

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«РОССИЙСКАЯ АКАДЕМИЯ НАРОДНОГО ХОЗЯЙСТВА И
ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ ПРИ ПРЕЗИДЕНТЕ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ»

Таран

На правах рукописи

ТАРАН КИРА КИРИЛЛОВНА

**ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ХРАНЕНИЯ ИНФОРМАЦИИ
В ОБЛАЧНОМ ХРАНИЛИЩЕ**

Специальность 5.1.3. Частно-правовые (цивилистические) науки

АННОТАЦИЯ ДИССЕРТАЦИИ

на соискание ученой степени кандидата юридических наук

Научный руководитель:

доктор юридических наук,

Клишин Алексей Александрович

Москва — 2023

Актуальность темы исследования. Глобальное ускоренное развитие науки и техники позволило обществу использовать различные информационные технологии (далее — ИТ) в повседневной среде и в профессиональной деятельности. Среди таких технологий важное место занимают облачные хранилища информации. Облачное хранилище информации представляет собой модель онлайн-хранилища, в которое загружаются данные пользователя и хранятся в центре обработки данных (далее — ЦОД). Облачное хранилище информации — это особая высокотехнологичная цифровая услуга. Специфика его использования вызвала необходимость проведения анализа правового режима хранения информации при помощи данной технологии.

Облачные хранилища информации применяются повсеместно. Технологическая основа и используемая техника являются сходными, однако правовое регулирование данных отношений отличается в разных странах. Соответствующий раздел работы посвящен анализу общих черт, тенденций и отличий в законодательстве, доктрине и практике в Российской Федерации (далее — РФ) и зарубежных государствах. Для проведения сравнительно-правового исследования были выбраны следующие страны: Россия, Федеративная Республика Германия (далее — ФРГ), Соединенные Штаты Америки (далее — США) и Китайская Народная Республика (далее — КНР). Данные государства характеризуются высоким уровнем развития законодательства и ИТ.

На основе изучения опыта России и зарубежных государств выявляются особенности, последовательности и направления развития правового режима хранения информации в облачных хранилищах. Сравнительно-правовой анализ позволяет выделить общие черты, изучить возможность использования зарубежных методов регулирования. Для создания эффективного правового режима могут заимствоваться отдельные законодательные модели и решения, применяемые в рассматриваемых зарубежных странах, а также модели и стандарты, предлагаемые международными институтами, действующими в данной сфере. На международном уровне разрабатываются унифицированные подходы и принципы в данной области, что, безусловно, придаст большую

четкость и универсальность правовым механизмам, используемым в регулировании отношений по хранению информации в облачном хранилище.

Перспектива расширения использования технологии требует более углубленного анализа ее правового режима, сформировавшегося в России и наиболее развитых с правовой и технологической точки зрения странах. Так, с 2014 г. Министерство цифрового развития и массовых коммуникаций Российской Федерации (далее — Минцифры России) занимается реализацией проекта «Гособлако». Широкое распространение рассматриваемой технологии объясняется не только естественным технологическим развитием общества, но и тем, что использовать ее экономически выгодно. Изучение правового режима хранения информации с точки зрения научных подходов, позиций законодателя, правоведов является важным, поскольку результаты этого исследования могут быть использованы по отношению к другим технологиям.

В исследовании рассматривается правовой режим хранения информации в облачном хранилище, который включает в себя: режим программы для электронных вычислительных машин (далее — ЭВМ) — бестелесного имущества; режим центра обработки данных — материального имущества, которое является системообразующим для функционирования программы облачного хранилища; режим информации пользователя — бестелесного имущества, которое пользователь загружает в облачное хранилище.

Правоотношения по использованию облачных хранилищ информации рассматриваются с позиции гражданского права и с точки зрения международного частного права, так как глобальное развитие данной технологии и использование сети Интернет определяют нередко наличие иностранного элемента. Правовой режим хранения информации в облачном хранилище затрагивает вопросы авторского права — авторские права пользователя на загружаемую им информацию, на базу данных, которую он создал при использовании облачного хранилища; авторские права на программу облачного хранилища информации и интеллектуальную собственность; конфиденциальность

информации — защита сведений пользователя от распространения из облачного хранилища; защиту персональных данных.

Сложность правового регулирования отношений, связанных с хранением информации в облачном хранилище, заключается в том, что не все аспекты данных правоотношений урегулированы созданными для них правовыми нормами, что свойственно для многих ИТ. Создание новых законов для каждой новой ИТ не всегда является продуктивным, поскольку неизвестно, будет ли технология использоваться длительное время. В связи с этим ведущую роль в регулировании отношений по использованию облачных хранилищ информации играют договор, судебная практика, нередко применяется аналогия закона и права, а также позиции юристов-правоведов.

Степень разработанности научной проблемы. Решающее значение для выбора тематики исследования послужили научные работы А. И. Савельева, в которых рассматриваются вопросы использования облачных хранилищ, договорное оформление правоотношений, вопросы лицензирования и иные. Можно отметить работы И. А. Близнеца, Г. А. Гаджиева, Б. М. Гонгало, Г. П. Ивлиева, Е. И. Каминской, В. А. Лаптева, А. В. Незнамова, Л. А. Новоселовой, И. М. Рассолова, О. В. Рузаковой, А. Г. Серго, С. А. Середы, Т. Я. Хабриевой, Н. Н. Черногора и др. исследователей, посвященные вопросам гражданского права, авторских прав, патентного права в свете регулирования ИТ. Большой интерес вызвали работы, посвященные иностранному элементу в отношениях по использованию ИТ и сети Интернет: Е. А. Абросимовой, С. А. Бабкина, А. В. Банковского, А. А. Инюшкина, В. О. Калятина, А. Г. Лисицына-Светланова, М. В. Мажориной, А. В. Незнамова, Л. В. Терентьевой и др.

Научный интерес представляют диссертация на соискание ученой степени доктора юридических наук А. М. Карцхии на тему «Гражданско-правовая модель регулирования цифровых технологий» (Москва, 2019 г.), диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук Ю. С. Бикбулатовой на тему «Информационно-правовое регулирование отношений, формирующихся

при использовании облачных вычислений (сервисно-ориентированных распределённых информационных систем)» (Москва, 2018 г.), И. А. Нестеровой на тему «Правовое регулирование отношений, возникающих при использовании облачных технологий» (Москва, 2017 г.).

В юридической науке в зарубежных государствах также идет процесс по формированию правовых подходов к регулированию различных аспектов правоотношений, которые складываются благодаря использованию сети Интернет и ИТ. В ФРГ данными вопросами занимаются Дж. Катаге, Ф. Кох, Д. Крёгер, Ф. Ниманн, Й.-А. Пауль, Ю. Тэгер, Х. Ханкен, Т. Хёрен и др. В США — Э. Винфилд, Р. Вэбер, М. Гейтс, Т. Гренс, Д. Джонсон, Д. Менте, Д. Моррис, М. Моусли, С. Муругезан, П. Мэлл, Дж. Неклерио, Р. Ньюфельд, Д. Пост, С. Уилски, Л. Эдвардс и др. В КНР — Кин Р., Лян М., Сукоко Б., Чен Дж., Ченг Я., Хуо З., Янг С. и др. Эти ученые внесли значительный вклад в формирование научных подходов регулирования правоотношений, которые складываются при использовании ИТ.

Целью диссертационного исследования является проведение комплексного анализа правового режима хранения информации в облачном хранилище, выявление аспектов, которые нуждаются в регулировании и научном осмыслении, предложение и обоснование направлений развития правового регулирования хранения информации в облачном хранилище в России.

Для достижения указанной цели были поставлены следующие задачи:

- 1) провести анализ правового режима хранения информации в облачном хранилище с точки зрения информации, которая хранится в облачном хранилище; программы для ЭВМ, которая используется для хранения информации; центра обработки данных, обеспечивающего работу информационной технологии;
- 2) изучить правовую характеристику и особенности договоров на использование облачных хранилищ информации в научной литературе РФ, ФРГ, США и КНР;
- 3) представить условия модельного договора на использование облачного хранилища информации на основе сравнительно-правового анализа

существующих на практике соглашений, которые заключаются пользователями с организациями, предоставляющими публичные облачные хранилища информации в РФ, ФРГ, США и КНР;

4) изучить правовые проблемы, связанные с расторжением договора на использование облачного хранилища;

5) проанализировать коллизионные привязки для определения применимого права к отношениям по использованию облачных хранилищ информации в случае наличия иностранного элемента.

Объект исследования — правовой режим хранения информации в облачном хранилище, его основные черты и особенности.

Предмет исследования — правоотношения, связанные с функционированием и использованием облачных хранилищ информации; договорные отношения.

Теоретическая основа исследования включает научные труды российских и иностранных ученых, которые занимаются вопросами развития гражданского права в условиях становления цифровой экономики. В России идет формирование научной базы по вопросу регулирования правоотношений, возникающих при использовании ИТ и сети Интернет, в том числе при применении технологии облачных хранилищ информации. Среди российских ученых можно выделить следующих: Е. В. Алферову, И. Л. Бачило, В. А. Борисова, В. В. Витрянского, Э. П. Гаврилову, А. В. Глушкова, И. А. Евсееву, В. В. Зайцева, О. В. Зайцева, М. В. Захарову, О. О. Звонареву, М. Б. Касенову, А. А. Клишина, П. В. Крашенинникова, Д. В. Лукаша, Е. Е. Никитину, А. В. Рагулину, М. А. Рожкову, С. А. Сеницына, Е. А. Суханова, Ю. К. Толстого, А. С. Трифонова, Н. А. Шебанову, М. А. Якушева и др.

Теоретическую базу исследования составляют труды юристов-классиков: С. С. Алексеева, Д. Н. Бахраха, С. Н. Братуся, М. М. Богуславского, А. В. Венедиктова, В. А. Дозорцева, О. С. Иоффе, Ю. Х. Калмыкова, Л. А. Лунца, Н. С. Малеина, А. В. Малько, Н. И. Матузова, В. П. Мозолина, Д. В. Мурзина, Р. О. Халфиной, В. Ф. Яковлева и др.

Методологическую основу исследования составляет совокупность общенаучных и специальных методов исследования. Общенаучные методы: аналитический метод — изучение составляющих и сущности правоотношений по использованию облачных хранилищ информации, который сопровождается синтезом; индуктивный и дедуктивный методы; методы моделирования, систематизации и др. При проведении исследования применялись следующие специальные методы: сравнительно-правовой для сопоставления законодательного и договорного регулирования правоотношений по использованию облачных хранилищ информации в России и зарубежных государствах, что позволило выделить особенности правовых режимов, характерные для рассматриваемых государств; логико-юридический; методы грамматического и системного толкования правовых норм; формально-юридический; синергетический метод и др.

Информационная база исследования включает нормативные правовые акты России и зарубежных государств по вопросам хранения информации в облачном хранилище; программные документы; соглашения, которые используют в практической деятельности крупные организации, предоставляющие облачные хранилища.

В РФ основное внимание обращено на: Гражданский кодекс Российской Федерации (далее — ГК РФ), Федеральный закон (далее — ФЗ) РФ от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», ФЗ РФ от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных», ФЗ РФ от 7.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», ФЗ РФ от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», ФЗ РФ от 20.07.2020 № 211-ФЗ «О совершении финансовых сделок с использованием финансовой платформы» и др.

В ФРГ при регулировании правоотношений, возникающих при использовании облачных хранилищ информации, руководствуются Германским гражданским уложением (далее — ГГУ), Германским торговым уложением (далее — ГТУ), Законом ФРГ «Об авторском праве и смежных правах» 1965 г.,

Законом ФРГ «О телекоммуникациях» 2007 г., Законом ФРГ «О правовом режиме предприятий» 1972 г. и др. Поскольку ФРГ входит в Европейский союз (далее — ЕС), ведущими нормативно-правовыми актами также являются Общий регламент о защите персональных данных, утвержденный постановлением ЕС 2016/679, Директива ЕС 2009/24/ЕС «О правовой защите компьютерных программ» и др.

В США правовой режим облачных хранилищ информации регулируется Законом США «Об авторском праве» 1976 г., Законом США «Об авторском праве в цифровую эпоху» 1998 г., Единообразным законом США о сделках с компьютерной информацией 2000 г., Законом США «Об ответственности и переносе данных о страховании здоровья граждан» 1996 г. и др.

В КНР ведущими нормативными правовыми актами в данной сфере являются ГК КНР 2021 г., Закон КНР «О кибербезопасности» 2017 г., Закон КНР «Об авторском праве» 1990 г., Регламент КНР «О телекоммуникациях» 2010 г., Положение КНР «О защите программного обеспечения компьютеров» 2002 г. и др.

В роли **эмпирической основы** исследования выступают рекомендации и материалы организаций, занимающихся вопросами регулирования ИТ, в том числе технологии облачных хранилищ информации. Среди данных организаций можно выделить: Национальный институт стандартизации и технологий США (англ. National Institute of Standards and Technologies (NIST), далее — НИСТ США); рабочую группу «Правовые основы для облачных вычислений», созданную Федеральным министерством экономики и энергетики ФРГ; Управление КНР по киберпространству; Комитет Государственной Думы РФ по информационной политике, информационным технологиям и связям; Экспертный совет Государственной Думы РФ по цифровой экономике и блокчейн-технологиям и др. При проведении исследования были изучены материалы судебной практики.

Обоснованность и достоверность результатов исследования обеспечивается использованием комплекса методов исследования, включая сравнительно-правовой, согласно объекту, цели, задачам и логике; соотносением теоретических позиций ученых-правоведов с договорами, которые заключаются

крупными организациями, предоставляющими облачные хранилища информации, и результатами научной работы; апробацией и внедрением полученных результатов в практической деятельности.

Научная новизна диссертационного исследования состоит в том, что в исследовании сформировано системное представление о правовом режиме хранения информации в облачном хранилище, которое включает в себя опыт российского регулирования и примеры регулирования использования технологии в зарубежных государствах, таких как: США, ФРГ, Китай, Франция и др. Исследование носит комплексный и системный характер, имеется также и междисциплинарный аспект, что повышает ценность исследования для науки.

В диссертации всесторонне рассмотрены вопросы, связанные с хранением информации при использовании данной современной ИТ: изучен правовой режим программы облачного хранилища; проанализированы виды информации и режимы доступа к информации, которая содержится в облачном хранилище; изучен гражданско-правовой договор на использование облачного хранилища в России и зарубежных государствах; теоретические аспекты данных соглашений сопоставлены с договорными конструкциями, которые используют крупные российские и иностранные ИТ-компании. На основе проведенного анализа выделены основные условия модельного договора на использование облачного хранилища информации.

Правовой режим информации, которая загружается в облачное хранилище, ее виды, и режимы доступа к ней являются определяющими для правоотношений по использованию облачного хранилища. Информация является объектом гражданских правоотношений, технология облачного хранилища может применяться по отношению к любой информации пользователя. Если информация, которая размещена в облачном хранилище, относится к коммерческой тайне, то перед пользователем возникает необходимость предусмотреть в договоре на использование данного сервиса пункты, связанные с нераспространением данной информации третьим лицам, а также ограничить

доступ к такой информации для некоторых категорий сотрудников пользователя (если пользователь является организацией).

Правовой режим информации связан с условиями договора на использование облачного хранилища. Изучение правовой природы данного договора, выявление особенностей договорных конструкций, сравнение теоретических и практических подходов к данному договору позволяет выявить важные для научного изучения вопросы: предоставление гарантий пользователю при использовании технологии облачного хранилища, связанных с информацией, которую он загружает; качество и стабильность работы облачного хранилища. Теоретическое изучение этих вопросов позволит на практике снизить вероятность возникновения правовых конфликтов между пользователями и ИТ-компаниями.

При рассмотрении правоотношений по использованию облачных хранилищ информации возникает необходимость анализа прав пользователей. Пользователями ИТ, таких как облачные хранилища информации, являются физические, юридические лица, государственные органы, международные организации. Регулирование сервисов в сети Интернет и самой Сети находится на стадии формирования, в связи с этим не исключается злоупотребление правами со стороны ИТ-компаний и нарушение прав пользователей при использовании облачного хранилища. В работе выявлены случаи нарушения прав пользователей в документах крупной ИТ-компания.

Правоотношения по использованию облачных хранилищ информации зачастую имеют в своем составе иностранный элемент, который может выражаться в том, что 1) пользователь может перемещаться из одного государства в другое и использовать облачное хранилище; 2) организация, которая предоставляет облачное хранилище, может осуществлять свою деятельность в нескольких государствах; 3) информация пользователя в облачном хранилище может быть перемещена из центра обработки данных одного государства в центр обработки данных другого государства. В настоящем исследовании предлагается решение вопроса об определении применимого права согласно коллизионной

привязке по месту нахождения центра обработки данных как наиболее эффективной.

В диссертации сформулированы и выносятся на защиту следующие основные положения (выводы):

1. В диссертации определен правовой режим хранения информации в облачном хранилище с точки зрения его составляющих. Правовой режим хранения информации в облачном хранилище включает дозволения и запреты по отношению к субъектам отношений при работе с: информацией, которая содержится в облачном хранилище; программой для ЭВМ — облачное хранилище информации; центром обработки данных, который позволяет большому объему информации содержаться в облачном хранилище и благодаря которому программа облачного хранилища может быть использована по отношению к большому количеству пользователей. Данный подход способствует формированию системного юридического исследования.

2. В научном исследовании дано определение правовой природы договора на использование облачного хранилища информации. Предметом данного договора является оказание сложной цифровой услуги — хранения информации в центре обработки данных. Сторонами договора является пользователь (физическое/юридическое лицо, государственный орган) и организация, предоставляющая облачное хранилище. В России и зарубежных государствах данный договор рассматривается как смешанный. В России смешанный договор на использование облачного хранилища информации включает в себя элементы лицензионного договора и договора оказания услуг. В зарубежных государствах смешанный договор может включать элементы договора аренды. Смешанный договор является наиболее оптимальным для оформления правоотношений в России, однако следует учитывать, что элементы типов договоров, включаемых в смешанный договор, создавались и использовались длительное время не для хранения информации в облачном хранилище и сферы информационных технологий.

3. На основе изученных соглашений, заключаемых пользователями с организациями, предоставляющими публичные облачные хранилища в РФ, ФРГ, США и КНР, в диссертации разработаны основные условия модельного договора на использование облачного хранилища информации. Модельный договор является рекомендательным документом, который может использоваться в РФ организациями, предоставляющими облачное хранилище, для совершенствования типового договора с пользователями. Предметом данного договора является предоставление цифровой услуги по хранению информации в облачном хранилище. Стороны — пользователь (физическое/юридическое лицо или государственный орган) и организация, предоставляющая публичное/коллективное/частное облачное хранилище информации. Исходные условия модельного договора могут включать положения о качестве цифровой услуги, о сохранности информации пользователя и ее недоступности третьим лицам и организации, предоставляющей сервис, об ответственности сторон, о простоях в работе облачного хранилища, о размере неустойки в случае нарушения прав пользователя, об ответственности пользователя в случае загрузки в хранилище информации, которая может нанести повреждения центру обработки данных, о порядке заключения и расторжения договора. Модельный договор может стать основой для развития регулирования в данной сфере, будет способствовать повышению качества цифровой услуги по хранению информации в облачном хранилище.

4. В диссертационном исследовании выявлены последствия расторжения договора на использование публичного облачного хранилища информации конклюдентными действиями. В случае, когда пользователь своими конклюдентными действиями в одностороннем порядке отказывается от договора, у организации, которая предоставляет облачное хранилище информации, возникает правовая неопределенность касательно хранения информации в центре обработки данных и сроках такого хранения для данного пользователя, повышаются экономические издержки. Выявлена необходимость

закрепления в договоре на использование облачного хранилища информации уведомительного порядка при расторжении данного договора.

5. В диссертации определены коллизионные привязки, которые используются для определения применимого права для правоотношений по использованию облачного хранилища информации в случае наличия иностранного элемента, если стороны не определили данное право в договоре, в случае деликта: по месту нахождения центра обработки данных как имущества организации, которая предоставляет облачное хранилище информации, и место нахождения информации пользователя; по месту ведения предпринимательской деятельности организации, предоставляющей облачное хранилище информации; в зависимости от статуса пользователя как потребителя; по месту причинения вреда в центре обработки данных. Коллизионная привязка, которая определяет применимое право по месту нахождения центра обработки данных, т. е. физического местонахождения информации пользователя, позволяет придать предвидимость правоотношениям по использованию облачных хранилищ. Данная коллизионная привязка может использоваться и для договорного, и для деликтного статута.

Теоретическая значимость исследования выражается во всестороннем изучении правового режима хранения информации в облачном хранилище, его особенностей и ключевых составляющих. Проведенное исследование может быть использовано для развития научной базы в области регулирования правоотношений по использованию ИТ, их гражданского оборота в условиях развития цифровой экономики РФ.

Теоретические положения, рассмотренные в диссертации, направлены на систематизацию научного знания при адаптации правового регулирования в условиях трансформации правоотношений в рамках развития цифровой экономики.

Практическая значимость полученных результатов заключается:

— в представлении систематизированного научного исследования, которое может быть использовано ИТ-компаниями при разработке нормативно-правовой

базы и соглашений с пользователями для запуска в гражданский оборот различных ИТ-сервисов, а также для совместной разработки государственными органами и ИТ-компаниями модельного договора на использование облачного хранилища информации;

— преподавании научных дисциплин по тематике правового регулирования отношений по использованию ИТ, обновлении и расширении тематики программ курсов по гражданскому праву, гражданскому и торговому праву зарубежных государств, международному частному праву, создании соответствующих курсов и спецкурсов. Проведенное исследование используется в процессе преподавания.

Апробация результатов исследования. Основные положения и выводы диссертации были обсуждены и одобрены на заседании кафедры правового обеспечения рыночной экономики и нашли отражение: в докладах на международных и всероссийских научно-практических конференциях; при выполнении НИР; при разработке учебных программ и проведении занятий в системе высшего образования.

Структура работы обусловлена целью и задачами исследования. Исследование состоит из введения, трех глав (включающими 9 параграфов), заключения, перечня сокращений и списка литературы.

Публикации автора по теме исследования. По теме диссертационного исследования опубликовано 4 статьи в изданиях, индексируемых в международных базах цитирования, 6 статей в изданиях, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией при Минобрнауки России, 3 из которых в научных изданиях, рекомендованных Ученым советом РАНХиГС для публикации статей по юриспруденции. Материалы исследования были опубликованы в сборниках по итогам международных и всероссийских конференций.