

На правах рукописи

МАРКАРЬЯН Рубен Валерьевич

**СОВЕРШЕНСТВОВАНИЕ ПРАВОВОГО
РЕГУЛИРОВАНИЯ РАСПРОСТРАНЕНИЯ ИНФОРМАЦИИ
ЧЕРЕЗ ИНФОРМАЦИОННО-КОММУНИКАЦИОННЫЕ СЕТИ
В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Специальность 12.00.14 –
административное право, финансовое право,
информационное право

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Москва 2011

Работа выполнена на кафедре уголовно-правовых и специальных дисциплин
ННОУ ВПО «Московский гуманитарный университет»

Научный руководитель – доктор юридических наук, профессор
Григорьев Виктор Николаевич

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, профессор
Тедеев Астамур Анатольевич

кандидат юридических наук
Мельников Сергей Иванович

Ведущая организация – ГОУ ВПО «Российский государственный
торгово-экономический университет»

Защита диссертации состоится 13 октября 2011г. в 12.00 часов на заседании диссертационного совета Д 521.004.06 при ННОУ ВПО «Московский гуманитарный университет» по адресу: 111395, г. Москва, ул. Юности, д. 5/1, учебный корпус № 3, ауд. 511.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке ННОУ ВПО «Московский гуманитарный университет».

Автореферат разослан «___» сентября 2011 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета,
кандидат юридических наук, доцент

Е.В. Белоусова

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Информационно-правовая политика любого демократического правового государства направлена на обеспечение правовых условий для максимальной реализации субъектами гражданского общества своих конституционных прав информационно-правового характера, и в первую очередь, права на свободный доступ к законно распространяемой информации.

В последние годы отмечается необходимость скорейшего и полного обеспечения развития и государственной поддержки деятельности с использованием информационно-коммуникационных сетей (сети Интернет), направленной на повышение качества и доступности гражданам в местах их проживания квалифицированной социальной, медицинской, юридической и иной профессиональной помощи, услуг в сфере культурного развития, образования и самообразования, научно-технического развития, обеспечения активной реализации своей гражданских прав. В качестве важной составляющей, непосредственно оказывающей влияние на степень эффективности решения указанных задач специалистами и представителями органов государственной власти всех уровней указывается развитие правовых основ внедрения новых информационно-коммуникационных технологий.

Вместе с тем, необходимо учитывать, что Российская Федерация находится на раннем этапе поиска наиболее удачных подходов к выбору надлежавшей модели национального информационно-правового регулирования Интернет-отношений. В многочисленных нормативных правовых актах упоминание сети Интернет переваливает за две тысячи, вместе с тем в Российской Федерации отсутствуют акты, в которых бы были установлены легальные определения базовых понятий в рассматриваемой сфере, не решен вопрос о том, по каким принципам будет выстраиваться модель привлечения частноправовых участников Интернет-отношений к юридической ответственности, будут ли выступать субъектами такой ответственности непосредственные распространители информации, или информационные

посредники – провайдеры доступа к информационно-коммуникационным сетям, владельцы сайтов, на страницах которых размещены форумы, блогеры, сайты традиционных средств массовой информации, технологически позволяющие пользователям оставлять комментарии и т.д.

В последние десятилетия Российская Федерация остро столкнулась с проблемой необходимости установления эффективной регламентации информационно-правовой сферы, направленной, с одной стороны, на прекращение в информационно-коммуникационных сетях массовых нарушений прав и свобод человека и гражданина, с другой стороны, на поддержание режима максимальной защиты свободы слова и недопущения цензуры в Интернет-отношениях.

Специалистами отмечается, что многочисленные проблемы в рассматриваемой сфере, не в последнюю очередь, обусловлены отсутствием соответствующих научных разработок в теории информационного права, что и предопределило теоретическую и практическую необходимость проведения настоящего исследования.

Степень научной разработанности проблемы. В последние годы в российской информационно-правовой науке проблемам теоретических моделей и практических вопросов развития отдельных элементов формирующейся системы регулирования Интернет-отношений посвящены публикации в специальной и справочной технической и юридической литературе, статьи юристов – практиков. Вместе с тем, на монографическом уровне вопросы, касающиеся информационно-правовых проблем, связанных с обеспечением эффективного совершенствования информационно-правового регулирования распространения информации через информационно-коммуникационные сети, в Российской Федерации не получили должного изучения в науке информационного права.

Отдельные вопросы совершенствования информационного законодательства, основ правового регулирования оборота информации, информатизации и защиты информации рассматривались в работах таких

ведущих специалистов информационного права, как А.Б. Агапов, А.М. Барнашов, Ю.М. Батулин, И.Л. Бачило, Е.А. Войниканис, О.А. Гаврилов, О.А. Городов, Н.Н. Ковалева, В.А. Копылов, П.У. Кузнецов, М.А. Лапина, Д.А. Ловцов, В.Н. Лопатин, В.Н. Монахов, В.Н. Мяснянкин, Д.В. Огородов, В.В. Орлова, Ю.Г. Просвирин, М.М. Рассолов, И.М. Рассолов, А.А. Рихтер, Л.К. Терещенко, С.Е. Чаннов, С.А. Швердяев и др.

При проведении исследования автор также обращался к работам в области теории государства и права, гражданского права, предпринимательского, финансового права, таких ученых, как, в частности, - С.С. Алексеев, Н.С. Бондарь, Г.А. Гаджиев, О.С. Иоффе, В.В. Лазарев, А.В. Малько, Н.И. Матузов, О.В. Мещерякова, О.М. Олейник, Ю.К. Осипов, И.Н. Пастухов, С.М. Петров, А.С. Пиголкин, И.А. Покровский, Т.Н. Радько, Е.А. Суханов, Б.А. Страшун, Ю.К. Толстой, и др.

Немало автор почерпнул для темы исследования из диссертационных работ авторов, непосредственно исследующих и раскрывающих проблемы использования отдельных новых информационно-коммуникационных технологий в России, таких как: А.А. Антопольский, Ю.Е. Булатецкий, Е.К. Волчинская, М.С. Дашнян, В.О. Калятин, Н.Н. Лебедева, В.Е. Лепский, С.В. Малахов, Е.В. Михайленко, В.Б. Наумов, С.В. Петровский, Д.С. Пушкин, М.Ю. Прокш, И.М. Рассолов, А.Г. Серго, А.С. Солдатов, В.П. Талимончик, А.В. Шамраев, М.А. Якушев и др.

В качестве правовой базы в настоящем диссертационном исследовании диссертант опирался на Конституцию РФ, акты российского финансового законодательства. В ходе подготовки исследования была изучена и проанализирована обширная судебно-арбитражная практика по спорам, возникающим из информационных отношений.

Цель и задачи диссертационного исследования. Целью диссертационного исследования является разработка теоретических положений совершенствования правового регулирования распространения информации через информационно-коммуникационные сети в Российской Федерации.

Настоящее исследование направлено на определение содержания понятий «распространение информации через информационно-коммуникационные сети», «распространение информации через веб-сайт в информационно-коммуникационных сетях», установление их особенностей, признаков, правовых условий и средств обеспечения, а равно выявление информационно-правового механизма совершенствования правовых условий обеспечения развития эффективного правового регулирования распространения информации через информационно-коммуникационные сети в Российской Федерации, недостатков нормативно-правовой регламентации обеспечения такого развития и формулирование предложений, направленных на совершенствование законодательства в данной сфере.

Достижение поставленной цели обусловило постановку и необходимость решения следующих основных **задач**:

- раскрыть содержание понятия распространение информации через (веб-сайт) информационно-коммуникационные сети;
- исследовать сущность и значение регламентации распространения информации через информационно-коммуникационные сети;
- проследить и выявить основные направления совершенствования правовой регламентации распространения информации через информационно-коммуникационные сети;
- исследовать особенности формирования правового режима распространения информации через информационно-коммуникационные сети в зарубежных странах;
- проанализировать особенности совершенствования правового регулирования организационно-технических условий, распространения информации через информационно-коммуникационные сети;
- исследовать особенности совершенствования правового регулирования ограничения распространения информации через информационно-коммуникационные сети;
- исследовать особенности правового регулирования юридической

ответственности за нарушения в сфере использования информационно-коммуникационных сетей;

- выявить проблемы и перспективы совершенствования российского информационного законодательства и разработать конкретные рекомендации по устранению выявленных в нем пробелов и коллизий.

Объектом диссертационного исследования является совокупность общественных отношений, складывающихся в процессе осуществления распространения информации через информационно-коммуникационные сети в Российской Федерации.

Предмет диссертационного исследования – совокупность правовых норм информационного, административного и иных отраслей законодательства, с помощью которых осуществляется нормативно-правовая регламентация распространения информации через информационно-коммуникационные сети в Российской Федерации.

Методологическую основу диссертации составляют общенаучные и специальные методы исследования: исторический, формально-логический, сравнительно-правовой, структурно-системный, метод технико-юридического анализа.

Эмпирической базой исследования послужили:

1. Обзоры, разъяснения, статистические данные Фонда «Общественный Интернет» за период 2009 – 2011 годы, отражающие развитие информационно-правового регулирования распространения информации через информационно-коммуникационные сети в Российской Федерации.

2. Обзоры, разъяснения, статистические данные РОЦИТ (Региональный общественный центр интернет технологий), РАЭК (Российская ассоциация электронных коммуникаций) и Российского научно-исследовательского института развития общественных сетей (РосНИИРОС) за период 2008 – 2011 годы.

3. Анализ 12 аналитических материалов по итогам реализации Федеральной целевой программы «Электронная Россия».

4. Анализ аналитическим материалов, обзоров, выступлений участников и сопроводительных отчетов второго международного семинара «Европейского диалога по вопросам управления Интернетом» «EuroDIG», (14 - 15 сентября 2009 г., г. Женева, Швейцария), четвертого международного форума по управлению Интернетом IGF (15 – 18 ноября 2009 г., г. Шарм-эль-Шейх, Египет), третьего международного семинара «Европейского диалога по проблемам управления Интернетом» «EuroDIG» (29 – 30 апреля 2010 г., г. Мадрид, Испания), и пятого международного форума по управлению Интернетом IGF (14 – 17 сентября 2010 г., г. Вильнюс, Литва).

5. Анализ аналитических материалов межведомственной рабочей группы по подготовке проекта Федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам регулирования отношений при использовании информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (2010 – 2011 г.).

6. Анализ 44 решений судов различных инстанций по вопросам распространения информации через информационно-коммуникационные сети в Российской Федерации.

7. Опрос по специальной методике 98 руководителей и сотрудников российских юридических лиц, использующих распространение информации через информационно-коммуникационные сети в Российской Федерации.

8. Контент - анализ прессы.

Научная новизна диссертации заключается в том, что она представляет собой результаты системного монографического исследования совершенствования информационно-правового регулирования распространения информации через информационно-коммуникационные сети в Российской Федерации. В диссертации раскрыто содержание распространения информации через (веб-сайт) информационно-коммуникационные сети, определены сущность и значение регламентации распространения информации через информационно-коммуникационные сети, показаны основные направления совершенствования правовой регламентации распространения информации

через информационно-коммуникационные сети, отмечены особенности формирования правового режима распространения информации через информационно-коммуникационные сети в зарубежных странах, особенности совершенствования правового регулирования организационно-технических условий, ограничения распространения информации через информационно-коммуникационные сети, вопросы юридической ответственности в рассматриваемой сфере, исследованы пробелы и противоречия в нормативно-правовом регулировании, внесены предложения по их устранению.

На защиту выносятся следующие положения:

1. Определение распространения информации через информационно-коммуникационные сети как действия или бездействие субъектов информационных правоотношений, направленные на предоставления доступа (или передачу доступа) к сведениям (сообщениям, данным) о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах, а так же мнениям о них, представленным неопределенному кругу лиц в электронной форме посредством размещения (или не препятствования размещению) такой информации на веб-сайтах.

2. Субъектами правовых отношений, непосредственно связанных с распространением информации через информационно-коммуникационные сети, являются: государство в лице его органов власти, осуществляющее регулирование распространения информации через информационно-коммуникационные сети; пользователи информационно-коммуникационных сетей - юридические и физические лица, которым предоставляются услуги доступа к информационно-коммуникационным сетям; операторы услуг доступа к Интернету (Интернет-провайдеры, операторы интернет-услуг); саморегулируемые организации, участвующие в процессе установления и развития социальной регуляции общественных отношений, возникающих, изменяющихся и (или) прекращающихся в информационно-коммуникационных сетях.

3. Определение сайта в информационно-коммуникационных сетях как системной совокупности информации и программ для ЭВМ, содержащихся в информационной системе, обеспечивающей свободное (необусловленное ничем) распространение (доступность) информации в информационно-коммуникационных сетях по определенным сетевым адресам (в определенной сетевой адресации).

4. Положение о том, что под средством массовой информации помимо его основных традиционных форм (газета, журнал, радио-, теле-, видеопрограмма, кинохроникальная программа, иная форма периодического распространения массовой информации), должно пониматься и сетевое периодическое издание (Интернет-СМИ).

5. Вывод о том, что с учетом зарубежного опыта, при правовом регулировании распространения информации через информационно-коммуникационные сети необходимо отдельно регламентировать, во-первых, случаи, юридические основания, пределы и цели, в которых возможно свободное использования информации, во-вторых, случаи обязательного доведения до массового сведения информации, затрагивающей права и свободы человека и гражданина.

6. Вывод о том, что вопросы правового режима доменных имен и порядка их регистрации должны быть прямо установлены на законодательном уровне. Предлагается внесение соответствующих дополнений в Федеральный закон «О связи». Имеется в виду закрепление существующего фактически сложившегося механизма регистрации доменных имён второго уровня (при свободе регистрации имён третьего и последующих уровней) в российских национальных доменах, а равно четкое определение прав и обязанностей администраторов домена, регистраторов и пользователей доменных имён.

7. Вывод о том, что в действующем информационном законодательстве отсутствуют специальные нормы, призванные установить пределы правовой охраны информации личного (не массового) характера, распространяемой через информационно-коммуникационные сети, следовательно, должна применяться

общая норма ст. 150 Гражданского кодекса Российской Федерации, которая относит неприкосновенность частной жизни (в т.ч. и информации личного характера) к благам нематериального характера, охраняемым гражданским законодательством.

8. Вывод о том, что информация о национальной принадлежности, политических взглядах, религиозных или иных убеждениях, а также информация, касающаяся здоровья или сексуальной жизни лица, не подлежит распространению через информационно-коммуникационные сети, за исключением случаев, когда имеется твердая гарантия конфиденциального характера такого распространения (в режиме ограниченного доступа).

9. Предложение о внесении изменений в Федеральный закон «Об информации, информационных технологиях и защите информации» в части установления прямого запрета на внесудебное раскрытие тайны электронной переписки и любой иной информации личного характера, передаваемых через информационно-коммуникационные сети.

10. Вывод о необходимости установления в Федеральном законе «Об информации, информационных технологиях и защите информации» положения, согласно которому информация, распространяемая через информационно-коммуникационные сети, признаётся общедоступной (распространяемой в режиме общего свободного доступа), если, лицо, управляющее веб-сайтом, не установило ограничения доступа к ней.

11. Вывод о том, что в случае распространения через информационно-коммуникационные сети информации, доступ к которой ограничен в соответствии с федеральными законами, лицо, допустившее такое распространение, должно рассматриваться в качестве субъекта соответствующей юридической ответственности.

Теоретическая значимость исследования заключается в том, что полученные выводы и сформулированные на их основании предложения призваны обеспечить повышение научного уровня совершенствования нормативно-правовой регламентации порядка распространения информации через информационно-коммуникационные сети в Российской Федерации,

способствовать формированию научно-обоснованного подхода при разработке актов российского информационного законодательства об Интернете.

Практическая значимость исследования. Содержащиеся в диссертации выводы и предложения могут быть учтены в ходе дальнейшей разработки новых и совершенствования действующих актов информационного законодательства Российской Федерации, в частности, при подготовке поправок в Федеральные законы «Об информации, информационных технологиях и защите информации», «О средствах массовой информации», «О электронно-цифровой подписи». Кроме того, материалы диссертации могут быть использованы при подготовке учебников и учебных пособий по информационно праву, а так же различных спецкурсов по Интернет-праву.

Апробация результатов исследования производилась в форме:

- выступлений в виде научных докладов на научных конференциях в г. Москве в 2010 – 2011 г.г. («Современные народнохозяйственные проблемы» (Всероссийская научно-практическая конференция, г. Москва, 20 мая 2010 г.), «Актуальные вопросы современного права» (II-я Всероссийская научно-практическая конференция, г. Москва, 27 – 30 мая 2010 г.), «Актуальные проблемы и современное состояние общественных наук в условиях глобализации» (Международная научная конференция, г. Москва, 14 – 15 мая 2011 г.);

- предложения по совершенствованию законодательства на слушаньях Комиссии Общественной палаты Российской Федерации по коммуникациям, информационной политике и свободе слова в средствах массовой информации по общественной экспертизе проекта федерального закона № 463016-5 «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием правового регулирования в сфере средств массовой информации, телевизионного вещания и радиовещания» (в части статуса средств массовой информации, осуществляющих распространение массовой информации с использованием веб-сайтов в компьютерной сети Интернет) (14 марта 2011 г.);

- внедрения результатов проведенного диссертационного исследования в деятельность Интернет-компаний, в профессиональную юридическую консультационную деятельность по защите прав и законных интересов пользователей Интернета;

- внедрения результатов исследования в учебный процесс ряда вузов.

Наиболее актуальные вопросы по теме исследования обсуждались на заседаниях Ассоциации арбитражных юристов Центрального федерального округа.

Кроме того, положения настоящего диссертационного исследования изложены в научных публикациях автора, в том числе в ведущих рецензируемых научных изданиях, включенных в перечень Высшей аттестационной комиссии Министерства образования и науки Российской Федерации.

Структура работы. Диссертация состоит из введения, двух глав, включающих шесть параграфов, заключения и списка использованных нормативных источников и литературы.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность темы, определены предмет, цель и задачи исследования, его научная новизна и практическая значимость, охарактеризована степень изученности раскрываемых проблем в научной литературе. Излагаются методики проведения исследования, полученные в его результате теоретические и практические выводы и предложения.

Первая глава «Правовое регулирование распространения информации через информационно-коммуникационные сети в Российской Федерации: социально-правовые предпосылки, особенности формирования и основные подходы (принципы) совершенствования», носящая теоретический характер и содержащая три параграфа, посвящена исследованию теоретических вопросов, касающихся изучения правового феномена распространения информации через информационно-коммуникационные сети, определения понятия данного явления, его признаков, основных направлений

совершенствования правовой регламентации, а так же использования зарубежного опыта правового регулирования.

Отмечается, что информационно-коммуникационные сети (разновидностью которых и выступает сеть Интернет), представляют собой инфраструктуру оборота информации открытого доступа. Сама сеть устроена так, что, имея к ней подключение, каждый получает возможность пользоваться большинством предоставляемых ею услуг. Чтобы установить связь с сетью Интернета, не требуется никакой лицензии. Иными словами, пользуясь одним и тем же подключением, можно предоставлять другим свои услуги, как в виде информации, так и в виде подключения к различным источникам. Новые технологии размывают границы между содержанием информации и средством связи. Как отмечается специалистами Центра права и средств массовой информации, в этом отличие Интернета от всех прочих технологий связи и информации.

Важное значение, при рассмотрении вопросов регламентации распространения информации, отводится проблеме правовых ограничений, вызванных истинным или мнимым публичным благом. В целях обеспечения гарантии сохранения любой социальной системы, от различных дезорганизующих факторов должна быть ограждена личность. При этом среди важнейших таких факторов выступает необходимость защиты человека от пагубного информационного воздействия на психику и сознание.

Современные электронные телекоммуникации способствуют приобретению средствами массовой информации такого высоко ценимого качества, как интерактивность. Интерактивные передачи и материалы вызывают повышенный интерес у слушателей, читателей и зрителей. Кроме того, специалистами отмечается, что такие передачи широко привлекают рекламодателей. Таким образом, достигается синергетический эффект. Естественно, что любая проблематика общественно значимого характера привлекает широкое внимание, обретая мультипликационное распространение в рамках как телеконференций и форумов в сети Интернет, так равно и в рамках

соответствующих тематических групп пользователей различных социальных сетей.

Однако еще более грозная опасность вызвана распространением по сети Интернет непристойной и оскорбляющей общественную нравственность информации, недобросовестной рекламы, мошеннических операций и т.п. Не вызывает сомнения, что размещение на Web-сайтах порнографических картинок нарушает сложившиеся в обществе стандарты морали. Важным негативным фактором, повышающим общественное значение рассматриваемой проблемы, приобретает анонимность деятельности в Интернете, которая, как известно, в настоящее время, при всех своих недостатках, считается одним из краеугольных принципов развития социальных сервисов и коммуникационного общения в сети Интернет.

Благодаря своим стремительным темпам роста объемов распространяемой информации, информационно-коммуникационные сети способны существенно преобразовать социальные и экономические области.

Однако Интернет несет также некоторое количество потенциально предосудительной либо противозаконной информации и может иногда использоваться как средство для преступных деяний. Хотя преимущества Интернета на много перевешивают его потенциальные недостатки, игнорировать эти проблемы нельзя. Это – острые проблемы общественного, политического, коммерческого и юридического значения. Если не решить эти проблемы, то они, возможно, в сильной степени затруднят пользование Интернетом, затормозив развитие области, обещающей широкие и разнообразные выгоды всем сферам общества.

Таким образом, с учетом международного и зарубежного опыта, возможно утверждать, что основными направлениями совершенствования правовой регламентации распространения информации через информационно-коммуникационные сети выступают: развитие саморегулирования и создание систем контроля за содержанием, включая общеевропейскую сеть горячих линий в целях достижения высокого уровня защиты (в особенности защиты от

детской порнографии и материалов расистского и антисемитского содержания); демонстрация и применение эффективных услуг фильтрации и совместимых систем рейтинговой оценки, учитывающих культурное и лингвистическое многообразие; развитие мероприятий по ознакомлению пользователей, и в особенности детей, родителей и работников образования, с тем чтобы обеспечить им возможность пользоваться ресурсами Интернета с чувством безопасности и доверия.

В данной главе также определяется, что распространение информации через информационно-коммуникационные сети – это совокупность действий или бездействия субъектов информационных правоотношений, направленных на предоставления доступа (или передачу доступа) к сведениям (сообщениям, данным) о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах, а так же мнениям о них, представленным неопределенному кругу лиц в электронной форме посредством размещения (или не препятствования размещению) такой информации на веб-сайтах.

Веб-сайт в информационно-коммуникационных сетях может рассматриваться в качестве системной совокупности информации и программ для ЭВМ, содержащихся в информационной системе, обеспечивающей свободное (необусловленное ничем) распространение (доступность) информации в информационно-коммуникационных сетях по определенным сетевым адресам (в определенной сетевой адресации).

В рамках проведенного исследования диссертант также обращается к рассмотрению особенностей формирования правового режима распространения информации через информационно-коммуникационные сети в зарубежных странах. В условиях существующей неопределенности в отношении выбора наиболее оптимальной для России модели регулирования информационных отношений, изучение и использование такого опыта представляется перспективным.

По мнению большинства исследователей, Интернет как новая технология, никогда в прошлом не подвергавшаяся лицензированию или регулированию в

смысле сферы услуг и тарифа оплаты, будет и в будущем развиваться вне государственного контроля, по мере того как более старые, ранее регулируемые технологии будут постепенно выходить из-под государственного контроля.

И все же контрольно-надзорные мероприятия в части использования сети Интернет возможны. В некоторых странах уже были предприняты меры для ограничения информации в Интернете. Достаточно упомянуть об ограничениях в Китае, Сингапуре, Германии и Англии (Pamela Mendels, *Worldwide, Internet Restrictions Are Growing*, New York Times, September 10, 1996 (Cybertimes edition)), а так же о системе регистрации пользователей Интернета в государственных органах (Seth Faison, *China Issues Rules to Control Internet*, New York Times, February 5, 1996 (Cybertimes ed.)). В европейских странах в 2010-2011 годах в основе регулирования средств массовой информации все большее значение придается запрету на высказывания, направленные на возбуждение ненависти. Действительно, ограничения в отношении такого рода высказываний были узаконены Международным пактом о гражданских и политических правах (Federal Communications Commission CC RM №. 8775).

Показано, что появление новых технологий побуждает страны принимать новое законодательство в области электронных коммуникаций. Принятие такого законодательства лоббируют правоохранительные органы и спецслужбы – им нужны более широкие возможности по ведению электронной слежки.

С учетом зарубежного опыта, при правовом регулировании распространения информации через информационно-коммуникационные сети необходимо отдельно регламентировать: во-первых, случаи, юридические основания, пределы и цели, в которых возможно свободное использование информации, во-вторых, случаи обязательного доведения до массового сведения информации, затрагивающей права и свободы человека и гражданина.

В названной главе обосновано, что сегодня новые информационные технологии представляют инфраструктуру для бесконтрольного распространения правового конфликта. Более того, они представляют не только инфраструктуру распространения, но и инструменты, позволяющие

участвовать в конфликте. Если добавить к этому то, что в новой информационной реальности маргинальные идентичности могут обладать не меньшей силой, чем большинство, мы можем заключить, что новая среда несет в себе качественный взрывоопасный конфликтный потенциал. В этой связи, необходимо учитывать, что для снижения уровня потенциальной конфликтности в рассматриваемой сфере информационно-телекоммуникационных технологий необходима реализация ряда правовых решений в части: определения субъектов, предоставляющих услуги в сети Интернет (информационных посредников), их функций и отношений, возникающих между ними; уточнения ответственности информационных посредников при незаконном распространении информации и при нарушении интеллектуальных прав третьими лицами; повышения уровня защиты прав и законных интересов обладателей информации; установления обязанности операторов связи, оказывающих телематические услуги связи, приостанавливать доступ к информационным ресурсам, содержащим результаты интеллектуальной деятельности, размещенные с нарушением авторских и смежных прав.

Необходимо указать, что в настоящий момент ни одно из этих предложений в законодательстве пока не реализовано. При этом обосновано, что основными ценностными ориентирами при выработке направлений дальнейшего совершенствования правовой регламентации распространения информации через информационно-коммуникационные сети должны выступать следующие принципы информационно-правового регулирования Интернет-отношений: обеспечение прав и свобод граждан, включая право на использование Интернета и доступ к размещенной в нем информации; учет особенностей построения и развития Интернета, включая установленные на международном уровне применимые организационные правила и технические процедуры и фактически действующие на момент принятия соответствующего нормативного акта; ограничение сферы правового регулирования Интернета только теми предметными областями, в отношении которых отсутствуют либо

не могут быть применены в силу требований действующего законодательства нормы и правила, установленные на международном уровне либо принятые саморегулируемыми организациями пользователей или операторов услуг Интернета.

Вторая глава «Основные направления совершенствования правового регулирования распространения информации через информационно-коммуникационные сети», содержащая три параграфа, посвящена анализу отдельных положений действующего информационного законодательства и соответствующей практики их применения на предмет выявления недостатков правового регулирования организационно-технических условий распространения информации, ограничений распространения информации через информационно-коммуникационные сети и правового режима ответственности за нарушения в рассматриваемой сфере и предложения путей их устранения.

По данным фонда «Общественное мнение» количество российских пользователей информационно-коммуникационных сетей стремится к 10 процентам населения. Рассылка вирусов и спама, несанкционированный доступ к закрытой информации и нарушение авторских прав, ежедневно и даже ежечасно совершаемые в сети, в чем-то сродни терроризму. Правонарушения, естественно, необходимо пресекать. Но, как и в борьбе с терроризмом, в вопросе «облагораживания» Интернета главное не допустить злоупотреблений.

Разработка действенных способов защиты информации, распространяемой в Интернете, всегда была одним из самых больших вопросов. Но, несмотря на понимание глобальности проблемы, действенные пути ее решения пока не найдены. Поэтому большинство государств старается обмениваться друг с другом опытом борьбы с киберпреступностью.

Проблемы правового обеспечения информационной безопасности нашли отражение в Концепции национальной безопасности, Доктрине информационной безопасности РФ, в которой совершенствование правового обеспечения рассматривается как приоритетное направление государственной

политики. В настоящее время, как общество, так и власть не пришли к единому мнению по поводу правового режима распространения информации в Интернете.

В диссертации показывается, что при профильном комитете Государственной Думы создан мощный экспертный совет, который рассматривает как планы законопроектной работы, так и вносимые законопроекты. Кроме того, открыт специальный сайт для опубликования законопроектов, где были выставлены проекты федеральных законов «О полиции» и «Об образовании», и есть возможность обратной связи. Это позволяет максимально учесть общественное мнение при подготовке и рассмотрении проектов федеральных законов.

В исследовании констатируется то обстоятельство, что в значительной степени можно говорить об отсутствии эффективно действующей нормативной базы в данной области, несмотря на наличие общих норм конституционного и гражданского права и некоторого числа других законодательных актов. Причинами этого являются как субъективно настороженное отношение к Интернету со стороны правоприменительных органов и работающих в них лиц, так и наличие системных пробелов права, а равно отсутствие сколько-нибудь системных научных исследований, направленных на теоретическую проработку должных изменений правовой системы.

Более того, по мере вовлечения в хозяйственный оборот отношений, связанных с Интернетом, отсутствие правовых рамок для такой деятельности способно не только стать тормозом для экономического развития, но и вынудить российских пользователей Интернета обращаться за соответствующими услугами к специализированным организациям за пределами России. Общеизвестно, что с учетом специфики Интернета указанное технически может быть легко реализовано.

Конституцией Российской Федерации закрепляется право каждого на свободное распространение информации любым законным способом (часть 4 статьи 29), в том числе в виде электронных источников информации.

Одновременно в части 3 статьи 17 Конституции Российской Федерации оговаривается, что «осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц», а часть 3 статьи 55 прямо указывает, что права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом, но только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты в том числе нравственности и здоровья других лиц.

В работе подробно анализируются подходы к решению названных выше проблем, предлагавшиеся в последние годы.

Современное состояние законодательной базы о российском сегменте Интернета и необходимость ее изменения и развития с учетом указанных выше принципов обозначают три основных направления развития внутрироссийского законодательства в области Интернета:

1) разработка и принятие системообразующего нормативного правового акта в сфере Интернета, учитывающего специфику функционирования и развития информационно-коммуникационных технологий (например, базового федерального закона «О правовом регулировании глобальной информационной сети Интернет в Российской Федерации»);

2) внесение многочисленных изменений в действующие нормативные правовые акты с целью привести их в общее системное единство;

3) после устранения нестыковок и неточностей определений и применяемых правовых конструкций заработают применительно к Интернет - отношениям и нормативные правовые акты, специально Интернету не посвященные, но в целом регулирующие отношения, имеющие среди прочего и интернет-аспект.

Подчеркивается, что имевшиеся в 2008 – 2011 годах предложения по направлениям совершенствования правовой регламентации распространения информации через информационно-коммуникационные сети носили крайне разносторонний и не структурированный характер. В частности, различными министерствами и ведомствами предлагались к реализации, среди прочих, следующие правовые мероприятия: обязать оператора связи приостанавливать

(прекращать) доступ к услугам связи лиц, допускающих нарушение прав на результаты интеллектуальной деятельности на основании предписания Росохранкультуры; определить круг субъектов, предоставляющих услуги в сети Интернет (информационных посредников), круг прав и обязанностей этих лиц, условия их привлечения к ответственности за нарушение исключительного права; установить сроки обязательного хранения части технической документации о действиях пользователей и процедуре ее предоставления при возникновении судебного разбирательства или возбуждении уголовного дела; закрепить в законодательстве требования к получению доказательств правонарушений, совершаемых с использованием сети Интернет; создать правовые ограничения, максимально затрудняющие появление незаконного контента в сети Интернет; установить обязанность организаторов информационного обмена в сети Интернет размещать объекты интеллектуальной собственности либо создавать ресурсы, способствующие их распространению, исключительно на основании письменного соглашения с правообладателями; ввести нормы, регламентирующие установление фильтров-ограничителей в местах входа трафика с иностранных Интернет-ресурсов с целью ограничения проникновения запрещенной российским законодательством информации; установить ответственность Интернет-провайдеров за распространение в сети Интернет порнографических материалов с участием несовершеннолетних лиц; предоставить оператору связи (провайдеру) право отключать абонента (пользователя сети Интернет), подозреваемого в распространении материалов порнографического содержания; установить обязанность операторов связи блокировать входящий трафик с иностранных Интернет-ресурсов на основании мотивированного решения в письменной форме руководителя уполномоченного органа в установленной сфере деятельности; расширить круг охраняемых объектов при использовании результатов интеллектуальной деятельности в сети Интернет; разработать механизм выдачи правообладателем разрешений на свободное использование результатов интеллектуальной деятельности в указанных им

пределах; установить правила пользования библиотеками объектов авторских и смежных прав в электронной форме, в том числе в информационно-коммуникационных сетях; определить условия привлечения к ответственности лиц, обеспечивающих доступ к информационно-коммуникационным сетям, функционирование ресурсов в сети и размещение на них соответствующих объектов (Интернет-провайдеров). Далее специально рассматривается аргументация позиции, разделяемой многими экспертами, о том, что провайдер должен нести ответственность за размещение в сети без согласия правообладателя соответствующего результата интеллектуальной деятельности, но только при четком определении законом условий применения такой ответственности.

Таким образом, как отмечается специалистами, новая информационная реальность, становится фактором нестабильности и приносит новые правовые угрозы, среди которых не только часто обсуждаемые проблемы информационной безопасности, но и возникновение новых социальных моделей развития правовых конфликтов. Одной из форм реализации функций государства в рассматриваемой сфере выступает контрольно-надзорная деятельность в целях установления и поддержания публичного правопорядка в целях управления социальным конфликтом в сфере массовой информации.

Существенное значение при этом приобретает установление государством правового механизма текущей и последующей защиты прав участников Интернет-отношений посредством установления эффективного механизма удаления порочащей и не соответствующей действительности информации с сайтов в информационно-коммуникационных сетях.

В диссертации разрабатывается теория информационных деликтных правоотношений. С момента появления первых социальных норм человечество столкнулось с необходимостью обеспечивать их исполнение определенными средствами принуждения. В силу этого одновременно с зарождением человеческого общества возникла социальная ответственность. Отметим, что исторически и семантически слово «ответственность» восходит к латинскому

слову «responses», обозначавшему «отчет» или «ответ», то есть объяснение чего-либо. Современные термины, обозначающие ответственность в различных языках, до сих пор сохраняют этот корень (например, в английском языке термин «ответственность» обозначается как «responsibility»). И в русском языке слово «ответственность» содержит в качестве основной части понятие «ответ».

В работе делается вывод, что юридическая ответственность как правовой институт представляет собой сложный социальный феномен, не отделимый от государства и права, как по моменту своего возникновения, так и по социальному значению и степени воздействия на общественные отношения. Установленные государством посредством правовых норм правила должностующего, с точки зрения законодателя, поведения участников соответствующих отношений, тем не менее, не могут входить в конфликт с ценностными внутренними характеристиками сети Интернет, как инфраструктуры демократического распространения социально значимой информации.

Среди различных предлагаемых правовых конструкций охранительного механизма в качестве наиболее приемлемого предложена следующая модель юридической ответственности в рассматриваемой сфере. Физическое или юридическое лицо вправе потребовать от автора порочащих и не соответствующих действительности сведений, администратора (владельца) сайта удаления с сайта не соответствующих действительности и порочащих их честь и достоинство сведений, которые были распространены с использованием возможностей сети Интернет. Физическое или юридическое лицо вправе также потребовать от указанных лиц достижения такого положения, чтобы поисковые системы сети Интернет не выдавали удаленные сведения, а также их сохраненные копии. Действия, необходимые для достижения указанного положения, должны быть произведены силами и /или за счет автора сведений (лица, на которое зарегистрирован сайт). Такое право имеют также законные представители гражданина, если сам гражданин не имеет возможности потребовать удаления сведений с сайта в сети Интернет, а также достижения

такого положения, чтобы поисковые системы сети Интернет не выдавали удаленные сведения, а также их сохраненные копии.

При этом перечисленные требования могут быть предъявлены к лицу, на которое зарегистрирован сайт только в случае, если удовлетворение таких требований не может быть произведено автором не соответствующих действительности и порочащих честь, достоинство, деловую репутацию лица.

Таким образом, юридическая ответственность, с одной стороны, призвана обеспечить максимально демократический правовой режим оборота массовой информации в информационно-коммуникационных сетях, с другой, призвана выступить охранительным механизмом исполнения в информационной среде лицами своих обязанностей и обеспечения реализации их прав.

В **заключении** в концентрированном виде излагаются основные положения, результаты и выводы проведенного диссертационного исследования, дана оценка состояния правового регулирования отношений, связанных с распространением информации через информационно-коммуникационные сети в Российской Федерации.

Основные положения диссертации опубликованы в следующих работах автора:

Работы, опубликованные в ведущих рецензируемых научных журналах и изданиях, определенных Высшей аттестационной комиссией Министерства образования и науки Российской Федерации:

1. Маркарьян Р.В. Об основных направлениях совершенствования законодательства о развитии Интернета в Российской Федерации // Международное публичное и частное право. – 2011. – № 4. С. 20-22. – 0,4 п.л.

2. Маркарьян Р.В. Основные направления совершенствования правовой регламентации оборота информации через информационно-коммуникационные сети // Юридический мир. – 2011. – № 6. – С. 45-46. – 0,4 п.л.

3. Маркарьян Р.В. Предложения по совершенствованию информационно-правового регулирования распространения информации через Интернет в

Российской Федерации: критический анализ // Российский следователь. – 2011. – № 14. – С. 34-37. – 0,6 п.л.

Работы, опубликованные в иных рецензируемых изданиях:

4. Маркарьян Р.В. Проблемы совершенствования правового регулирования отношений в сфере распространения информации через информационно-коммуникационные сети // Правовые вопросы связи. – 2011. – № 1. – С. 24-28. – 0,8 п.

5. Маркарьян Р.В. О совершенствовании правового ограничения распространения информации через информационно-коммуникационные сети // Общественные науки. – 2011. – № 2. - С. 419-424. – 0,4 п.л.

Подписано в печать 02.09. 2011 г. Заказ № ____.
Формат 60x84 1/16. Объем 1,5 п.л. Тираж 100 экз.
Издательство ННОУ ВПО «Московский гуманитарный университет»
111395, г. Москва, ул. Юности, 5/1.