

К ВОПРОСУ О ПРАВОВОЙ ТЕОРИИ КИБЕРНЕТИЧЕСКОГО ПРОСТРАНСТВА

© 2010 г. Д.В. Грибанов¹

Последнее десятилетие общественного развития ознаменовалось широким внедрением технологий электронных вычислительных машин и распространением компьютерных сетей, основное назначение которых – получение, обработка и передача самой разнообразной информации. Информация, способная перемещаться от одного субъекта к другому с большой скоростью и в значительных объемах, становится самостоятельным объектом, по поводу которого возникают общественные отношения, приобретает высокую ценность благодаря не только содержательным свойствам, но и техническим возможностям, предоставляемым электронными компьютерными сетями. Сегодня с помощью таких сетей субъекты осуществляют поиск друзей и партнеров, узнают новости, публикуют произведения, заключают договоры, совершают правонарушения.

Вместе с тем правовая регламентация отношений, связанных с функционированием и использованием информационных компьютерных сетей, находится только в стадии разработки. Более того, методологические подходы к решению указанной проблемы противоречивы и отличаются отсутствием единой концепции. Следует отметить, что и на современном этапе вопросы, рождаемые в связи с использованием глобального информационного пространства через сети “Интернет” и иные региональные и глобальные сети, являются “terra incognita”².

Общественные отношения, складывающиеся на данный момент в сфере функционирования компьютерных сетей, затрагивают такие важные права человека, как право на информацию и право на защиту от информации, открывают новые формы электронной коммерции и распространения массовой информации, а также новые виды преступлений. Эти отношения, имея не исключительный, но массовый характер, в то же вре-

мя не систематизированы, хаотичны и строятся в основном на началах саморегулирования, что далеко не всегда эффективно.

Представляется, причиной такого “отставания” является не столько сложность новых общественных отношений, сколько отсутствие четкой и обоснованной правовой теории кибернетического пространства, которая должна быть разработана в рамках традиционного методологического аппарата юридической науки, соотноситься с существующей правовой догмой и общепринятой терминологией, учитывать современное построение системы права и системы законодательства, в том числе международного права, и тем самым выступить ориентиром для более конкретных отраслевых исследований и, наконец, для законодательного регулирования.

На сегодняшний день имеется ряд научных трудов, внесших значительный вклад в развитие юридической мысли о кибернетическом пространстве³. Однако следует признать, что единого мнения и даже терминологии у исследователей не сложилось, так же как и не создано полностью обоснованной научной концепции.

В настоящей статье предпринята попытка кратко изложить и обосновать основные аспекты концептуального подхода автора к кибернетическому пространству.

“Информационно-коммуникационные технологии (ИТ) являются одним из наиболее важных факторов, влияющих на формирование общества XXI века. Их революционное воздействие касается жизни людей, их образования и работы, а также взаимодействия правительства и гражданского общества. ИТ быстро становятся жизненно важным стимулом мировой экономики. Они также дают возможность частным лицам, фирмам и

¹ Доцент кафедры теории государства и права Уральской государственной академии, кандидат юридических наук.

² Бачило И.Л., Лопатин В.Н., Федотов М.А. Информационное право. Учебник / Под ред. Б.Н. Топорнина. СПб., 2001. С. 107.

³ См.: Информационные ресурсы развития Российской Федерации: правовые проблемы / Под ред. И.Л. Бачило. М., 2003; Голоскоков Л.В. Теория сетевого права. СПб., 2006; Грибанов Д.В. Правовое регулирование кибернетического пространства как совокупности информационных отношений. Дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2003; Наумов В.Б. Право и Интернет. Очерки теории и практики. М., 2002; Рассолов И.М. Право и киберпространство. М., 2008 и др.

сообществам, занимающимся предпринимательской деятельностью, более эффективно и творчески решать экономические и социальные проблемы”. Так оцениваются современные технические достижения в области связи и коммуникации в Окинавской хартии глобального информационного общества от 22 июля 2000 г.⁴ Существование такой среды обусловлено техническими достижениями человечества и возможно только при использовании специальных средств электронной техники, в том числе средств программного обеспечения и коммуникаций. Все технические составляющие названной среды принято обозначать также словом “сеть”. Наряду с техническим термином “компьютерная сеть” иногда встречается название “виртуальная реальность”, которое подчеркивает наличие как бы параллельной материальному миру информационной реальности, состоящей из потоков информации, рождаемой и воспринимаемой только человеческим мозгом. Этот термин имеет в большей степени философское и социологическое значение.

Одной из самых первых была создана компьютерная сеть “Internet” (“Интернет”), являющаяся самой большой сетью в мире и насчитывающая сотни миллионов компьютеров. “В настоящее время, по свидетельству печати, примерно 29 млн. граждан России пользуются Интернетом, в то время как в США эта цифра приближается к 200 млн., а в Китае – превышает этот рубеж”⁵. В силу распространенности и важности в общественной жизни Интернет многие исследователи предлагают рассматривать эту сеть как объект правового регулирования. Более того, существует несколько законопроектов, посвященных регулированию сети “Интернет”.

На наш взгляд, Интернет – только один из видов компьютерных сетей, “всего крупных территориальных сетей в мире порядка 300”⁶. На определенном этапе развития они могут создать конкуренцию Интернету и даже заменить его. Но кибернетическое пространство создают и обычные компьютерные сети внутри предприятия. “Экстранет – виртуальные сети, которые предназначены для соединения частных интранет сетей различных компаний между собой, по этим сетям компании обмениваются данными и совершают сделки. Компания Ford Motor имеет сеть экстран-

нет Focal Pt, которая объединяет 15 000 диллеров этой компании”⁷. У каждого из диллеров – своя сеть, входящая в общую сеть компании. Конечно, пока мы не можем говорить об общесоциальном значении этих сетей, каковую, безусловно, имеет Интернет, но нам важна в первую очередь не техническая характеристика сети и не ее распространенность по миру, а юридическая природа тех отношений, которые возникают в компьютерной сети. Очевидно, что эти отношения не отличаются друг от друга, несмотря на разницу программных средств и протоколов коммуникаций. “Интернет” – название одной из множества электронных компьютерных сетей, а общественные отношения, возникающие в связи с их использованием, по своей природе идентичны.

Кибернетика (от греч. *Kybernetike* – искусство управления) – наука об управлении, связи и переработке информации. “Пространство” – это физическая категория, которая всеобъемлюща и для точного определения чего-либо требует дополнения (например, воздушное пространство и т.д.). Пространство ассоциируется с такими понятиями, как “сфера”, “среда” и т.п. Дословно кибернетическое пространство – сфера управляемой информации, т.е. обрабатываемой с помощью ЭВМ и передаваемой с помощью электронной компьютерной сети. В целях формирования юридического понятия кибернетическое пространство можно воспринять как отношение, поскольку право регулирует именно общественные отношения, поведение людей. Отношения, возникающие по поводу информации, т.е. информационные отношения.

Очевидно, что любое общественное отношение по своей сути информационно, но выделяемый правоведами термин “информационные отношения” означает ту часть общественных отношений, подлежащих правовому регулированию, которые складываются по поводу информации как обособленного феномена общественной жизни. Этот феномен обособился благодаря развитию общества, техническому прогрессу, усложнению общественной жизни. *Информация в информационных отношениях выступает тем благом, по поводу которого возникают права и обязанности субъектов.*

Информация является идеальным объектом. Необходимо выделить следующие свойства информации, имеющие значение для права: 1) отнесенность самостоятельность информации;

⁴ См.: Информационное общество. 2000. № 4. С. 53.

⁵ Бачило И.Л., Арешев А.Г. О праве на информацию (Теоретический семинар в Институте государства и права РАН) // Гос. и право. 2009. № 11. С. 109.

⁶ Савостицкий Ю.А. История развития глобальных компьютерных сетей // Информационное общество. 2000. № 4. С. 59.

⁷ Гриф Т. Сети интернет. Изд-е Microsoft Corporation, 1998. С. 69.

свойства материального носителя не влияют на свойства информации; одна и та же информация может содержаться на разных носителях; 2) возможность многократного использования одной и той же информации; неисчерпаемость информации при ее использовании; при передаче информации она передается принимающему субъекту и вместе с тем остается у передающего; 3) способность к сохранению и накапливанию информации, а также к различного рода операциям с информацией (обработка, копирование, передача).

Информация как объект гражданско-правового оборота может выступать в виде самостоятельного информационного ресурса (приобретение телефонного справочника), в виде информационного ресурса, являющегося интеллектуальной собственностью (покупка программного продукта) и в виде информационной услуги (коммерческая деятельность библиотек и архивов). Услуги информационного характера можно охарактеризовать как услуги по поиску, подбору и предоставлению информации одним лицом другому.

Информационные отношения как предмет правового регулирования имеют общие признаки:

1) информационные отношения, связанные с волевой деятельностью человека;

2) социальные связи, которые на данный момент развития общества нуждаются в организации, упорядочении правовыми средствами. Так, сегодня актуальна проблема надлежащего регулирования деятельности средств массовой информации. Но право не интересуется особенностями разговорной речи, фразы и выражения. Для права важно не допустить распространения информации, порочащей честь, достоинство и деловую репутацию лица, предоставить человеку возможность на получение нужной ему информации, защитить его от вредоносной информации и т.д.;

3) информационные отношения, которые регулируются правом, возможно организовать с помощью средств механизма правового регулирования. Например, право не может упорядочить личную переписку граждан, так как это – сфера естественных прав, тайна личной жизни граждан, гарантированная Конституцией. Оно предоставляет защиту этим правам и охраняет тайну переписки, не контролируя общение людей через письма.

Наряду с информационными отношениями существуют общественные отношения, возникающие по поводу технических и программных средств, технологий, с помощью которых обрабатывается и передается информация (ЭВМ, средства спутниковой, оптоволоконной связи и

т.д.). Речь идет как об инновационных процессах, связанных с информатизацией, внедрением технологий и т.п., так и об отношениях аренды, использования линий связи, памяти провайдерских серверов и т.п. Информация в этих отношениях не играет ценностной роли, она измеряется количественно. Непосредственным объектом в этих отношениях выступают технология, техническое средство. Эти отношения по своей природе являются имущественными. Однако в отличие от информационных отношений, объектом которых является информация, они носят служебный характер, так как призваны обрабатывать и передавать информацию. Условно их можно назвать “околоинформационными” отношениями. В реальной правовой действительности эти имущественные отношения так тесно переплетаются с информационными, что их невозможно разделить и, соответственно, “развести” по отраслям права (информационной и гражданской). Ярким примером таких отношений как раз и является кибернетическое пространство.

Кибернетическое пространство создается на основе функционирующей компьютерной сети. Это – техническая база киберпространства. В нее также включается вся совокупность программных средств, с помощью которых осуществляются обработка и передача информации. Информационную базу составляют потоки информации, которые люди передают друг другу посредством сетевых средств связи. Таким образом, кибернетическое пространство имеет техническую и технологическую сущность, с одной стороны, и информационную – с другой. В правовом смысле это два вида общественных отношений, тесно связанных между собой: 1) информационные отношения, имеющие идеальный характер и возникающие по поводу информации как особого объекта, обладающего ценностью, исходя из содержания информации; 2) околоинформационные имущественные отношения, возникающие по поводу внедрения технологий, использования технических средств обработки информации, средств связи, программного обеспечения и баз данных (в том числе отношения интеллектуальной собственности), служащие для операций с информацией, в которых имеют значение прежде всего количественные характеристики информации.

Пример такого сложного взаимодействия этих двух групп общественных отношений – пользование электронной почтой. Определенная организация, владеющая компьютером с большим объемом памяти, подключенным к Сети, т.е. сервером,

предоставляет пользователю (любому физическому или юридическому лицу) определенный объем памяти на своем сервере. Это “место” называют электронным почтовым ящиком. Послать сообщение на этот адрес, равно как и прочесть его, можно с любого компьютера, подключенного к Сети. Но для прочтения нужно знать специальный код (“пароль”) доступа. Такое соглашение заключается для организации электронной почтовой связи, т.е. для передачи информации, но объект сделки – часть памяти на материальном носителе, принадлежащем организации, предоставляющей услугу, и его техническая возможность по передаче определенного количества информации. При том что суть пользования электронной почтой – это обмен именно определенной информацией, имеющей содержательную ценность.

В российском законодательстве термин “кибернетическое пространство” не употребляется, но он используется в нескольких международных документах, например в Окинавской хартии глобального информационного общества от 22 июля 2000 г. и в Конвенции о преступности в сфере компьютерной информации от 23 ноября 2001 г. (Конвенция о киберпреступности). В Соединенных Штатах Америки – “родине” глобальной сети “Интернет” как в юридической науке, так и в законодательстве данный термин применительно к рассматриваемым отношениям используется повсеместно.

Основываясь на изложенном и исходя из руководящих положений российской юридической науки, можно дать следующее определение кибернетическому пространству.

Кибернетическое пространство – это совокупность общественных отношений, возникающих в процессе использования функционирующей электронной компьютерной сети, складывающихся по поводу информации (информационных ресурсов), обрабатываемой с помощью ЭВМ и услуг информационного характера, предоставляемых с помощью ЭВМ и средств связи компьютерной сети, совокупность отношений, участвовать в которых можно только посредством ЭВМ и средств связи компьютерной сети.

Основные признаки кибернетического пространства как объекта правового регулирования:

1. Это – совокупность общественных отношений. Киберпространство – многочисленные социальные связи между людьми.

2. Это – совокупность отношений по поводу информации и информационных услуг. По содержанию информация в кибернетическом пространстве может быть самая различная – от простого

электронного сообщения до опубликованного произведения. Главное – это те информационные отношения, которые нуждаются в правовом регулировании и которые можно организовать с помощью норм права.

3. Объектом выступает только та информация, которая обработана с помощью ЭВМ. Речь идет не об информации, которая может быть обработана компьютером (а это практически любая информация), но об информации, которая уже внесена в память компьютера и существует в оцифрованной форме. Это – один из главных технических признаков информации, имеющийся в кибернетическом пространстве.

4. Кибернетическое пространство существует на основе технического средства – функционирующей электронной компьютерной сети. Один компьютер не создает кибернетического пространства.

Система норм, направленных на регулирование кибернетического пространства, носит комплексный характер и находится на стыке различных отраслей права. По нашему мнению, определяя место этих норм в системе права, можно рассматривать их как институт отрасли информационного права.

Следует заметить, что электронная компьютерная сеть существенно влияет не только на сугубо информационные отношения. Свою специфику имеют гражданско-правовые отношения (форма заключения договора и т.п.), новые черты приобретают способы реализации полномочий компетентными властными органами государства и местного самоуправления (например, осуществление государственного контроля за некоторыми действиями субъектов в сфере функционирования Сети), появляются новые формы взаимодействия работника и работодателя, когда лицо, работающее по трудовому договору и зачисленное в штат, выполняет свои трудовые обязанности путем работы в электронной сети, не выходя из дома, на своем собственном компьютере. Во всех этих случаях содержание общественных отношений и, соответственно, гражданско-правовых, административно-правовых, трудовых и иных правоотношений не меняется. Изменению подвергается их юридическая форма. Тем не менее эти общественные отношения очень тесно взаимодействуют с кибернетическими правовыми отношениями. Ведь в электронной сети все действия субъектов опосредуются информационными потоками.

Например, движение по Сети информации для участников гражданско-правового договора, заключаемого в “Интернете”, является организа-

ционной (и юридической в смысле документального оформления) формой существования гражданского правоотношения. Для субъектов же, оформляющих, подписывающих, передающих и регистрирующих электронный документ, – объектом информационных правоотношений. Иными словами, по поводу одной и той же сделки возникают разные, но тесно связанные между собой правовые отношения. В одном случае – гражданские, объектом в которых выступает, например, вещь, а электронный документ – только формой, в другом – информационные, объектом которых является сам электронный документ, а его наполнение имеет вторичное значение.

Информационно-кибернетические отношения разнообразны, так как различна информация, существующая в киберпространстве. В связи с этим **круг субъектов** этих отношений велик и будет классифицироваться в зависимости от их существа. Например, в случае размещения в “Интернете” сведений, порочащих честь и достоинство, сначала необходимо определить, является ли сайт, на котором размещена соответствующая информация, электронным средством массовой информации, и в зависимости от этого факта определять субъекта правонарушения. “Субъектами правоотношений являются государства, физические и юридические лица этих государств”⁸. **Объектом** рассматриваемых отношений выступает информация определенного содержания и свойства, на которую направлены воля и сознание субъектов правоотношения. Под информацией понимаются информационный ресурс (массив или отдельный документ, другой визуально воспринимаемый информационный объект, который аккумулирует сведения, сформированные по определенному признаку или критерию⁹), обработанный с помощью ЭВМ, и информационная услуга, предоставляемая посредством компьютерной сети. Например, информационная услуга по определению территориального местонахождения субъекта, который запрашивает у соответствующего оператора через “Интернет” такие сведения и получает их на электронной карте своего коммуникатора (мобильной ЭВМ, которая может быть встроена и в сотовый телефон). **Содержанием** кибернетических правоотношений являются права и обязанности субъектов в отношении информационных объектов киберпространства – информации и информационных услуг.

⁸ Информационное право: актуальные проблемы теории и практики / Под общ. ред. И.Л. Бачило. М., 2009. С. 120.

⁹ См.: Бачило И.Л. Информационное право. Учебник. М., 2009. С. 147.

Сфера регулирования кибернетического пространства ограничивается, во-первых, общими пределами правового регулирования общественных отношений (возможность и нуждаемость в правовом опосредовании), во-вторых, специфическим объектом и интересами субъектов правоотношений, в-третьих, электронной компьютерной сетью, посредством которой можно участвовать в соответствующих правоотношениях.

Примером правовых проблем, возникающих в связи с кибернетическим пространством, могут служить следующие:

во-первых, проблемы государственно-властных полномочий в сфере функционирования электронных сетей. Речь идет о роли государства в упорядочении информационно-кибернетических отношений в широком смысле. С этой крупной проблемой коррелируют более конкретные: экстерриториальный характер кибернетического пространства (отсутствие влияния государственных территориальных границ на информационно-кибернетические отношения, иные принципы организации государственной компетенции); государственный контроль в кибернетическом пространстве, соотношение интересов государства в необходимости обеспечения безопасности и интересов человека в неприкосновенности частной жизни; соотношение государственного регулирования кибернетического пространства и саморегулирования представителей Интернет-сообществ; информационная недостаточность и интеллектуальный суверенитет нации;

во-вторых, проблема интеллектуальной собственности в кибернетическом пространстве, которая включает подпроблемы: правовое регулирование программ для ЭВМ и баз данных; использование объектов интеллектуальной собственности в киберпространстве; доменные имена как особые объекты интеллектуальной собственности; деятельность электронных библиотек;

в-третьих, проблема деятельности средств массовой информации в киберпространстве;

в-четвертых, проблемы технического и технологического характера в кибернетическом пространстве: отношения по подключению к электронной сети и пользованию ею, институт провайдеров, их полномочий и ответственности; электронная коммерция, внедрение ее новых форм; процессы информатизации и реализации новых технологий в сфере киберпространства (инновационные процессы);

в-пятых, проблемы, связанные с правонарушениями в киберпространстве: криминальная деятельность в киберпространстве, компьютерная сеть как средство и способ совершения преступления; новые виды правонарушений, вводимые законодателем в связи с кибернетическим пространством; доказательная база по юридическим делам, связанным с использованием компьютерных сетей;

в-шестых, проблемы международного сотрудничества государств в сфере кибернетического пространства: выработка механизмов определения юрисдикции государств в кибернетическом пространстве; интеллектуальное и информационное неравенство населения, связанное с кибернетическим пространством; международный обмен информацией в кибернетическом пространстве, внедрение мировых технологий в сфере функционирования электронных компьютерных сетей; кибернетическое пространство как фактор глобализации.

Все перечисленные проблемы представляют взаимосвязанный комплекс единого по своей природе объекта – кибернетического пространства и не могут решаться по отдельности, хотя каждая из них имеет свои собственные признаки в виде коллизий, пробелов, практических конфликтов и т.д.

Представляется, решение обозначенных проблем лежит в плоскости разработки и принятия нового закона, который заложил бы концептуальные основы правового регулирования кибернетического пространства, провозгласил бы принципы такого регулирования, унифицировал терминологию, внес изменения в действующие акты с целью приведения всего законодательства, регламентирующего тем или иным образом отдельные информационно-кибернетические отношения, в согласованную взаимодействующую совокупность норм, призванных обеспечить целенаправленное и эффективное развитие этих сложных общественных отношений.