную тайну), влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от пяти до десяти минимальных размеров оплаты труда с конфискацией несертифицированных средств защиты информации или без таковой; на должностных лиц — от десяти до двадцати минимальных размеров оплаты труда; на юридических лиц — от ста до двухсот минимальных размеров оплаты труда с конфискацией несертифицированных средств защиты информации или без таковой.

Нарушение условий, предусмотренных лицензией на проведение работ, связанных с использованием и защитой информации, составляющей государственную тайну, созданием средств, предназначенных для защиты информации, составляющей государственную тайну, осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите информации, составляющей государственную тайну, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати до тридцати минимальных размеров оплаты труда; на юридических лиц — от ста пятидесяти до двухсот минимальных размеров оплаты труда. Использование несертифицированных средств, предназначенных для защиты информации, составляющей государственную тайну, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати до сорока минимальных размеров оплаты труда с конфискацией несертифицированных средств, предназначенных для защиты информации, составляющей государственную тайну, или без таковой.

Разглашение информации, доступ к которой ограничен федеральным законом (за исключением случаев, если разглашение та/сой информации влечет уголовную ответственность), лицом, получившим доступ к такой информации в связи с исполнением служебных или профессиональных обязанностей, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от пяти до десяти минимальных размеров оплаты труда; на должностных лиц — от сорока до пятидесяти минимальных размеров оплаты труда.

Производство по делу начинается с составления протокола об административном правонарушении. В предусмотренных законом случаях к лицу, привлеченному к административной ответственности, могут применяться меры обеспечения производства по делу: административное задержание лица, личный досмотр, досмотр вещей и изъятие вещей и документов. Дела об административных нарушениях рассматриваются народными судами, народными судьями, органами внутренних дел, органами государственных инспекций и другими государственными органами и должностными лицами, уполномочен-

ными на то законодательными актами. Дело рассматривается открыто, в присутствии лица, привлекаемого к административной ответственности. Привлеченный к ответственности вправе знакомиться с материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства, пользоваться юридической помощью адвоката, обжаловать постановление по делу; он также имеет ряд других прав. Законодательством определены сроки привлечения к административной ответственности и исполнения наложенных взысканий.

4.4 Уголовная ответственность

Уголовная ответственность применяется за преступления и включает самые строгие меры государственного принуждения. Порядок ее осуществления регламентирован наиболее детально и определяется уголовным, уголовно-процессуальным и уголовно-исполнительным законодательством. Ряд принципов уголовной ответственности закреплён в международных пактах и в конституционном законодательстве.

Уголовное законодательство составляет Уголовный кодекс Российской Федерации. Задачами уголовного законодательства являются охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений.

Преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным кодексом Российской Федерации под угрозой наказания.

Не является преступлением действие (бездействие), хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного кодексом, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности.

В зависимости от характера и степени общественной опасности деяния, предусмотренные Уголовным кодексом, подразделяются на преступления небольшой тяжести, средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие.

Физическое лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина.

Наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, т.е. соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

Виновным в преступлении признается лицо, совершившее деяние умышленно или по неосторожности. Деяние, совершенное только по неосторожности, признается преступлением лишь в случае, когда это специально предусмотрено соответствующей статьей Уголовного кодекса.

Уголовная ответственность проявляется в форме наказания. *Наказание* есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренных Уголовным кодексом лишении или ог-

раничении прав и свобод этого лица. Оно применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений.

Видами наказаний являются: штраф; лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград; обязательные работы; исправительные работы; ограничение по военной службе; ограничение свободы; арест; содержание в дисциплинарной воинской части; лишение свободы на определенный срок; пожизненное лишение свободы; смертная казнь.

В уголовном законодательстве содержится значительное количество общественно опасных деяний в информационной сфере. К числу этих деяний относятся следующие.

Неправомерный доступ к охраняемой законом компьютерной информации, т.е. информации на машинном носителе, в электронно-вычислительной машине (ЭВМ), системе ЭВМ или их сети, если это деяние повлекло уничтожение, блокирование, модификацию либо копирование информации, нарушение работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети, наказывается штрафом в размере до 200 тыс. р. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо исправительными работами на срок от шести месяцев до одного года, либо лишением свободы на срок до двух лет.

То же деяние, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой либо лицом с использованием своего служебного положения, а равно имеющим доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети, наказывается штрафом в размере от 100 тыс. до 300 тыс. р. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет, либо исправительными работами на срок от одного года до двух лет, либо арестом на срок от трех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до пяти лет.

Создание программ для ЭВМ или внесение изменений в существующие программы, заведомо приводящих к несанкционированному уничтожению, блокированию, модификации либо копированию информации, нарушению работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети, а равно использование либо распространение таких программ или машинных носителей с такими программами наказываются лишением свободы на срок до трех лет со штрафом в размере до 200 тыс. р. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев.

Те же деяния, повлекшие по неосторожности тяжкие последствия, наказываются лишением свободы на срок от трех до семи лет.

Нарушение правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети лицом, имеющим доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети, повлекшее уничтожение, блокирование или модификацию охраняемой законом информации ЭВМ, если это деяние причинило существенный вред, наказывается лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пяти лет, либо обязательными работами на срок от 80 до 240 ч, либо

ограничением свободы на срок до двух лет. *То лее деяние, повлекшее по неосторожности тяжкие последствия*, наказывается лишением свободы на срок до четырех лет.

Привлечению определенного лица к уголовной ответственности в качестве обвиняемого обычно предшествует возбуждение уголовного дела по факту преступления, сбор и исследование относящихся к этому делу доказательств. С момента привлечения к уголовной ответственности обвиняемый имеет право на защиту. Уголовно-процессуальным законодательством определены права и обязанности обвиняемого, подозреваемого и других участников процесса, а также правомочия должностных лиц и государственных органов, ведающих производством по делу, порядок сбора и исследования доказательств, применения в случае необходимости принудительных мер (мер пресечения, обысков, выемок, приводов и др.). Решающей стадией уголовной ответственности является рассмотрение дела в судебном заседании. Никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в соответствии с законом. Каждый осужденный за уголовное преступление имеет право на пересмотр приговора вышестоящей судебной инстанцией в порядке, установленном законом, а также право просить о помиловании или смягчении наказания.

Отношения уголовной ответственности завершаются отбытием наказания, назначенного осужденному.

В 1991 году рабочей группой Генерального секретариата Интерпола разработан Кодификатор (классификатор) компьютерных преступлений, интегрированный в автоматизированную систему поиска информации по запросам и в настоящее время доступен Национальным бюро Интерпола более чем 100 стран. Кодификатор компьютерных преступлений содержит шесть групп компьютерных преступлений, каждая из которых разбита на отдельные виды. В кодификаторе компьютерных преступлений предусмотрена опция Z, обозначающая «прочие виды преступлений» и предназначенная для учета возможного развития компьютерных технологий.

Группа QA - Несанкционированный доступ и перехват:

- QAN - *компьютерный абордаж (хакинг)*: несанкционированный доступ в компьютер или компьютерную сеть;

- QAI - *перехват*: несанкционированный перехват информации при помощи технических средств, несанкционированные обращения в компьютерную систему или сеть как из нее, так и внутри компьютерной системы или сети;

- QAT - *кража времени*: незаконное использование компьютерной системы или сети с намерением неуплаты;

- QAZ - прочие виды несанкционированного доступа и перехвата.

Группа QD - Изменение компьютерных данных:

- QDL - *логическая бомба*: неправомерное изменение компьютерных данных путем внедрения логической бомбы;

- QDT - *троянский конь*: неправомерное изменение компьютерных данных путем внедрения троянского коня;

- QDV - *вирус*: изменение компьютерных данных или программ без права на то, путем внедрения или распространения компьютерного вируса;

- QDW - *червь*: несанкционированное изменение компьютерных данных или программ путем передачи, внедрения или распространения компьютерного червя в компьютерную сеть;

- QDZ - прочие виды изменения данных.

Группа QF - Компьютерное мошенничество:

- QFC - *компьютерные мошенничества с банкоматами*: мошенничества, связанные с хищением наличных денег из банкоматов;

- QFF - *компьютерные подделки*: мошенничества и хищения из компьютерных систем путем создания поддельных устройств (карточек и пр.).

- QFG - *мошенничества с игровыми автоматами*: мошенничества и хищения, связанные с игровыми автоматами;

- QFM - *манипуляции с программами ввода-вывода*: мошенничества и хищения посредством неверного ввода или вывода в компьютерные системы или из них путем манипуляции программами;

- QFP - *компьютерные мошенничества с платежными средствами*: мошенничества и хищения, связанные с платежными средствами;

- QFT - *телефонное мошенничество*: доступ к телекоммуникационным услугам путем посягательства на протоколы и процедуры компьютеров, обслуживающих телефонные системы;

- QFZ - прочие компьютерные мошенничества.

Группа QR - Незаконное копирование:

- QRG/QRS - незаконное копирование, распространение или опубликование компьютерных игр и другого программного обеспечения;

- QRT - *незаконное копирование топологии полупроводниковых изделий*: незаконное копирование защищенной законом топологии полупроводниковых изделий или незаконная коммерческая эксплуатация или импорт с этой целью топологии или самого полупроводникового изделия, произведенного с использованием данной топологии;

- QRZ - прочее незаконное копирование.

Группа QS - Компьютерный саботаж:

- QSH - *саботаж с использованием аппаратного обеспечения*: ввод, изменение, стирание или подавление компьютерных данных или программ или вмешательство в работу компьютерных систем с намерением помешать функционированию компьютерной или телекоммуникационной системы;

- QSS - *компьютерный саботаж программы*: несанкционированное стирание, повреждение, ухудшение или подавление компьютерных данных или программ;

- QSZ - прочие виды саботажа.

Группа QZ - Прочие компьютерные преступления:

- QZB - *электронные доски объявлений (BBS)*: использование BBS для хранения, обмена и распространения материалов, имеющих отношение к преступной деятельности;

- QZE - хищение информации, представляющей коммерческую тайну (компьютерный шпионаж): приобретение незаконными средствами или передача информации, представляющей коммерческую тайну без права на то или другого законного обоснования, с намерением причинить экономический ущерб или получить незаконные экономические преимущества;

- QZS - материал конфиденциального характера: использование компьютерных систем или сетей для хранения, обмена, распространения или перемещения информации конфиденциального характера;

- QZZ - прочие компьютерные преступления.

Литература, рекомендуемая для изучения темы:

1) Российская Федерация. Конституция (1993). Конституция Российской Федерации: официальный текст. – М.: Астрель, 2005. – 35 с. – ISBN 5-94723-015-1;

2) Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть 4: [федер. закон: принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г.] // Консультант плюс: Высшая школа: правовые документы для студентов юридических, финансовых и экономических специальностей/генеральный директор компании Д.Б. Новиков. – [М.]: Консультант плюс, 2008. – 1 электрон. опт. диск (CD-ROM);

3) Российская Федерация. Законы. Уголовный кодекс Российской Федерации: [федер. закон: принят Гос. Думой 24 мая 1996 г.: по состоянию на 06.12.2007 г.] // Консультант плюс: Высшая школа: правовые документы для студентов юридических, финансовых и экономических специальностей/генеральный директор компании Д.Б. Новиков. – [М.]: Консультант плюс, 2008. – 1 электрон. опт. диск (CD-ROM);

4) Российская Федерация. Законы. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях: [федер. закон: принят Гос. Думой 20 декабря 2001г.: по состоянию на 2 октября 2007 г.] // Консультант плюс: Высшая школа: правовые документы для студентов юридических, финансовых и экономических специальностей/генеральный директор компании Д.Б. Новиков. – [М.]: Консультант плюс, 2008 – 1 электрон. опт. диск (CD-ROM);

5) Российская Федерация. Законы. Об информации, информационных технологиях и о защите информации [Электронный ресурс]: [федер. закон: принят Гос. Думой 8 июля 2006 г.] // Российская газета. – 2006. – Режим доступа к электрон. дан.: <http://www.rg.ru/2006/07/29/informacia-dok.html>. - Загл. с экрана;

6) Благодатских, В.А. Экономико-правовые основы рынка программного обеспечения : учеб. пособие/В.А. Благодатских, С.А. Серeda, К.Ф. Посакалов; под ред. О.С. Разумова. – М.: Финансы и статистика, 2007.- 240 с.;

7) Моргунова, Е.А. Авторское право: учеб. пособие / Е. А. Моргунова ; отв. ред. В. П. Мозолин. - М.: Норма, 2008. - 288 с.;

8) Организационно-правовое обеспечение информационной безопасности : учеб. пособие для студ. высш. учеб. заведений /А.А. Стрельцов [и др.]; под ред. А.А. Стрельцова. – М.: Издательский центр «Академия», 2008. – 256 с.;

9) **Хохлов, В.А.** Авторское право: Законодательство, теория, практика – М.: Издательский дом «Городец», 2008. – 288 с.

Контрольные вопросы

- 1 В чем заключается юридическая ответственность?
- 2 В чем заключается применение юридической ответственности?
- 3 В чем заключается правоприменительная ответственность?
- 4 В чем заключается дисциплинарная и административная ответственность?
- 5 В чем заключается уголовная ответственность?
- 6 Опишите понятие «компьютерные преступления». Когда было зарегистрировано первое «компьютерное преступление в СССР»?
- 7 Укажите признаки «компьютерных преступлений».
- 8 Что представляет собой кодификатор «компьютерных преступлений» Интерпола?
- 9 Перечислите виды компьютерного мошенничества. Что такое компьютерный саботаж?
- 10 Назовите новые виды компьютерных правонарушений.
- 11 Перечислите технические и правовые методы борьбы со «спамом».