

Тел.: 8(906)776-19-20
Ekaterinasb@mail.ru

На правах рукописи

Басманова Екатерина Сергеевна

ИНТЕРНЕТ-САЙТ КАК ОБЪЕКТ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ

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

Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Москва – 2010

Работа выполнена в отделе гражданского законодательства и процесса федерального государственного научно-исследовательского учреждения «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации».

Научный руководитель — кандидат юридических наук
Калятин Виталий Олегович

Официальные оппоненты — доктор юридических наук, профессор
Близнец Иван Анатольевич

кандидат юридических наук
Павлова Елена Александровна

Ведущая организация — ГОУ ВПО «Российская академия правосудия»

Защита диссертации состоится «11» октября 2010 г. в 13 часов 00 мин на заседании диссертационного совета Д 503.001.01 при федеральном государственном научно-исследовательском учреждении «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации» по адресу: 117218, Москва, ул. Большая Черемушkinsкая, д.34.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке федерального государственного научно-исследовательского учреждения «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации».

Автореферат разослан «___» _____ 2010 года.

Ученый секретарь
диссертационного совета
доктор юридических наук

И.О. Хлестова

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования. Одним из определяющих факторов успешного движения современного российского общества от индустриального к информационному является дальнейшее развитие информационно-телекоммуникационных сетей, и в частности — российского сегмента сети Интернет. Согласно Стратегии развития информационного общества в Российской Федерации (утв. Президентом РФ 07.02.2008г. № Пр-212)¹ «информационное общество характеризуется высоким уровнем развития информационных и телекоммуникационных технологий и их интенсивным использованием гражданами, бизнесом и органами государственной власти». Интернет — глобальная телекоммуникационная сеть информационных и вычислительных ресурсов, на сегодняшний день насчитывает более миллиарда пользователей по всему миру, и около 43,3 млн. в Российской Федерации². Неотъемлемым конструктивным элементом сети Интернет является Интернет-сайт как средство размещения и представления информации в сети. В сети представлены сайты как коммерческой, так и некоммерческой направленности, а также сайты органов власти. Сегодня в рамках федеральной целевой программы «Электронная Россия (2002-2010 годы)», утвержденной Постановлением Правительства РФ от 28.01.2002г. № 65³, органами государственной власти создаются сайты в сети Интернет, на которых размещается нормативная правовая, справочная и новостная информация, связанная с деятельностью этих органов; разрабатывается инфраструктура информационного правительства (Концепция формирования в Российской Федерации электронного правительства до 2010 года, утв. Распоряжением Правительства РФ от 06.05.2008г. № 632-р⁴). Значителен коммерческий сектор российского сегмента сети Интернет: по данным ООО

¹ РГ. № 34. 16.02.2008.

² См.: Интернет в России: Методика и основные результаты исследования. Зима 2009-2010 / Сост. Е. Галицкий, А. Сидорова. — М.: Фонд «Общественное мнение». — 2010. — Вып. 28. — С. 2.

³ СЗ РФ. 04.02.2002. № 5. ст. 531.

⁴ СЗ РФ. 19.05.2008. № 20. ст. 2372.

«Рамблер Интернет Холдинг» количество сайтов коммерческой направленности в 2008 году составило 41061. Все большее значение для общественного развития приобретают сайты некоммерческой, гуманитарной направленности, принадлежащие некоммерческим организациям и частным лицам.

Общественные отношения по созданию Интернет-сайта, а также передаче прав на него требуют соответствующего гражданско-правового регулирования. Поскольку с юридической стороны Интернет-сайт представляет собой определенным образом упорядоченную совокупность результатов интеллектуальной деятельности, указанное регулирование должно осуществляться, прежде всего, средствами законодательства в области исключительных прав. В настоящее время законодательство в этой сфере не содержит правовых норм, прямо регулирующих Интернет-сайты, что представляется значительным юридическим пробелом. Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации⁵ определяет: «В рамках четвертой части ГК требует развития блок положений, направленных на регулирование *использования результатов интеллектуальной деятельности в информационно-телекоммуникационных сетях* (в том числе в сети Интернет). К вопросам, возникающим в этой сфере, следует отнести возможное расширение круга охраняемых объектов. Существует потребность в определении правовой характеристики Интернет-сайтов и иных сложных информационных ресурсов, в обеспечении возможности распоряжения правами на объекты, объединенные в составе таких ресурсов, в едином комплексе» (п. 2.2. Раздела VII Концепции). На восполнение недостатка знаний в указанной области и направлена настоящая диссертационная работа.

Научная разработанность проблемы. В научной литературе проблема регулирования отношений по поводу Интернет-сайтов с позиций права интеллектуальной собственности как комплексного (сложного) объекта

⁵ Вестник ВАС РФ. 2009. № 11.

имущественных прав не представляется разработанной в достаточной мере. Акцент на вакууме правового регулирования Интернет-сайтов, а также попытки дать определения данному виду объектов путем перечисления его составляющих элементов сделаны в цивилистических монографиях С.А. Бабкиным⁶ и О.В. Копцевой⁷ и межотраслевых работах (в рамках предмета информационного права) В.Б. Наумовым⁸ и А.Г. Серго⁹. Информационное определение сайту дает М.А. Хатаева, характеризуя его как «системную адресную информацию в Интернете о конкретном лице и его товаре (работе, услуге), созданную посредством электронных устройств и доступную неопределенному кругу пользователей»¹⁰. В работах С.В. Петровского¹¹, О.А. Рузаковой, С.В. Дмитриева¹², А.Г. Серго¹³, В.О. Калятина¹⁴ говорится о невозможности отнесения Интернет-сайтов к какой-либо одной известной категории объектов, указывается на наличие у Интернет-сайта черт, присущих различным охраняемым результатам интеллектуальной деятельности (сборникам, в частности, базам данных; программам для ЭВМ). О.А. Моисеева¹⁵ относит сайт к объектам авторского права, не принимая во внимание то обстоятельство, что в составе сайта могут находиться и иные объекты охраны (товарные знаки, промышленные образцы и проч.). В.О. Калятин обозначает необходимость особого режима правового регулирования Интернет-сайта по аналогии с аудиовизуальным произведением; им также впервые предложено рассматривать Интернет-сайт

⁶ См.: Бабкин С.А. Интеллектуальная собственность в Интернет. М., 2006. С. 369-418.

⁷ См.: Копцева О.В. Где @ порылась?! Защита © прав в Интернете. М., 2009. С. 32.

⁸ См.: Наумов В.Б. Право и Интернет: Очерки теории и практики. М.: Книжный дом «Университет», 2002. С. 201.

⁹ См.: Серго А. Интернет и право. М., 2003. С. 93.

¹⁰ Хатаева М.А. Правовое обеспечение охраны интеллектуальных прав в информационно-коммуникационных сетях на примере Интернета. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2009. С. 10.

¹¹ См.: Петровский С.В. Правовая охрана сайта как базы данных // Сборник материалов третьей Всероссийской конференции «Право и Интернет: теория и практика». М.: Российская академия государственной службы при правительстве РФ. 2000. С. 70-72.

¹² См.: Рузакова О.А., Дмитриев С.В. Авторские и смежные права в Интернете // Законодательство. 2001. № 9. С. 45-50.

¹³ См.: Серго А. Указ. соч. С. 93-94.; Серго А. Неопределенный сайт // Эж-Юрист. 2004. № 1.

¹⁴ См.: Калятин В. Интернет-сайт как объект исключительных прав // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. - М., 2004. № 2. С. 25-28.

¹⁵ См.: Моисеева О.А. Применение авторского законодательства и законодательства о смежных правах при создании и использовании web-сайта а сети Интернет // Молодежь в юридической науке. — М., 2000. С. 71-73.

как комплекс имущественных (исключительных) прав. В узком (как цифровое произведение) и в широком (как имущественный комплекс) смысле предложено рассматривать Интернет-сайт П.В. Бабарыкиным¹⁶, при этом в Интернет-сайт как имущественный комплекс включаются и материальные носители информации (сервер и проч.), что исключает возможность рассмотрения Интернет-сайта как комплекса исключительных прав, то есть как объекта, регулируемого только нормами законодательства в области интеллектуальной собственности.

Следует заметить, что большая часть посвященных Интернет-сайту работ выполнена до принятия части четвертой Гражданского кодекса РФ, то есть без учета нового законодательства, в частности нормы ГК РФ о сложных объектах.

В научной литературе зарубежных стран англо-саксонской правовой системы по преимуществу преобладает описательный подход к определению понятия сайта. Вопрос о выработке какого-либо специального, гражданско-правового определения сайта не ставится, что связано, прежде всего, с особенностями авторского права данной правовой системы (копирайт). Акцент делается на защите отдельных охраняемых объектов, представленных на Интернет-сайте, а не сайта в целом¹⁷.

Объект исследования — общественные отношения, складывающиеся в процессе создания и использования Интернет-сайтов (охраняемых результатов интеллектуальной деятельности в их составе).

Предмет исследования — Интернет-сайт как объект имущественных (исключительных) прав.

Цель диссертационного исследования — изучение Интернет-сайта с позиций гражданского права, определение его места в системе объектов

¹⁶ См.: Бабарыкин П.В. Гражданско-правовое регулирование создания и использования сайтов в сети Интернет: Автореф. дис. ... к.ю.н. СПб, 2005.

¹⁷ См.: Луцкер А.П. Авторское право в цифровых технологиях и СМИ. М. 2005. С. 285-323.; Bell T.W. Intellectual Property // Internet Law. URL: <http://www.tomwbell.com/NetLaw/Ch07.html>; MacQueen H.L. Law and the Internet - Regulating Cyberspace. URL: http://www.law.ed.ac.uk/it&law/ch5_main.htm; Standler R.B. Some Observations on Copyright Law // Copying on the Internet. URL: <http://www.rbs2.com/copyr.htm#anchor555555>.

исключительных прав; разработка теоретических положений и практических предложений в рамках обозначенной проблемы.

Для достижения указанной цели в процессе исследования выдвигаются и решаются следующие **задачи**:

— исследовать Интернет-сайт как результат коллективной интеллектуальной деятельности; установить, какие авторы принимают участие в создании Интернет-сайта; определить характерные признаки Интернет-сайта, отличающие его от иных результатов интеллектуальной деятельности, созданных коллективно;

— исследовать структуру Интернет-сайта, определить в ней статическую и динамическую составляющую; установить, какие виды результатов интеллектуальной деятельности могут входить в состав Интернет-сайта;

— определить характерные признаки сложного объекта (ст. 1240 ГК РФ);

— рассмотреть Интернет-сайт на предмет наличия у него признаков сложного объекта, определить место Интернет-сайта в системе сложных объектов, выделяемых законодательством и юридической наукой;

— произвести сравнение Интернет-сайта с иными объектами, имеющими в своем составе динамическую составляющую (товарами в обороте, базой данных, имущественным комплексом);

— выработать практические рекомендации по передаче прав на Интернет-сайт (охраняемые результаты интеллектуальной деятельности в его составе).

Методологической основой диссертационного исследования является всеобщий диалектический метод; общие логические методы, в том числе методы дедукции и индукции, анализа и синтеза; метод системного анализа; структурно-функциональный метод; метод грамматического толкования; формально-юридический, конкретно-исторический, сравнительно-правовой и другие методы.

Теоретическую основу исследования составили труды видных отечественных и зарубежных цивилистов: Б.С. Антимонова, В.А. Белова, И.А. Близнаца, Э.П. Гаврилова, М.В. Гордона, В.А. Дозорцева, В.О. Калятина, А.А. Пиленко, А.П. Сергеева, В.И. Серебровского, С.А. Сударикова, Л.К. Терещенко, Л.А. Трахтенгерц, Е.А. Флейшиц, В.В. Черячукина, Г.Ф. Шершеневича, Л. Бентли, В. Веинке, Р. Дюма, Д. Липчик, Б. Шермана и др.

Эмпирической базой исследования послужила судебная практика (Постановление Президиума ВАС РФ от 22.04.2008г. № 255/08, Постановление ФАС Московского округа от 25.05.2009г. № КГ-А40/1594-09, Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 24.02.2009г. № А63-14046/2006-С1 и проч.); международно-правовые, а также зарубежные нормативно-правовые акты, регулирующие вопросы интеллектуальной собственности.

Правовую базу исследования составляют следующие нормативные правовые акты: Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений (1886г.), Договор Всемирной организации интеллектуальной собственности по авторскому праву (1996г.), Конституция Российской Федерации, часть четвертая Гражданского кодекса РФ, Федеральные законы от 18.12.2006г. № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», от 09.02.2009г. № 8-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления», от 22.12.2008г. № 262-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации», Стратегия развития информационного общества в Российской Федерации, утв. Президентом РФ 07.02.2008г. № Пр-212, Положение о пользовании сайтами в сети Интернет, утв. Постановлением Правительства РФ от 17.03.2008г. № 179 и др.

Научная новизна исследования. Настоящая работа представляет собой одну из первых, целиком посвященных исследованию Интернет-сайта

с позиций гражданского права. Впервые обосновано рассмотрение Интернет-сайта как сложного объекта, содержащего в себе несколько разнородных охраняемых результатов интеллектуальной деятельности (ст. 1240 ГК РФ). Поскольку понятие сложного объекта представляется недостаточно изученным юридической наукой, в настоящей работе осуществлено его исследование, необходимое для рассмотрения основной темы. Выстроена система сложных объектов, в которой определено место Интернет-сайта.

Впервые Интернет-сайт рассматривается как объект, находящийся в динамике. Исследована внутренняя структура Интернет-сайта, в которой определена его статическая и динамическая составляющая. Разработан оптимальный механизм передачи (перехода) прав на Интернет-сайт (охраняемые результаты интеллектуальной деятельности в его составе).

Положения, выносимые на защиту:

1. Интернет-сайт — это предназначенный для размещения в сети Интернет результат интеллектуальной деятельности, состоящий из статичной основы (базового элемента сайта), представляющей собой программный (объектный) код и порождаемые им визуальные отображения (дизайн сайта), и динамичного содержания (контента), представляющего собой совокупность разнородных объектов исключительных прав и иных материалов, системно расположенных в пределах базового элемента сайта.

2. Авторами основы (базового элемента) Интернет-сайта являются веб-дизайнер (в части дизайна сайта), а также верстальщик и программист (в части программного (объектного) кода).

Составителю Интернет-сайта принадлежат авторские права на осуществленный им подбор или расположение элементов содержания Интернет-сайта (составительство).

3. Сложным объектом (ст. 1240 ГК РФ) признается объект, который характеризуется следующими признаками: 1) наличием в составе данного объекта нескольких охраняемых результатов интеллектуальной

деятельности, разнородных, созданных авторами в сотрудничестве; 2) сложной внутренней структурой объекта.

Характерной особенностью сложного объекта является то, что в его создании, как правило, принимает участие организатор создания, который не является автором охраняемых результатов интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта и приобретает права на них по договорам.

4. Интернет-сайт следует причислить к сложным объектам, поскольку он отвечает всем необходимым признакам сложности: имеет в своем составе несколько охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, разнородных, созданных авторами в сотрудничестве (программа для ЭВМ, произведения графики и дизайна, литературные произведения и проч.); характеризуется сложной внутренней структурой (охраняемые объекты в составе базового элемента сайта расположены многослойно; гипертекстовые страницы Интернет-сайта, связанные между собой гиперссылками, в совокупности образуют иерархическую систему).

5. Интернет-сайт представляет собой объект, меняющийся с течением времени, вследствие чего при оформлении перехода прав на него необходимым представляется составление полного перечня охраняемых объектов, входящих в состав сайта, с обязательным указанием объема передаваемых прав на них.

6. В целях устранения пробелов в регулировании Интернет-сайтов предлагается произвести следующие изменения и дополнения законодательства:

А). Включить Интернет-сайт в перечень сложных объектов, указанных в пункте 1 статьи 1240 Гражданского кодекса РФ.

Б). Дополнить ст. 1240 ГК РФ пунктом 6 следующего содержания:

«6. Правила настоящей статьи применяются к регулированию Интернет-сайта, если иное не установлено статьей 1262¹ настоящего кодекса».

В). Дополнить Гражданский кодекс РФ статьей следующего содержания:

«Статья 1262¹. Интернет-сайт.

1. Интернет-сайт — это результат интеллектуальной деятельности, предназначенный для размещения в сети Интернет, состоящий из неизменного базового элемента, представляющего собой программный (объектный) код и порождаемые им визуальные отображения (дизайн сайта), и элементов содержания (контента), системно расположенных в пределах базового элемента и заменяемых с течением времени. В качестве элементов содержания Интернет-сайта могут выступать охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, а также иные материалы.

Не считается изменением базового элемента Интернет-сайта его модификация, не влекущая существенного изменения дизайна Интернет-сайта.

2. Авторами базового элемента Интернет-сайта признаются веб-дизайнер (автор дизайна сайта), верстальщик и программист (авторы программного (объектного) кода).

3. Составителю Интернет-сайта принадлежат авторские права на осуществленный им подбор или расположение элементов содержания Интернет-сайта (составительство).

4. В случае, когда лицо, организовавшее создание Интернет-сайта, приобретает право использования результата интеллектуальной деятельности в составе базового элемента Интернет-сайта, соответствующий договор считается договором об отчуждении исключительного права, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

5. Исключительное право на результаты творческого труда по подбору или расположению элементов содержания Интернет-сайта принадлежат обладателю прав на базовый элемент Интернет-сайта, если договором между ним и составителем Интернет-сайта не установлено иное.

6. В случае, когда обладатель прав на базовый элемент Интернет-сайта приобретает право использования результатов интеллектуальной деятельности, составляющих содержание Интернет-сайта, соответствующие договоры считаются лицензионными, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

7. Результат интеллектуальной деятельности может быть размещен на Интернет-сайте в качестве элемента его содержания без заключения договора с обладателем исключительных прав на такой результат, но по его поручению или с его согласия. Размещение результата интеллектуальной деятельности на Интернет-сайте без договора не влечет перехода каких-либо прав на него к обладателю прав на базовый элемент Интернет-сайта или доменное имя.

8. В договоре о передаче прав на Интернет-сайт указывается полный перечень результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, входящих в состав Интернет-сайта, а также объем передаваемых прав на них».

Теоретическая и практическая значимость исследования заключается в новизне полученных в ходе исследования теоретических выводов и сделанных практических предложений, которые могут быть использованы для совершенствования действующего законодательства и правоприменительной практики, в учебной деятельности при преподавании курса гражданского права РФ, информационного права, спецкурса «Интеллектуальная собственность».

Апробация результатов исследования. Диссертация выполнена и обсуждена в отделе гражданского законодательства и процесса Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации.

Основные положения и выводы исследования опубликованы в научных изданиях, а также представлялись автором в форме докладов на Ежегодных конференциях молодых ученых, аспирантов и соискателей

Института законодательства и сравнительного правоведения «Проблемы юридических противоречий в законодательстве» (17.05.2006г.), «Правовое обеспечение государственных реформ» (30.05.2007г.), «Юридические лица в сфере публичного и частного права» (20.05.2009г.).

Структура диссертационного исследования. Диссертационное исследование состоит из четырех глав, объединяющих тринадцать параграфов, заключения и библиографического списка.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ ДИССЕРТАЦИИ

Первая глава — «Интеллектуальная собственность и Интернет» — посвящена исследованию объектов исключительных (имущественных) прав применительно к проблеме их использования в сети Интернет.

В параграфе 1 — «Интеллектуальная собственность и исключительные (имущественные) права» — раскрывается содержание понятий «результат интеллектуальной деятельности», «интеллектуальная собственность», «интеллектуальные права» исходя из уровня современной отечественной и зарубежной цивилистики. Изложенные в параграфе общие положения служат необходимой теоретической базой для дальнейшего исследования.

В параграфе 2 — «Объекты исключительных прав, особенности их использования в Интернете» — охраняемые в соответствии с законодательством результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации исследуются на предмет возможности их представления в сети Интернет. Устанавливается, что необходимым и достаточным условием для существования объекта исключительных прав в сети Интернет является возможность воплощения его в виртуальной форме, то есть реализации на компьютере. Определяется, что произведение науки, литературы и искусства может быть представлено на компьютере в виде простого или форматированного текста, векторного

или растрового изображения, цифровой записи звука, а также аудиовизуально. Программы для ЭВМ и базы данных отличаются от иных объектов авторского права тем, что они функционально предназначены для реализации на компьютере. Объекты патентного права – промышленные образцы – могут быть представлены в сети Интернет как художественно-конструкторские решения Интернет-сайтов, и охраняемых объектов, размещенных на сайте (программ для ЭВМ, баз данных и проч.), в том случае, если указанные объекты отвечают признакам патентоспособного промышленного образца и зарегистрированы в таком качестве в установленном законом порядке.

Определяется перечень охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, которые могут использоваться в Интернете. К ним относятся произведения науки, литературы, искусства; программы для ЭВМ и базы данных; исполнения и фонограммы; сообщения в эфир и по кабелю; фирменные наименования, товарные знаки и знаки обслуживания, коммерческие обозначения; топологии интегральных микросхем; изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

Вторая глава — «Общая характеристика Интернет-сайта как результата интеллектуальной деятельности» — содержит подробное исследование Интернет-сайта как результата интеллектуальной деятельности.

В параграфе 1 — «Интернет-сайт в гражданском обороте и государственном управлении» — приводятся определения понятий «Интернет» и «Интернет-сайт», выработанные наукой информатикой, называются виды Интернет-сайтов (веб-сайт, WAP-сайт), анализируется грамматика употребления термина «Интернет-сайт» в российских нормативно-правовых актах.

Опираясь на статистические данные роста числа пользователей сети Интернет в России и мире, а также роста числа Интернет-сайтов

коммерческой направленности, автор приходит к выводу о значительной вовлеченности Интернет-сайтов в гражданский оборот.

В подтверждение важности Интернет-сайтов для сферы государственного управления приводятся нормы федеральных законов, обязывающих государственные органы исполнительной власти, органы местного самоуправления, а также суды использовать сеть Интернет для размещения информации о своей деятельности и создавать в ней свои официальные сайты (ст. 10 Федерального закона от 09 февраля 2009 года № 8-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления»¹⁸, ст. 10 Федерального закона от 22 декабря 2008 года № 262-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации»¹⁹).

Параграф 2 — «Анализ проблемы определения правового режима Интернет-сайта в юридической литературе» — содержит критический обзор определений понятия «Интернет-сайт», выработанных юридической наукой. Существует несколько подходов к определению Интернет-сайта: первый — определение сайта через описание его технической стороны (В.Б. Наумов); второй — определение сайта как места хранения информации или размещения охраняемых объектов (О.В. Копцева, М.А. Хатаева); третий — определение сайта как особого рода результата интеллектуальной деятельности, имеющего сходство с базой данных либо сочетающего в себе черты нескольких известных видов объектов (А.Г. Серго, С.В. Петровский, О.А. Рузакова, С.В. Дмитриев, П.В. Бабарыкин); четвертый — определение сайта как комплекса объектов исключительных прав и имущества (П.В. Бабарыкин). Первая и вторая группа определений относится, как правило, к предмету информационной науки, либо выработана в рамках межотраслевых исследований (так называемого «права Интернета»), потому сущности Интернет-сайта как объекта исключительных прав не раскрывает. Третья и

¹⁸ СЗ РФ, 16.02.2009, N 7, ст. 776.

¹⁹ СЗ РФ, 29.12.2008, N 52 (ч. 1), ст. 6217.

четвертая группа представляет собой собственно цивилистические определения. При этом определения третьей группы представляют собой попытки объяснить природу Интернет-сайта путем усмотрения у него не уникальных черт, присущих только данному виду объектов, но черт схожести с объектами других видов. В данном случае не устанавливается тождества Интернет-сайта с объектами, у которых имеются общие черты с сайтом, но предлагается распространять на Интернет-сайт по аналогии нормы, регулирующие указанные известные объекты. Однако поскольку Интернет-сайт сочетает в себе черты нескольких охраняемых объектов, задача регулирования осложняется конкуренцией норм, что прямо отмечается в литературе. Наконец, определение четвертой группы, предложенное П.В. Бабарыкиным, включает в состав Интернет-сайта помимо объектов исключительных прав средства индивидуализации (доменные имена), услуги и материальные объекты (сервер, технические устройства и проч.), что исключает возможность рассмотрения Интернет-сайта в качестве объекта, регулируемого только нормами законодательства в области интеллектуальной собственности, и делает объект неоправданно неопределенным.

Особого внимания заслуживает позиция В.О. Калятина в определении Интернет-сайта. Он совершенно справедливо заключает о невозможности охватить права на Интернет-сайт каким-либо общим правилом или нормой и говорит о необходимости установления в отношении Интернет-сайта особого режима прав либо предоставления регистрации Интернет-сайту как комплексу имущественных (исключительных) прав.

В направлении изучения Интернет-сайта как уникального объекта исключительных прав движется и автор реферируемого диссертационного исследования.

Параграф 3 — «Структура и признаки Интернет-сайта как результата интеллектуальной деятельности» — содержит исследование структурных элементов Интернет-сайта, определяющих его основные

признаки. В данном параграфе перед автором диссертационного исследования стоит задача — перевести теоретические сведения об Интернет-сайте, полученные из области информатики, на язык права.

Прежде всего, указывается, что Интернет-сайт технически представляет собой некоторую доступную через Интернет структурированную совокупность электронных страниц, содержащих объекты различного рода: тексты, графические изображения, аудиовизуальные произведения, программы для ЭВМ, базы данных и проч. Интернет-сайт имеет сложную внутреннюю организацию. Во-первых, в нем наличествует *базовый элемент* (основа сайта, шаблон), выполненный на языке гипертекстовой разметки (часто с программными элементами), определяющий художественное и конструктивное решение сайта: общий дизайн и порядок расположения электронных страниц. Во-вторых, в составе сайта присутствует достаточно объемное содержание (контент), представляющее собой совокупность разнородных графических, текстовых, звуковых и аудиовизуальных объектов, системно расположенных в пределах базового элемента сайта (его основы) и замещаемых с течением времени.

Обозначается проблема юридической квалификации Интернет-сайта как результата интеллектуальной деятельности — отнесения его к той или иной группе известных объектов. С одной стороны, Интернет-сайт, выполненный на языке гипертекстовой разметки с программными вкраплениями, представляет собой программу для ЭВМ. С другой стороны, художественное решение Интернет-сайта, возникающее при просмотре его гипертекста в браузере²⁰, представляет собой охраняемый авторским правом дизайн, который при определенных условиях (условиях патентоспособности) может быть зарегистрирован в качестве промышленного образца. В то же время совокупность самостоятельных объектов, составляющих содержание Интернет-сайта, систематизированное в рамках его базового элемента,

²⁰ *Браузер* — это программа, позволяющая просматривать на дисплее компьютера информацию из компьютерной сети.

отвечает признакам сборника, установленным ст. 1260 ГК РФ. Наконец, отдельные элементы содержания Интернет-сайта могут являться самостоятельными объектами охраны в соответствии с частью четвертой Гражданского кодекса РФ.

Неопределенность юридического статуса Интернет-сайта означает и затрудненность его правового регулирования. Решать вопрос правового регулирования Интернет-сайта предлагается с учетом обозначенной выше структурной сложности данного вида объекта — наличия в его составе базового элемента (основы Интернет-сайта) и элементов содержания (контента). Для разграничения базового элемента Интернет-сайта и элементов содержания автор предлагает применить в совокупности технический (1), визуальный (2) и динамический (3) критерии.

Разграничение по *техническому критерию* означает техническое различие между основой Интернет-сайта и его содержанием. Основа Интернет-сайта представляет собой элемент, выполненный на языке гипертекстовой разметки — объектный (программный) код, определяющий внутреннюю иерархическую структуру Интернет-сайта. Содержание Интернет-сайта представляет собой совокупность охраняемых объектов и иных материалов, как правило, разнородных, системно расположенных в пределах основы Интернет-сайта. Основа Интернет-сайта является технически необходимым его элементом — без основы Интернет-сайт просто не будет существовать как объект. В сравнении с основой содержание является технически факультативным элементом Интернет-сайта — оно может быть извлечено из состава Интернет-сайта без технического ущерба для него.

По *визуальному критерию* разграничение между основой и содержанием Интернет-сайта проводится по их внешнему виду, представленному при просмотре Интернет-сайта в программе-браузере. В отличие от элементов содержания, основа (базовый элемент) Интернет-сайта, как правило, характеризуется общим дизайном — художественным

решением электронных страниц. Дизайн Интернет-сайта разрабатывается до того, как будет создан его объектный (программный) код. Дизайн Интернет-сайта разрабатывает *автор-веб-дизайнер*. Результат творческого труда веб-дизайнера — дизайн-макет, представленный в формате электронных изображений (пиксельных либо растровых), — передается *автору-верстальщику*, который на его основе разрабатывает соответствующий гипертекст страниц. Сверстанные автором-верстальщиком веб-страницы являются самостоятельными объектами, не составляющими единой системы. Объединение разрозненных страниц в целостную иерархическую структуру осуществляет *автор-программист*. Им разрабатывается программная основа Интернет-сайта, определяющая его нормальное функционирование в сети. Результатом творческого труда автора-программиста является созданный на основе разработок автора-дизайнера и автора-верстальщика, незаполненный содержанием сайт-шаблон, иначе говоря, основа, базовый элемент Интернет-сайта.

В соответствии с *динамическим критерием* основа Интернет-сайта является статическим элементом Интернет-сайта, а элементы содержания, напротив — находятся в динамике. Статика основы предполагает, что данный элемент Интернет-сайта пребывает в относительно неизменном состоянии на протяжении всего времени существования Интернет-сайта. При этом не считается изменением основы Интернет-сайта программно предопределенное изменение ее структуры, а также модификация объектного (программного) кода, не влекущее существенного изменения внешнего вида шаблона сайта (дизайна). Динамика содержания (контента) Интернет-сайта означает периодическое замещение одних элементов содержания Интернет-сайта другими — так называемое «обновление» Интернет-сайта.

Установленные в данном параграфе различия между основой (базовым элементом) и содержанием (контентом) Интернет-сайта предопределяют и необходимость различия в их правовом регулировании в рамках единого объекта Интернет-сайт.

В параграфе 4 — «Сайт как объект, размещенный в сети Интернет. Соотношение понятий Интернет-сайт и доменное имя» —

Интернет-сайт характеризуется как объект, предназначенный для размещения в сети Интернет. Указывается на техническую возможность размещения сайта в иных сетях (локальных), а также возможность существования Интернет-сайта на переносных носителях информации (CD-, DVD-диски, flash-диск и проч.). В связи с необязательностью размещения сайта именно в сети Интернет при непереносной технической возможности такого размещения предложено определять сайт как объект, предназначенный для размещения в сети Интернет.

К вопросу о доменном имени поясняется, что доменное имя — условное обозначение, предназначенное для индивидуализации информационных ресурсов в сети Интернет²¹ — представляет собой самостоятельный объект охраны (из разряда средств индивидуализации) и не является составляющим элементом Интернет-сайта. Зарегистрированное доменное имя представляет собой объект охраны вне зависимости от того, закреплено оно за определенным сайтом или нет (делегировано или не делегировано). Для размещения сайта в сети Интернет технически достаточным является присвоение ему IP-адреса, а присвоение доменного имени является необязательным. Обладателями прав на Интернет-сайт и на делегированное данному Интернет-сайту доменное имя могут быть разные лица.

В главе 3 — «Интернет-сайт как сложный объект. Сравнительная характеристика Интернет-сайта и базы данных, Интернет-сайта и имущественного комплекса» — последовательно решается задача определения места Интернет-сайта в системе объектов исключительных прав. Поскольку в предыдущей главе было установлено, что в создании Интернет-сайта участвуют несколько лиц, возникла потребность дать характеристику понятия коллективного результата интеллектуальной

²¹ См.: Серго А.Г. Доменные имена. М.: Бестселлер, 2006. С.51.

деятельности. Цель реализуется в *параграфе 1 — «Коллективные результаты интеллектуальной деятельности»*. Параграф содержит определение понятия коллективного результата интеллектуальной деятельности, а также краткую характеристику его отдельных видов: совместного, производного и составного результатов интеллектуальной деятельности. Особо выделяется такой вид коллективного результата интеллектуальной деятельности как *сложный*. Подробному его исследованию посвящен *параграф 2 — «Общая правовая характеристика сложного объекта»*. Отмечается, что «сложный объект» — понятие новое для отечественного законодательства (впервые закреплено в части четвертой Гражданского кодекса РФ), недостаточно разработанное юридической наукой. Теоретическую основу исследованию сложного объекта положил В.А. Дозорцев, который изучал данную разновидность коллективного результата интеллектуальной деятельности на примере кинематографического произведения²². Автор настоящего диссертационного исследования стремится дать общую характеристику сложного объекта вне зависимости от его видов. Анализируя норму статьи 1240 ГК РФ, автор выделяет основные признаки сложного объекта, к которым относятся: 1) наличие в составе данного объекта нескольких охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, разнородных, созданных авторами в сотрудничестве; 2) сложная внутренняя структура объекта.

Признак наличия в составе сложного объекта нескольких охраняемых результатов интеллектуальной деятельности предполагает наличие в составе сложного объекта как минимум двух таких результатов. Разнородность результатов интеллектуальной деятельности означает, что они будут относиться к разным категориям охраняемых объектов (например, сценарий, музыкальное произведение и актерские исполнения в

²² См.: Дозорцев В.А. Право на фильм как сложное многослойное произведение // Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации. Сборник статей / Исслед. центр частного права. — М.: Статут, 2005. — С. 144-179.

кинофильме). Сотрудничество²³ авторов отличается от соавторства тем, что в первом случае имеет место разнородность творческого труда авторов.

Признак сложной внутренней структуры означает не собирательное (совокупность), а взаимосвязанное и взаимозависимое (системность) расположение множества охраняемых результатов интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта. При этом одни охраняемые объекты как бы наслаиваются на другие, образуя неразрывную связь («многослойность» в терминологии В.А. Дозорцева).

Характерной особенностью сложного объекта является то, что он, как правило, *создается под руководством организатора создания*, который нетворчески участвует в создании данного объекта, осуществляя широкий круг обязанностей: планирование работ по созданию сложного объекта, распределение обязанностей между авторами, контроль деятельности авторов, обеспечение финансирования и проч.

В параграфе 3 — «Интернет-сайт как сложный объект» — Интернет-сайт исследуется на предмет наличия у него признаков сложного объекта, определенных в предыдущем параграфе. Поскольку в составе Интернет-сайта всегда присутствует несколько разнородных охраняемых результатов интеллектуальной деятельности (произведение дизайна, программа для ЭВМ, литературные произведения и проч.), а труд авторов по созданию Интернет-сайта неоднороден, Интернет-сайт в полной мере отвечает первому признаку сложного объекта. Вследствие того, что Интернет-сайт имеет сложную внутреннюю структуру — системное иерархическое расположение электронных страниц сайта, связанных между собой гиперссылками, — он отвечает и второму признаку. Из сказанного следует вывод, что Интернет-сайт есть сложный объект.

Поскольку в ряде научных работ, а также в отдельных судебных актах отмечается сходство Интернет-сайта с базой данных, целесообразным

²³ В таком значении термин предложили использовать Б.С. Антимоновым и Е.А. Флейшиц. — См.: Антимонов Б.С., Флейшиц Е.А. Авторское право. М.: Госюриздат, 1957. С. 70.

представляется сопоставить эти объекты, что сделано в *параграфе 4* — «*Сравнительная характеристика Интернет-сайта и базы данных*». Касательно баз данных поясняется, что они бывают простыми и сложными. Сложные базы данных (информационные системы) несут на себе признаки сложного объекта: имеют в своем составе разнородные результаты интеллектуальной деятельности, сложную систему взаимосвязи между отдельными своими элементами (сложную внутреннюю структуру), а также организатора создания — изготовителя базы данных. При этом база данных не фигурирует в перечне сложных объектов ст. 1240 ГК РФ, а нормы Гражданского кодекса РФ, призванные регулировать сложные базы данных, представляются новыми, требующими дальнейшего развития.

При сопоставлении Интернет-сайта и базы данных отмечаются признаки сходства: 1) Интернет-сайт и сложная база данных относятся к категории сложных объектов; 2) оба объекта имеют в своем составе динамическое содержание. Отмечаются признаки различия: 1) база данных представляет собой совокупность данных, а Интернет-сайт — совокупность данных и команд; 2) база данных — результат творческого труда составителя; расположение («составление») контента внутри Интернет-сайта может осуществляться как одним лицом, так и коллективом лиц, включая неопределенное множество пользователей сети Интернет; оно может также осуществляться нетворчески — например, средствами автоматов; 3) база данных всегда имеет четкие границы, в качестве которых выступает ее программная оболочка; Интернет-сайт, находясь в открытой среде Интернет, не имеет непреодолимых границ: он связан с другими сайтами сети посредством гиперссылок; 4) база данных, будучи сборником — результат подбора и расположения материалов; применительно к Интернет-сайту может иметь место только подбор, без расположения — в случае размещения на сайте ссылок на объекты, находящимися на иных сайтах в сети Интернет; 5) в составе сложной базы данных в большинстве случаев присутствует масса неуникальных, в том числе неохраямемых объектов (например,

нормативно-правовых актов в правовых базах данных), вследствие чего представляется необходимым охранять «подбор и расположение»; Интернет-сайт часто имеет в своем составе объекты, созданные специально для этого сайта автором-копирайтером (создателем контента сайта). Из сказанного следует вывод, что Интернет-сайт представляет собой промежуточный объект между программой для ЭВМ и сложной базой данных, имеющий свои особенности, вытекающие из расположения в глобальной сети Интернет.

Выявленная неопределенность границ Интернет-сайта, изменчивость данного объекта во времени, влечет затруднения при передаче прав на Интернет-сайт (результаты интеллектуальной деятельности в его составе). В целях решения проблемы передачи прав предлагается произвести сравнение Интернет-сайта с имущественным комплексом. В *параграфе 5* — *«Сравнительная характеристика Интернет-сайта и имущественного комплекса»* отмечается, что *имущественный комплекс* представляет собой комплекс разного рода имущества, в том числе имущественных прав. Понятия *имущественный комплекс* и *комплекс имущественных прав* соотносятся как общее и частное. Существенное сходство Интернет-сайта и имущественного комплекса заключается в том, что они имеют в своем составе разнородные объекты, при этом с течением времени происходит замещение одних объектов в составе другими (динамика). Однако в отличие от Интернет-сайта имущественный комплекс не имеет сложной внутренней структуры — материально обусловленной системы взаимосвязи между отдельными объектами в его составе. Сложной внутренней структурой характеризуется такой материальный объект как *сложная вещь*, однако она не отвечает признаку динамики. Внутренней динамикой обладают *товары в обороте*, однако они не отвечают признаку разнородности объектов в составе, так как представляют собой совокупность однородных вещей. Поскольку наибольшее сходство у Интернет-сайта наблюдается с имущественным комплексом, видится необходимым детально сопоставить именно две эти категории объектов. В качестве теоретической основы для

характеристики имущественного комплекса принимается исследование В.А. Белова в данной области²⁴ как наиболее полное и научно аргументированное. Сопоставление Интернет-сайта с имущественным комплексом произведено последовательно, по всем пяти выделенным В.А.Беловым признакам. *Первый признак* касается разнородности объектов в составе, чем, как уже отмечалось выше, характеризуется и имущественный комплекс, и Интернет-сайт. В соответствии со *вторым признаком* имущественный комплекс представляет собой абстрактный объект — имущество в его составе не характеризуется фактическим, материальным единством. В сравнении с ним составляющие элементы Интернет-сайта характеризуются фактическим, материальным единством, которое выражается в соединении базового элемента сайта с элементами его содержания (контентом), расположении последних в структуре Интернет-сайта, определяемой базовым элементом (основой). Взаимосвязь элементов содержания технически обеспечивается посредством гиперссылок и команд. Согласно *третьему признаку* составляющими элементами комплекса имущественных прав (частного случая имущественного комплекса) будут выступать отдельные имущественные права. Между тем, составляющими элементами Интернет-сайта как сложного объекта выступают охраняемые результаты интеллектуальной деятельности, но не права на них. По *четвертому признаку* объединение объектов в имущественный комплекс не самоценно, но производится ради достижения определенной внешней цели (например, передачи имущества в собственность). Целью объединения разнородных объектов в составе Интернет-сайта выступает только создание этого Интернет-сайта, во внешней цели в данном случае нет никакой необходимости. В соответствии с *пятым признаком* имущественный комплекс характеризуется ограниченной оборотоспособностью — может выступать объектом сделок только в случаях, прямо предусмотренных законом. Интернет-сайт, будучи

²⁴ См.: Белов В.А. Имущественные комплексы: Очерк теории и опыт догматической конструкции по российскому гражданскому праву. — М.: АО «Центр ЮрИнфоР», 2004.

относимым к категории сложных объектов, не имеет ограничений обращения.

Из сказанного следует, что Интернет-сайт не является имущественным комплексом, однако несет на себе отдельные его черты. Последнее позволит применить некоторые правовые достижения в регулировании имущественных комплексов к Интернет-сайтам.

Глава 4 — «Переход прав на Интернет-сайт (охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации в его составе)» — посвящена поиску оптимальной процедуры передачи (оформления перехода) прав на Интернет-сайт (объекты исключительных прав в его составе).

В параграфе 1 — «Общие сведения о переходе прав на Интернет-сайты. Передача прав на примере создания Интернет-сайта по договору заказа» — обосновывается возможность договорного и бездоговорного перехода прав на Интернет-сайты, дается краткая характеристика договору об отчуждении исключительного права и лицензионному договору. Передача прав на Интернет-сайт рассматривается поэтапно. В качестве примера взят случай создания Интернет-сайта юридическим лицом по договору заказа с другим лицом как наиболее демонстративный. При этом организация-исполнитель выступает в качестве организатора создания Интернет-сайта. На *первом этапе* осуществляется передача прав на результаты интеллектуальной деятельности, предназначенные для использования в составе Интернет-сайта, от авторов (иных правообладателей) к организатору создания Интернет-сайта, формируется единый объект — Интернет-сайт. На *втором этапе* права на Интернет-сайт (объекты исключительных прав в его составе) передаются от организатора создания к заказчику. Здесь автор диссертации рекомендует для определения предмета передачи использовать способы, применяемые при передаче прав на имущественные комплексы. Автором разработана схема описания объекта «Интернет-сайт», позволяющая охватить все охраняемые объекты в составе Интернет-сайта. На

третьем этапе обладатель исключительных прав осуществляет обновление содержания Интернет-сайта, что означает изменение объекта. В рамках третьего этапа рассматриваются также вопросы передачи прав на измененный (претерпевший обновления) Интернет-сайт третьим лицам — по договору и без договора (при реорганизации и ликвидации юридического лица, наследовании имущества, обращении взыскания на имущество должника). Во всех случаях передачи предлагается использовать схему описания объекта, примененную на втором этапе.

В параграфе 2 — «Иные случаи передачи прав» — рассматриваются случаи передачи прав на Интернет-сайты в условиях отсутствия организатора создания Интернет-сайта: при самоорганизации авторов; при создании Интернет-сайта по договору заказа без принятия на себя заказчиком функций организатора; случай создания Интернет-сайта одним лицом. Отношения между авторами при их самоорганизации рекомендуется оформлять либо последовательной чередой договоров, регулирующих создание каждого производного произведения на основе исходного, либо путем составления одного общего договора, регулирующего отношения авторов по созданию Интернет-сайта. Отмечается, что в случае передачи прав на Интернет-сайт по договору заказа, когда заказчик не выступает организатором создания, применяться будут нормы ГК РФ, регулирующие договор заказа, а не нормы ст. 1240 ГК РФ о сложном объекте. Приводится ряд условий, которые в обязательном порядке следует оговорить в договоре заказа во избежание коллизий норм ГК РФ, касающихся регулирования отдельных видов договоров заказа. При характеристике случая создания Интернет-сайта одним лицом отмечается, что создание возможно для собственных нужд, по договору заказа, а также при исполнении трудовых обязанностей (служебное произведение). Применительно ко всем описанным случаям создания Интернет-сайта в условиях отсутствия организатора создания рекомендуется производить описание объекта по схеме, предложенной в предыдущем параграфе данной главы.

Завершается диссертационное исследование **Заключением**, в котором приводятся основные выводы научного исследования.

Приложения к диссертации содержат схемы, наглядно поясняющие отдельные положения диссертационного исследования.

По теме диссертации опубликованы следующие работы:

1. Басманова, Е.С. О приобретении прав на Интернет-сайты юридическим лицом [Текст] / Е.С. Басманова // Журнал Российского права. — 2010. — № 7. — С. 118-122 (0,5 п.л.).

2. Басманова, Е.С. Гражданско-правовое регулирование «сложных объектов» (на примере Интернет-сайта) [Текст] / Е.С. Басманова // Вестник академии экономической безопасности МВД России. — 2008. — № 3. — С. 123-124 (0,4 п.л.).

3. Басманова, Е.С. Юридические противоречия при удостоверении и передаче прав на интернет-сайты [Текст] / Е.С. Басманова // Проблемы юридических противоречий в законодательстве (Материалы научно-практической конференции молодых ученых, аспирантов и соискателей). Под ред. М.Ю. Тихомирова. — М.: Юристъ, 2007. — С. 123-124 (0,4 п.л.).