

Министерство образования и науки РФ
Государственное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
Владимирский государственный университет

КОМПЛЕКСНАЯ ЗАЩИТА ОБЪЕКТОВ ИНФОРМАТИЗАЦИИ
КНИГА 18

О.И. ФАЙМАН, В.А. ГРАНИК, М.Ю. МОНАХОВ

**ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ
ИНФОРМАЦИОННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ**

Учебное пособие

Владимир 2010

УДК 34.028 (075.8)

ББК 67.404.3

Ф18

Редактор серии – доктор технических наук, профессор
М.Ю. Монахов

Рецензенты:

Кандидат технических наук, доцент
начальник кафедры оперативно-технической деятельности
Владимирского юридического института
Федеральной службы исполнения наказаний России
К.Н. Курьесев

Кандидат юридических наук, доцент
зав. кафедрой гражданского права и процесса
Владимирского государственного университета
И.В. Погодина

Печатается по решению редакционного совета
Владимирского государственного университета

Файман, О.И.

Ф18

Правовое обеспечение информационной безопасности : учеб.
пособие / О. И. Файман, В. А. Граник, М. Ю. Монахов ; Владим.
гос. ун-т. – Владимир : Изд-во Владим. гос. ун-та, 2010. – 87 с.
(Комплексная защита объектов информатизации. Кн. 18 / под
ред. М. Ю. Монахова).

ISBN 978-5-9984-0020-9

Это восемнадцатая книга из серии «Комплексная защита объектов информатизации». В ней представлен систематизированный материал по основным методам и средствам правового обеспечения информационной безопасности.

Предназначено для студентов 3-го курса специальности 090104 – комплексная защита объектов информатизации очной формы обучения.

Ил. 1. Библиогр.: 17 назв.

УДК 34.028 (075.8)

ББК 67.404.3

ISBN 978-5-9984-0020-9

© Владимирский государственный
университет, 2010

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение.....	5
Глава 1. ОСНОВЫ ИНФОРМАЦИОННОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА.....	9
1.1. Информационное законодательство и его система.....	9
1.2. Юридическая ответственность.....	17
<i>Контрольные вопросы и задания</i>	26
<i>Темы рефератов</i>	27
Глава 2. ЗАЩИТА ИНФОРМАЦИИ С ОГРАНИЧЕННЫМ ДОСТУПОМ.....	28
2.1. Понятие и виды информации, защищаемой законодательством Российской Федерации.....	28
2.2. Правовое обеспечение защиты государственной тайны.....	32
2.3. Правовое обеспечение защиты персональных данных.....	37
2.4. Правовое обеспечение защиты служебной тайны.....	44
2.5. Правовое обеспечение защиты коммерческой тайны..	47
2.6. Правовое обеспечение защиты банковской тайны.....	52
2.7. Правовое обеспечение защиты профессиональной тайны.....	55
<i>Контрольные вопросы и задания</i>	58
<i>Темы рефератов</i>	59
Глава 3. ЗАЩИТА ПРАВ НА РЕЗУЛЬТАТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И СРЕДСТВА ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ.....	61
3.1. Правовое обеспечение защиты результатов интеллектуальной деятельности.....	61
3.2. Правовое регулирование отношений в сфере авторского права.....	66
3.3. Правовое регулирование отношений в сфере прав, смежных с авторскими (смежные права).....	71
3.4. Правовое регулирование отношений в сфере патентного права.....	72
3.5. Право на секрет производства (ноу-хау).....	75

3.6. Право на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий.....	76
3.7. Право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии.....	77
<i>Контрольные вопросы и задания.....</i>	<i>78</i>
<i>Темы рефератов.....</i>	<i>79</i>
Заключение.....	80
Основные термины.....	81
Библиографический список.....	85

ВВЕДЕНИЕ

В основе информационного развития общества лежит разрешение противоречия между огромным объемом знаний, накопленных человечеством за время его существования, и ограниченными возможностями их использования в индустриальном обществе. Данное противоречие разрешается путем использования современных информационно-коммуникационных технологий (ИКТ) и достижения высоких социальных стандартов жизни людей, предоставляющих достаточно возможностей для духовного развития и совершенствования.

Влияние ИКТ на общественное развитие объясняется в первую очередь их уникальными возможностями материализации результатов интеллектуальной деятельности человека в производственной деятельности, в области генерации новых знаний, возможностями распространения и потребления информации.

В исторической науке выделяют три основных этапа развития цивилизации: доиндустриальный; индустриальный; информационный (постиндустриальный).

Такая периодизация социального прогресса основана на нескольких важнейших параметрах: основном производственном ресурсе (доиндустриальный этап — сырье как первичное условие производства; индустриальный — энергия; информационный — информация); типе производственной деятельности (доиндустриальный этап — добыча; индустриальный — изготовление; информационный — обработка); характере базовых технологий производства (доиндустриальный этап — трудоемкие; индустриальный — капиталоемкие; информационный — наукоемкие).

Переход от одного этапа развития общества к другому, как правило, не имеет революционного характера и четкой хронологии: новые отношения относительно длительное время сосуществуют со старыми, усугубляя комплексность общества, усложняя социальную структуру и изменяя саму ее природу.

ИКТ, изменяя социальную организацию общества, не оказывают влияния на основные законы его развития, на природу человека, биологическую и психологическую основы его жизни. В связи с этим не претерпевают изменений и основные социальные источники угроз интересам человека, общества и государства, свойственные доиндустриальному и индустриальному этапам цивилизационного развития.

К числу таких источников угроз относят прежде всего конфликтное взаимодействие между субъектами жизни общества, связанное с желанием овладеть, использовать по своему усмотрению объекты удовлетворения насущных нужд.

К подобным объектам относят дефицитные материальные ресурсы (земля, вода, домашние и дикие животные, деньги, иные ограниченные ресурсы, являющиеся объектами собственности или государственного суверенитета), отношения власти, дающие возможность распоряжаться людьми и материальными объектами, духовные ценности (религиозные и культурные ценности, верования, особенности жизненного уклада, образа жизни, языковые и расовые отличия и т. п.).

Существенное отличие угроз, возникающих в информационном обществе, от угроз, характерных для индустриального общества, – изменение форм их проявления и способов реализации.

Так, преступления с корыстными целями, всегда представлявшие собой значительную социальную опасность, все чаще совершаются не только с применением современных ИКТ, но и с использованием информации в качестве средства осуществления корыстных посягательств. В ближайшем будущем по мере развития электронно-сетевой экономики, информатизации государственных органов качество преступлений этого вида, видимо, будет возрастать.

Все больший ущерб предпринимательской деятельности граждан и организаций, а также деятельности государственных органов наносит распространение в компьютерных сетях вредоносных программ, спама, осуществление несанкционированного доступа к информационным ресурсам.

Расширяется использование ИКТ для совершения преступных деяний, касающихся нарушения конституционных прав и свобод человека и гражданина, ведения экономического и промышленного шпио-

нажа, раскрытия сведений, составляющих личную, семейную, коммерческую, государственную и другие охраняемые законом тайны.

Все это характеризует обеспечение безопасности в качестве важнейшего направления деятельности человека, организаций и государственных органов в информационном обществе.

Прежде всего безопасность проявляется в отсутствии вреда функционированию и свойствам объекта либо его структурным составляющим. Это положение служит методологическим основанием для выделения видов безопасности, в частности информационной безопасности (ИБ).

В наиболее общем виде ИБ может быть определена как невозможность нанесения вреда свойствам объекта безопасности, обусловливаемым информацией и информационной инфраструктурой.

Обеспечение ИБ характеризуется деятельностью по недопущению вреда свойствам объекта безопасности, обусловливаемым информацией и информационной инфраструктурой, а также средствами и субъектами этой деятельности.

Важная особенность процесса обеспечения ИБ — многообразие возможных объектов безопасности, проявлений угроз этим объектам и содержания последствий таких проявлений, а также конкретных мероприятий, вариантов использования средств и методов противодействия угрозам.

Одно из основных направлений данной деятельности – правовое обеспечение ИБ, которое характеризуется деятельностью государства и органов государственной власти по обеспечению ИБ, осуществляемой в правовой форме. Данное правовое обеспечение возникает в процессе взаимодействия права (как средства регулирования общественных отношений) и государства (как основного субъекта противодействия угрозам его безопасности). Правовое обеспечение проявляется в воздействии правовых механизмов на общественные отношения в целях осуществления функций государства по противодействию угрозам безопасности.

Нормативно-правовые акты, касающиеся обеспечения ИБ, регулируют отношения в области организации противодействия угрозам информационной безопасности как отдельной личности, так и Российской Федерации в целом.

Правовые средства обеспечения информационной безопасности выражаются в установлениях (субъективные права, обязанности, льготы, запреты, поощрения, наказания и т.п.) и деяниях (технологии – акты реализации прав и обязанностей), противодействующих реализуемым в информационной сфере угрозам интересам субъектов права. Они отражают функциональную, прикладную стороны правовой системы, выступают в качестве элементов механизма правового регулирования, во многом определяя эффективность данного механизма.

В данном учебном пособии рассматривается система правового обеспечения ИБ Российской Федерации, ее структура и источники права.

Изучая представленный материал, не стоит забывать о существовании ряда проблем в отечественном законодательстве, которые являются камнем преткновения при обеспечении ИБ РФ и ее граждан, противостоянии современным угрозам, связанным с использованием возможностей ИКТ в преступных целях. В связи с этим основная задача, стоящая перед государством и специалистами в данной области, заключается в разработке и принятии комплекса законодательных актов, адекватных условиям страны и эффективных при реализации прав граждан в информационной сфере.

Глава 1. ОСНОВЫ ИНФОРМАЦИОННОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

1.1. Информационное законодательство и его система

Информационное законодательство представляет собой совокупность законов, иных нормативно-правовых актов, с помощью и посредством которых государство устанавливает, изменяет либо прекращает действие соответствующих информационно-правовых норм. Информационное законодательство выступает главенствующей формой закрепления норм информационного права и важнейшим правообразующим фактором. Появление информационного законодательства в системе нормативно-правовых актов Российской Федерации (РФ) свидетельствует о повышении роли государства в регулировании информационных отношений и придании им качеств общественно значимых отношений.

Систему информационного законодательства образуют различные законы и издаваемые в соответствии с ними иные нормативные правовые акты, посвященные прямому или опосредованному регулированию отношений, объектом которых является информация, производные от нее продукты и связанная с ними деятельность.

Система информационного законодательства включает в себя правовые акты федеральных органов и органов субъектов РФ.

Среди правовых актов федеральных органов главное место занимают *федеральные законы*. Они обладают высшей юридической силой, регулируют наиболее важные, основополагающие отношения и содержат информационно-правовые нормы исходного характера, которые рассчитаны на постоянное либо длительное действие.

Нормативные акты, не относящиеся к категории законов, являются *подзаконными*. В их число входят нормативные акты Президента РФ, Правительства РФ, ведомственные нормативные акты. Многие

из них носят комплексный характер, но включают в себя и правила информационно-правового содержания.

Указы Президента РФ – основные акты осуществления компетенции Президента РФ, непосредственно закрепленной в Конституции РФ и вытекающей из основополагающих принципов разделения властей.

Правовые акты Правительства РФ издаются главным образом тогда, когда в законе есть на то прямые указания либо дано конкретное поручение Президентом РФ.

Ведомственные акты издаются на основе законов, указов президента и актов правительства. Они представляют собой управленческие акты органов специальной компетенции. Их юридическая сила зависит от функции издавшего их органа и специфики государственного управления информационной сферой.

На уровне субъектов РФ применяются те же формы выражения информационного права, что и на федеральном уровне (законы субъектов РФ, постановления органов исполнительной власти, акты отраслевых и территориальных органов управления). Основание для данного уровня нормотворчества – ч. 4 ст. 76 Конституции.

Наряду с актами законодательства и подзаконными нормативными правовыми актами существуют так называемые *локальные нормативные акты*. Они, как правило, представляют собой приказы и распоряжения нормативного и индивидуального значения, принимаемые руководителями различных организаций. С помощью локальных актов регулируются самые различные информационные вопросы, например порядок конфиденциального делопроизводства, допуска сотрудников к служебной и коммерческой тайнам, порядок организации защиты коммерческой тайнам в организации и т. п.

В систему информационного законодательства следует включить и *международно-правовые акты*, предметом регулирования которых являются информационные отношения.

Несмотря на то что информационное законодательство находится на этапе своего становления, уже сегодня можно говорить о наличии некой его упорядоченности. В основу этой упорядоченности положен принцип иерархии, выражающийся в соподчиненности актов различного уровня.

Первый уровень, который можно условно назвать конституционным, отражает ведущую роль Конституции в информационно-правовом нормотворчестве. Он представлен рядом конституционных норм. Второй уровень нормативных правовых актов составляют акты информационного законодательства. Специфика данного уровня состоит в том, что федеральные законы, регулирующие отношения в информационной сфере, а равно иные принятые в соответствии с ними нормативные акты подчинены Конституции и не могут ей противоречить.

Среди законов выделяют базовый для информационной сферы федеральный закон (ФЗ) от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», пришедший на смену ФЗ от 20.02.1995 № 24-ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации» и вступивший в силу 29 июля 2006 г.

Новым законом регулируются три группы взаимосвязанных между собой отношений, складывающихся:

- при осуществлении права на поиск, получение, передачу, производство и распространение информации;
- применении информационных технологий;
- обеспечении защиты информации (ЗИ).

Указанный ФЗ состоит из 18 статей и в значительной степени отличается от своего предшественника как композиционно, так и содержательно. Наиболее существенным отличием закона 2006 г. от закона 1995 г. следует признать отказ законодателя от института информационных ресурсов, который являлся ключевым в прежнем законе и во многом определял структуру и характер подачи нормативного материала.

В законе 2006 г. получили закрепление вопросы, связанные, в частности, с правомочиями обладателя информации (ст. 6), правом на доступ к информации (ст. 8), распространением информации или ее предоставлением (ст. 10), документированием (ст. 11), государственным регулированием отношений в сфере применения информационных технологий (ст. 12), структурой и построением информационных систем (ст. 13, 14), использованием информационно-телекоммуникационных систем (ст. 15), защитой информации (ст. 16), ответственностью за правонарушения в сфере информации, информационных технологий и ЗИ (ст. 17).

К актам информационного законодательства федерального уровня относится и ФЗ от 29.12.1994 № 77-ФЗ «Об обязательном экземпляре документов». Данный нормативный акт определяет политику государства в области формирования обязательного экземпляра документов как ресурсной базы комплектования библиотечно-информационного фонда РФ и развития системы государственной библиографии, предусматривает обеспечение сохранности обязательного экземпляра документов, его общественное использование. Этим законом установлены виды обязательного экземпляра документов в категории их производителей и получателей, сроки и порядок доставки обязательного экземпляра документов, ответственность за их нарушение.

Видное место среди законов, регулирующих отношения в информационной сфере, занимает закон РФ от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации», представляющий собой комплексный нормативный акт, регламентирующий отношения, возникающие в процессе организации и функционирования средств массовой информации (СМИ). В основных разделах закона нашли правовое опосредование вопросы организации деятельности СМИ, распространения массовой информации, отношений СМИ с гражданами и организациями, прав и обязанностей журналиста, межгосударственного сотрудничества в области массовой информации, ответственности за нарушение законодательства о СМИ.

Особое место среди нормативных актов, регулирующих отношения по поводу информации, принадлежит закону РФ от 21.07.1993 № 5485-1 «О государственной тайне».

Один из законов, регулирующих отношения в информационной сфере, – ФЗ от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи». Он устанавливает правовую основу деятельности в области связи, осуществляемой под юрисдикцией РФ, определяет полномочия органов государственной власти по регулированию этой деятельности, а также права и обязанности физических и юридических лиц, осуществляющих деятельность в области связи.

К законам, регулирующим информационные отношения, также относится и ФЗ от 10.01.2002 № 1-ФЗ «Об электронной цифровой подписи». Его цель – обеспечение правовых условий использования электронной цифровой подписи в электронных документах.

Отношения, связанные с отнесением информации к коммерческой тайне, передачей такой информации, охраной ее конфиденциальности в целях обеспечения баланса интересов обладателей информации, составляющей коммерческую тайну, и других участников отношений, в том числе государства, на рынке товаров, работ и услуг, регулируются ФЗ от 29.07.2004 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне».

В круг нормативных правовых актов того же уровня может быть включен еще ряд ФЗ:

- от 13.01.1995 № 7-ФЗ «О порядке освещения деятельности органов государственной власти в государственных средствах массовой информации»;

- от 12.05.2009 № 95-ФЗ «О гарантиях равенства парламентских партий при освещении их деятельности государственными общедоступными телеканалами и радиоканалами»;

- от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных».

Последний из названных законов регулирует отношения, связанные с обработкой персональных данных (ПД), осуществляемой федеральными органами государственной власти, органами государственной власти субъектов РФ, иными государственными органами, органами местного самоуправления, не входящими в систему органов местного самоуправления муниципальными образованиями, юридическими лицами, физическими лицами с использованием средств автоматизации или без использования таких средств, если обработка ПД без использования таких средств соответствует характеру действий, совершаемых с ПД с использованием средств автоматизации.

Помимо названных выше существует множество законов, непосредственно не направленных на регулирование информационных отношений, но содержащих отдельные статьи, посвященные информации или связанные с ней. К их числу следует отнести следующие федеральные законы: от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»; от 29.12.1994 № 78-ФЗ «О библиотечном деле» от 22.10.2004 № 125-ФЗ «Об архивном деле в Российской Федерации»; от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О почтовой связи» от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» от 21.02.1992 N2395-1 «О недрах».

Часть норм, касающихся информационных отношений, содержится и в Гражданском кодексе РФ (ГК РФ). Так, ст. 150 относит личную и семейную тайну к нематериальным благам, ст. 726 устанавливает

ливают обязанность подрядчика передать информацию заказчику, ст. 857 посвящается банковской тайне, ст. 946 – тайне страхования. Четвертая часть ГК РФ направлена на регулирование отношений в области охраны прав на результаты интеллектуальной деятельности.

Среди подзаконных нормативных актов, регулирующих отношения в информационной сфере, можно выделить следующие:

а) указы Президента:

- от 11.02.2006 № 90 «О перечне сведений, отнесенных к государственной тайне»;

- от 6.10.2004 № 1286 «Вопросы Межведомственной комиссии по защите государственной тайны»;

- от 17.05.2004 № 611 «О мерах по обеспечению безопасности Российской Федерации в сфере международного информационного обмена»;

- от 06.03.1997 № 188 «Об утверждении Перечня сведений конфиденциального характера»;

б) постановления Правительства:

- от 12.02.2003 № 98 «Об обеспечении доступа к информации о деятельности Правительства РФ и федеральных органов исполнительной власти»;

- от 27.05.2002 № 348 «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по разработке и (или) производству средств защиты конфиденциальной информации»;

- от 18.02.2005 № 87 «Об утверждении перечня наименований услуг связи, вносимых в лицензии, и перечней лицензионных условий»;

- от 22.08.1998 № 1003 «О порядке допуска лиц, имеющих двойное гражданство, лиц без гражданства, а также лиц из числа иностранных граждан, эмигрантов и реэмигрантов к государственной тайне»;

- от 28.10.1995 № 1050 «Об утверждении Инструкции о порядке допуска должностных лиц и граждан Российской Федерации к государственной тайне».

Наряду с указами Президента и постановлениями Правительства источниками информационного права выступают акты центральных органов государственного управления РФ (ведомственные нормативно-правовые акты). В области информационных отношений существ-

вует значительное их количество. Тематика и направленность данных актов зависит от компетенции издавшего их органа.

Так, приказом Федеральной службы безопасности (ФСБ) РФ от 13.11.1999 № 564 утверждено «Положение о системе сертификации средств защиты информации по требованиям безопасности для сведений, составляющих государственную тайну», которое определяет организационную структуру системы сертификации, порядок проведения сертификации и инспекционного контроля, требования к нормативным и методическим документам по сертификации, а также виды средствЗИ, подлежащих сертификации.

Приказом ФСБ РФ от 09.02.2005 № 66 утверждено «Положение о разработке, производстве, реализации и эксплуатации шифровальных (криптографических) средств защиты информации (Положение ПКЗ-2005)», приказом Росархива РФ от 27.11.2000 № 68 утверждена «Типовая инструкция по делопроизводству в федеральных органах исполнительной власти».

Важный элемент системы законодательства РФ в информационной сфере – международные соглашения. В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации нормы международных договоров обладают приоритетом по отношению к противоречащим им правилам внутригосударственных законов. Это относится как к многосторонним, так и к двусторонним договорам.

Особое место среди многочисленных многосторонних соглашений, содержащих информационные нормы-принципы, занимают:

- «Всеобщая декларация прав человека» от 10.12.1948;
- «Международный пакт о гражданских и политических правах» от 19.12.1966;
- «Заключительный акт совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе» от 1.08.1975.

В этих документах нашли свое воплощение международные принципы и стандарты, провозглашающие право на свободу информации, которое, однако, налагает особые обязанности и особую ответственность, сопряженные с некоторыми ограничениями прав и свобод.

В числе соглашений в области информации, заключенных в рамках Содружества Независимых Государств, следует назвать:

- «Соглашение о сотрудничестве в области информации» от 09.10.1992, направленное на совершенствование различного рода информационных обменов;

- «Соглашение об обмене правовой информацией» от 21.10.1994, посвященное мерам по созданию единой распределенной системы обмена правовой информацией;

- «Соглашение о межгосударственном обмене научно-технической информацией» от 26.06.1992, которое, в частности, определяет вопросы развития информационных ресурсов, условия их совместного использования и доступа к совместно созданным ранее информационным ресурсам;

- «Соглашение о взаимоотношениях министерств внутренних дел в сфере обмена информацией» от 24.04.1992, цель которого – сохранение информационного взаимодействия при решении задач борьбы с преступностью, охраны общественного порядка.

Важнейший документ, посвященный организации и активизации деятельности международного сообщества в области формирования глобального информационного общества, – «Окинавская хартия глобального информационного общества», принятая в июле 2000 г. представителями восьми ведущих стран. Этот документ устанавливает основные принципы вхождения государств в глобальное информационное общество. К их числу относят следующие положения, которые должны применяться при осуществлении политики формирования и развития информационного общества:

- ИКТ выступают жизненно важным стимулом мировой экономики и фактором, влияющим на образ жизни людей, их образование, работу и формирование гражданского общества;

- развитие ИКТ должно содействовать гражданам и обществу в использовании знаний и идей;

- ИКТ должны служить достижению взаимодополняющих целей обеспечения устойчивого экономического роста, повышения общественного благосостояния, стимулирования социального согласия в области укрепления демократии, транспарентного и ответственного управления, международного мира и стабильности;

- все люди повсеместно и без исключения должны иметь возможность пользоваться преимуществами глобального информационного общества;

- укрепление соответствующей политики и нормативной базы, которые должны стимулировать конкуренцию и новаторство, содействовать сотрудничеству, борьбе со злоупотреблением, оптимизации глобальных сетей;

- ликвидация международного разрыва в области информации и знаний.

1.2. Юридическая ответственность

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

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

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

- *объект* – нарушенное материальное или нематериальное благо, защищаемое правом;

- *субъект* – дееспособное лицо, совершившее правонарушение;

- *объективная сторона* – само противоправное деяние, наступивший вредоносный результат и причинная связь между деянием и результатом;

- *субъективная сторона* – вина, т.е. отношение правонарушителя к деянию и его результату в форме умысла или неосторожности.

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

При применении к лицу мер государственного принуждения карательного характера (в административном и уголовном праве) действует *принцип презумпции невиновности*, т.е. предположение, в со-

ответствии с которым даже при наличии фактов, свидетельствующих о доказанности объективной стороны, лицо считается невиновным, пока в предусмотренном законом порядке не будет доказана и установлена судом его вина. При этом бремя доказывания лежит на компетентных государственных органах – органах следствия, прокуратуре, осуществляющих обвинение.

Ответственность всегда конкретна: это ответственность определенного лица за доказуемое нарушение точно обозначенной нормы права при обстоятельствах, заранее предусмотренных законом или другими нормативными актами.

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

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

Основные виды юридической ответственности предопределяются содержанием санкций, которые применяются за правонарушения.

Санкции делятся на два основных вида в соответствии со способом, каким они служат охране правопорядка:

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

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

Поскольку выраженный в санкции способ охраны правопорядка предопределяет порядок ее применения и реализации, основные виды ответственности – правовосстановительная и штрафная.

Для *правовосстановительной ответственности* существенно важно точное определение уже существующих обязанностей правонарушителя и в случае необходимости их принудительное осуществление. Для *штрафной, карательной ответственности* важна правильная квалификация правонарушения, индивидуализация наказания

или взыскания, реализация примененных к правонарушителю мер принуждения, освобождение его от ответственности, когда ее цели достигнуты. К штрафной, карательной ответственности сообразно видам правонарушений и санкций за их совершение относят *уголовную, административную и дисциплинарную ответственность*.

В процессе возложения юридической ответственности могут применяться предусмотренные законодательством принудительные меры, обеспечивающие производство по делу о правонарушении – меры обеспечения доказательств (обыски, выемки и др.) или исполнения решения (опись имущества, его изъятие и др.), а также меры пресечения (отстранение от работы, задержание, содержание под стражей и др.). Эти принудительные меры носят вспомогательный характер: их применение зависит от тяжести правонарушения, но не является его итоговой правовой оценкой (их применением не исчерпывается и не решается вопрос об ответственности за правонарушение); при применении санкции они поглощаются назначенным наказанием, взысканием, принудительным исполнением.

При юридической ответственности нарушитель претерпевает меры государственного принуждения за свою вину и несет известные лишения, урон.

Правовосстановительная ответственность, как правило, применяется при нарушении правовых норм, регулирующих гражданские отношения, и заключается в восстановлении незаконно нарушенных прав, в принудительном исполнении невыполненной обязанности. Основным источником права в этой области – ГК РФ.

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

Так, в соответствии с ГК лица, незаконными методами получившие информацию, которая составляет коммерческую тайну, обязаны возместить причиненные убытки. Такая же обязанность возлагается на работников, разгласивших коммерческую тайну вопреки трудовому договору, в том числе контракту, и на контрагентов, сделавших это вопреки гражданско-правовому договору.

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

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

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

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

Дисциплинарная ответственность применяется за нарушение трудовой, учебной, служебной, воинской дисциплины. Рабочие и служащие, нарушившие трудовую дисциплину, привлекаются к дисциплинарной ответственности администрацией предприятия, учреждения, организации. До наложения взыскания должны быть затребованы объяснения от нарушителя трудовой дисциплины. Законодательством определен порядок обжалования дисциплинарного взыскания, сроки его применения и действия, порядок досрочного снятия.

Административная ответственность осуществляется на основе законодательства об административных правонарушениях – Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

Административная ответственность проявляется в форме административного наказания. Установлены следующие виды административных наказаний:

- предупреждение;
- административный штраф;
- возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- лишение специального права, предоставленного физическому лицу;
- административный арест;
- административное выдворение за пределы РФ иностранного гражданина или лица без гражданства;
- дисквалификация.

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

Так, ввоз, продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода в случаях, если экземпляры произведений или фонограмм являются контрафактными в соответствии с законодательством РФ о защите прав на результаты интеллектуальной деятельности, влечет наложение административного штрафа с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их производства, и иных орудий совершения административного правонарушения для граждан в размере от пятнадцати до двадцати минимальных размеров оплаты труда; для должностных лиц – от тридцати до сорока минимальных размеров оплаты труда; для юридических лиц – от трехсот до четырехсот минимальных размеров оплаты труда.

Незаконное использование изобретения, полезной модели либо промышленного образца, разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели либо промышленного образца до официального опубликования сведений о них, присвоение авторства или принуждение к соавторству влечет наложение админи-

стративного штрафа на граждан в размере от пятнадцати до двадцати минимальных размеров оплаты труда; на юридических лиц – от трехсот до четырехсот минимальных размеров оплаты труда.

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

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

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

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

Производство по делу начинается с составления протокола об административном правонарушении. В предусмотренных законом случаях к лицу, привлеченному к административной ответственности,

могут применяться меры обеспечения производства по делу: административное задержание лица, личный досмотр, досмотр вещей и изъятие вещей и документов. Дела об административных нарушениях рассматриваются районными судами, органами внутренних дел, органами государственных инспекций и другими государственными органами и должностными лицами, уполномоченными на то законодательными актами. Дело рассматривается открыто в присутствии лица, привлекаемого к административной ответственности. Привлеченный к ответственности вправе знакомиться с материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства, пользоваться юридической помощью адвоката, обжаловать постановление по делу; он также имеет ряд других прав. Законодательством определены сроки привлечения к административной ответственности и исполнения наложенных взысканий.

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

Уголовное законодательство составляет Уголовный кодекс (УК) РФ. Задачи уголовного законодательства – охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя РФ от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений.

Уголовным преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное УК под угрозой наказания.

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

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

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

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

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

Уголовная ответственность проявляется в форме наказания. *Наказание* есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренных УК лишении или ограничении прав и свобод этого лица. Оно применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений.

Виды наказаний:

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

В уголовном законодательстве указано значительное количество общественно опасных деяний в информационной сфере. Часть этих

деяний связана со сферой компьютерной информации. К числу этих деяний относят следующие:

а) неправомерный доступ к охраняемой законом компьютерной информации, т.е. информации на машинном носителе, в ЭВМ, системе ЭВМ или их сети, если это деяние повлекло уничтожение, блокирование, модификацию либо копирование информации, нарушение работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети, наказывается штрафом в размере до 200 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо исправительными работами на срок от шести месяцев до одного года, либо лишением свободы на срок до двух лет. То же деяние, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, либо лицом с использованием своего служебного положения, а равно имеющим доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети, наказывается штрафом в размере от 100 тыс. до 300 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет, либо исправительными работами на срок от одного года до двух лет, либо арестом на срок от трех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до пяти лет;

б) создание программ для ЭВМ или внесение изменений в существующие программы, заведомо приводящих к несанкционированному уничтожению, блокированию, модификации либо копированию информации, нарушению работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети, а равно использование либо распространение таких программ или машинных носителей с такими программами наказываются лишением свободы на срок до трех лет со штрафом в размере до 200 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев. Те же деяния, повлекшие по неосторожности тяжкие последствия, наказываются лишением свободы на срок от трех до семи лет;

в) нарушение правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети лицом, имеющим доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети, повлекшее уничтожение, блокирование или модификацию охраняемой законом информации, если это деяние причинило существенный вред, наказывается лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пяти лет, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 ч, либо ограничением свободы на срок до двух лет. То же деяние, повлекшее

по неосторожности тяжкие последствия, наказывается лишением свободы на срок до четырех лет.

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

Отношения уголовной ответственности завершаются отбытием наказания, назначенного осужденному.

Контрольные вопросы и задания

1. Раскройте предметную область информационного права.
2. Перечислите основные методы информационного права.
3. Дайте определение информационного права.
4. Что представляют собой информационные правоотношения?
5. Что представляют собой субъекты информационного права?
6. Что является объектом информационных правоотношений?
7. Что представляет собой информационное законодательство?
8. Приведите структуру информационного законодательства.
9. Перечислите ФЗ, регламентирующие отношения в информационной сфере.
10. Перечислите известные вам указы Президента РФ, регулирующие отношения в информационной сфере.

11. Перечислите известные вам постановления Правительства РФ, регулирующие отношения в информационной сфере.

12. Перечислите акты органов государственного управления РФ, которые являются источниками информационного права.

13. Раскройте действие нормативных правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц.

14. Что представляет собой юридическая ответственность?

15. Что является основанием юридической ответственности?

16. Перечислите основные виды санкций, применяемых за правонарушения.

Темы рефератов

1. Принципы государственной политики обеспечения ИБ.

2. Ключевые проблемы информационной безопасности государства.

3. Право на доступ к информации в России: проблемы теории и законодательства.

4. Основные обязанности органов законодательной власти в сфере информационной безопасности.

5. Основные обязанности органов исполнительной власти в сфере информационной безопасности.

6. Основные обязанности органов судебной власти в сфере информационной безопасности.

7. Проблема практического применения ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации».

Глава 2. ЗАЩИТА ИНФОРМАЦИИ С ОГРАНИЧЕННЫМ ДОСТУПОМ

2.1. Понятие и виды информации, защищаемой законодательством Российской Федерации

Федеральный закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (далее – ФЗ «Об информации...») классифицирует информацию в зависимости от категории доступа к ней и порядка ее предоставления или распространения. В соответствии со ст. 5 указанного закона *по категориям доступа* информация подразделяется:

- на общедоступную;
- ограниченного доступа, т.е. такую информацию, доступ к которой ограничен федеральными законами.

По порядку предоставления или распространения информация подразделяется:

- на свободно распространяемую;
- предоставляемую по соглашению лиц, участвующих в соответствующих отношениях;
- подлежащую предоставлению или распространению в соответствии с ФЗ (например сведения об имущественном положении кандидатов в депутаты);
- ограничиваемую или запрещаемую к распространению в РФ (например разжигающую национальную, расовую или религиозную ненависть и вражду).

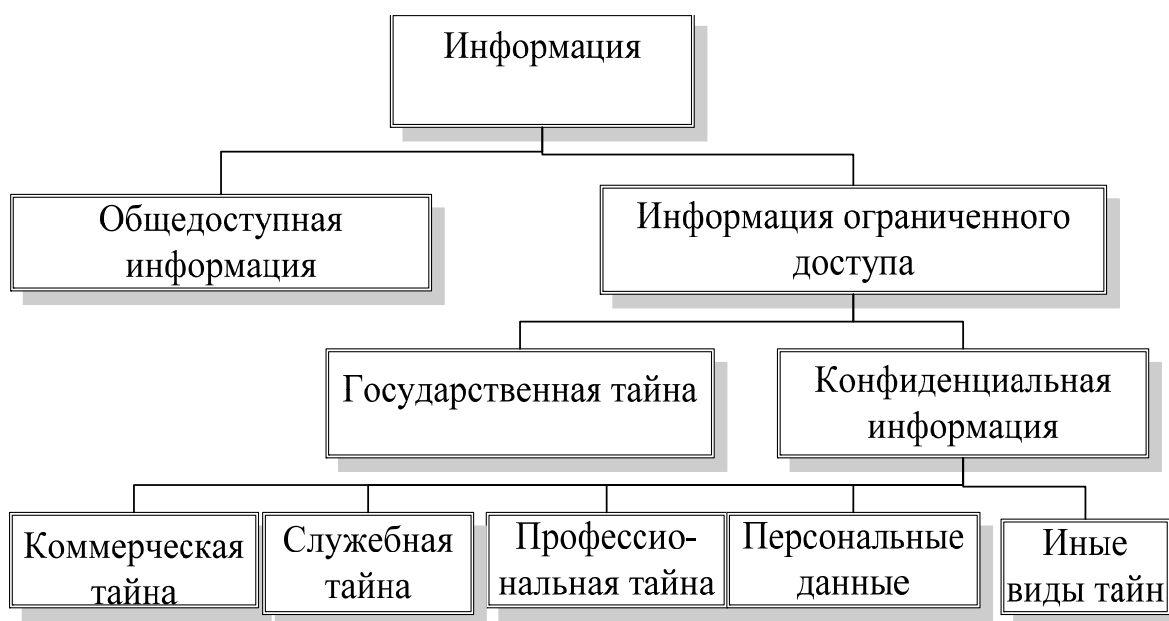
Право разрешать или ограничивать доступ к информации и определять условия такого доступа принадлежит обладателю информации. Обладатель информации обязан принимать меры по ЗИ и ограничивать доступ к ней, если такая обязанность установлена ФЗ (ст. 6 ФЗ «Об информации ...»).

Ограничение доступа к информации возможно только в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства и устанавливается ФЗ. Статья 9 ФЗ «Об информации ...» устанавливает обязательность соблюдения конфиденциальности информации ограниченного доступа, т.е. «обязательное для выполнения лицом, получившим доступ к определенной ин-

формации, требование не передавать такую информацию третьим лицам без согласия ее обладателя».

Информация ограниченного доступа подразделяется на сведения, представляющие собой: государственную, коммерческую, служебную, профессиональную тайны, персональные данные граждан.

Помимо прямо указанных в законе существуют и иные виды информации ограниченного доступа. Классификация информации по категориям доступа приведена на рисунке. Использованный в схеме термин «конфиденциальная информация» носит обобщающий характер для всех видов информации ограниченного доступа, не являющихся государственной тайной.



Классификация информации по категориям доступа

В Указе Президента РФ от 6.03.1997 № 188 «Об утверждении Перечня сведений конфиденциального характера» предпринята попытка упорядочить состав конфиденциальной информации. Указом утвержден перечень сведений конфиденциального характера, в котором перечислены шесть видов информации:

- сведения о фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность (*персональные данные*), за исключением сведений, подлежащих распространению в средствах массовой информации в установленных федеральными законами случаях;

- сведения, составляющие тайну следствия и судопроизводства;
- служебные сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти в соответствии с ГК и ФЗ (*служебная тайна*);
- сведения, связанные с профессиональной деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Конституцией и ФЗ (врачебная, нотариальная, адвокатская тайны, тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений, (*профессиональная тайна*));

- сведения, связанные с коммерческой деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с ГК и ФЗ (*коммерческая тайна*);

- сведения о сущности изобретения полезной модели или промышленного образца до официальной публикации информации о них.

Федеральный закон «Об информации ...» в ч. 4 ст. 8 определяет перечень сведений, доступ к которым не может быть ограничен:

- нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, а также устанавливающие правовое положение организаций и полномочия государственных органов, органов местного самоуправления;

- информация о состоянии окружающей среды;

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

- информация, накапливаемая в открытых фондах библиотек, музеев и архивов, а также в государственных, муниципальных и иных информационных системах, созданных или предназначенных для обеспечения граждан (физических лиц) и организаций такой информацией;

- иная информация, недопустимость ограничения доступа к которой установлена ФЗ.

Анализ законодательства показывает:

- информацией является совокупность предназначенных для передачи формализованных знаний и сведений о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления;

- правовой защите подлежит не только документированная информация;

- информация может быть конфиденциальной (ознакомление с ней ограничивается ее собственником или в соответствии с законодательством) и массовой, предназначенной для неограниченного круга лиц;

- ограничения (установление режима) использования информации устанавливаются законом или собственником информации, которые объявляют степень ее конфиденциальности. Конфиденциальными в соответствии с законом являются, в частности, такие виды информации, как содержащая государственную тайну, передаваемая путем переписки, телефонных переговоров, почтовых или иных сообщений, содержащая служебную, коммерческую, банковскую, личную, семейную тайны, являющаяся объектом авторских и смежных прав, персональные данные;

- любая форма завладения и пользования конфиденциальной информацией без прямо выраженного согласия ее собственника (за исключением случаев, указанных в законе) является нарушением его прав, т.е. неправомерной. Неправомерное использование документированной информации наказуемо.

Уголовный кодекс РФ, вступивший в силу с 1997 г., установил нормы, объявляющие общественно опасными деяниями действия в сфере компьютерной информации и устанавливающие ответственность за их совершение. Такие нормы появились в российском законодательстве впервые.

К уголовно наказуемым отнесены неправомерный доступ к компьютерной информации (ст. 272), создание, использование и распространение вредоносных программ (ст. 273), нарушение правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети (ст. 274).

В тех случаях, когда общественно опасные действия в области информационных отношений совершаются без применения компьютерных средств, законодатель нередко относит их к другим соответствующим родовым объектам.

Так, клевета или оскорбление (ст. 129, 130), нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений (ст. 138), отказ в предоставлении гражданину информации (ст. 140), нарушение авторских, смежных изобретательских и патентных прав (ст. 146, 147), разглашение тайны усыновления (удочерения) (ст. 155) находятся в разделе «Преступления против личности». Кра-

жа, мошенничество, хищение предметов, имеющих особую ценность, умышленное уничтожение или повреждение имущества, заведомо ложная реклама, изготовление и сбыт поддельных кредитных карт, незаконный экспорт технологий, научно-технической информации (ст. 158, 159, 164, 167, 182, 187, 189) отнесены к разделу «Преступления в сфере экономики» и т.д.

Таким образом, информационные отношения получили и уголовно-правовую защиту. Из этого следует, что безопасность информации стала новым объектом преступления, а информация вообще и охраняемая законом в частности – предметом преступления.

2.2. Правовое обеспечение защиты государственной тайны

Законодательство РФ о государственной тайне включает в себя закон РФ от 21.07.1993 № 5485-1 «О государственной тайне», а также положения других актов законодательства, регулирующих отношения, связанные с защитой государственной тайны (ГТ).

Предмет правового регулирования – отношения, связанные с отнесением сведений к ГТ, их засекречиванием и рассекречиванием, распоряжением этими сведениями, а также их защитой.

Субъекты права в области ГТ – органы законодательной, исполнительной и судебной властей (далее – органы государственной власти), местного самоуправления, предприятия, учреждения и организации независимо от их организационно-правовой формы и формы собственности, должностные лица и граждане РФ, взявшие на себя обязательства либо обязанные по своему статусу исполнять требования законодательства о ГТ.

Цель правового регулирования заключается в противодействии угрозам несанкционированного раскрытия сведений, составляющих ГТ.

Правовой режим ГТ включает в себя:

- порядок отнесения сведений к ГТ;
- порядок засекречивания и рассекречивания;
- порядок распоряжения сведениями, составляющими ГТ;
- систему защиты сведений, составляющих ГТ.

Объект правового режима ГТ – защищаемые государством сведения в области военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-разыскной

деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности РФ.

Отнесение сведений к ГТ осуществляется уполномоченными субъектами в соответствии с закрепленным в законодательстве перечнем таких сведений и их отраслевой, ведомственной или программно-целевой принадлежностью.

Обоснование необходимости отнесения сведений к ГТ в соответствии с принципами засекречивания возлагается на органы государственной власти, предприятия, учреждения и организации, которыми эти сведения получены (разработаны).

Субъекты отнесения сведений к ГТ: палаты Федерального Собрания, Президент РФ, Правительство РФ, органы государственной власти РФ, органы государственной власти субъектов РФ и органы местного самоуправления во взаимодействии с органами защиты ГТ, расположенными в пределах соответствующих территорий.

Отнесение сведений к ГТ и их засекречивание заключаются во введении в предусмотренном законодательством порядке для сведений, составляющих ГТ, ограничений на их распространение и доступ к их носителям и осуществляются в соответствии с принципами законности, обоснованности и своевременности.

Законность заключается в соответствии засекречиваемых сведений законодательству РФ о ГТ. *Обоснованность* – в установлении путем экспертной оценки целесообразности засекречивания конкретных сведений, вероятных экономических и иных последствий этого акта исходя из баланса жизненно важных интересов государства, общества и граждан. *Своевременность* заключается в установлении ограничений на распространение сведений с момента их получения (разработки) или заблаговременно.

Не подлежат отнесению к ГТ и засекречиванию сведения:

- о чрезвычайных происшествиях и катастрофах, угрожающих безопасности и здоровью граждан, и их последствиях, а также о стихийных бедствиях, их официальных прогнозах и последствиях;

- о состоянии экологии, здравоохранения, санитарии, демографии, образования, культуры, сельского хозяйства, а также о состоянии преступности;

- о привилегиях, компенсациях и социальных гарантиях, предоставляемых государством гражданам, должностным лицам, предприятиям, учреждениям и организациям;

- о фактах нарушения прав и свобод человека и гражданина;
- о размерах золотого запаса и государственных валютных резервах РФ;
- о состоянии здоровья высших должностных лиц РФ;
- о фактах нарушения законности органами государственной власти и их должностными лицами.

Должностные лица, принявшие решение о засекречивании перечисленных сведений либо о включении их в этих целях в носители сведений, составляющих ГТ, несут уголовную, административную или дисциплинарную ответственность в зависимости от причиненного обществу, государству и гражданам материального и морального ущерба. Граждане вправе обжаловать такие решения в суде.

Степень секретности сведений, составляющих ГТ, должна соответствовать степени тяжести ущерба, который может быть нанесен безопасности РФ вследствие их распространения. Устанавливаются три степени секретности сведений, составляющих ГТ, и соответствующие этим степеням грифы секретности для носителей указанных сведений: «Особой важности», «Совершенно секретно» и «Секретно».

Порядок определения размеров ущерба, который может быть нанесен безопасности РФ вследствие распространения сведений, составляющих ГТ, и правила отнесения указанных сведений к той или иной степени секретности устанавливаются Правительством РФ.

Для осуществления единой государственной политики в области засекречивания сведений Межведомственная комиссия по защите ГТ формирует по предложениям органов государственной власти и в соответствии с перечнем сведений, составляющих ГТ, перечень органов государственной власти по распоряжению данными сведениями. Перечень утверждается Президентом РФ, подлежит открытому опубликованию и пересматривается по мере необходимости.

Рассекречивание сведений и их носителей заключается в снятии ранее введенных в предусмотренном порядке ограничений на распространение сведений, составляющих ГТ, и на доступ к их носителям. Основания для рассекречивания сведений:

- взятие международных обязательств по открытому обмену сведениями, составляющими в РФ государственную тайну;
- изменение объективных обстоятельств, вследствие которого дальнейшая защита сведений, составляющих ГТ, нецелесообразна.

Срок засекречивания сведений, составляющих ГТ, не должен превышать 30 лет. В исключительных случаях этот срок может быть продлен по заключению Межведомственной комиссии по защите ГТ.

Граждане, предприятия, учреждения, организации и органы государственной власти РФ вправе обратиться в органы государственной власти, на предприятия, в учреждения, организации, в том числе в государственные архивы, с запросом о рассекречивании сведений, отнесенных к ГТ. Органы государственной власти, предприятия, учреждения, организации, в том числе государственные архивы, получившие такой запрос, обязаны в течение трех месяцев рассмотреть его и дать мотивированный ответ. Если они не правомочны решить вопрос о рассекречивании запрашиваемых сведений, то запрос в месячный срок с момента его поступления передается в орган государственной власти, наделенный такими полномочиями, либо в Межведомственную комиссию по защите ГТ, о чем уведомляются граждане, предприятия, учреждения, организации и органы государственной власти РФ, подавшие запрос.

Взаимная передача сведений, составляющих ГТ, осуществляется органами государственной власти, предприятиями, учреждениями и организациями, не состоящими в отношениях подчиненности и не выполняющими совместных работ с санкции органа государственной власти, в распоряжении которого находятся эти сведения.

Органы государственной власти, предприятия, учреждения и организации, запрашивающие сведения, составляющие ГТ, обязаны создать условия, обеспечивающие защиту этих сведений.

Передача сведений, составляющих ГТ, предприятиям, учреждениям, организациям или гражданам в связи с выполнением совместных и других работ осуществляется заказчиком этих работ с разрешения органа государственной власти, в распоряжении которого находятся соответствующие сведения, и только в объеме, необходимом для выполнения этих работ.

Организация контроля за эффективностью защиты ГТ при проведении совместных и других работ возлагается на заказчика этих работ в соответствии с положениями заключенного сторонами договора.

Решение о передаче сведений, составляющих ГТ, другим государствам принимается Правительством РФ при наличии экспертного заключения Межведомственной комиссии о возможности передачи этих сведений.

К органам защиты ГТ относят:

- Межведомственную комиссию по защите ГТ;
- федеральные органы исполнительной власти, уполномоченные в области обеспечения безопасности, обороны, внешней разведки, противодействия техническим разведкам и технической ЗИ и их территориальные органы;
- органы государственной власти, предприятия, учреждения, организации и их структурные подразделения по защите ГТ.

Межведомственная комиссия по защите ГТ – коллегиальный орган, координирующий деятельность органов государственной власти по защите ГТ в интересах разработки и выполнения государственных программ нормативных и методических документов, обеспечивающих реализацию законодательства РФ о ГТ.

Федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в области обеспечения безопасности, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в области обороны, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в области внешней разведки, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в области противодействия техническим разведкам и технической ЗИ, и их территориальные органы организуют и обеспечивают защиту ГТ в соответствии с функциями, возложенными на них законодательством РФ.

Ответственность за организацию защиты ГТ в органах государственной власти, на предприятиях, в учреждениях и организациях возлагается на их руководителей. В зависимости от объема работ с использованием ГТ руководителями органов государственной власти, предприятий, учреждений и организаций создаются структурные подразделения по защите ГТ, функции которых определяются указанными руководителями в соответствии с нормативными документами, утверждаемыми Правительством РФ, и с учетом специфики проводимых работ.

Защита ГТ – один из видов основной деятельности органа государственной власти, предприятия, учреждения или организации. Допуск должностных лиц и граждан РФ к ГТ осуществляется в добровольном порядке и предусматривает:

- принятие на себя обязательств перед государством по нераспространению доверенных сведений, составляющих ГТ;

- согласие на частичные, временные ограничения прав в соответствии с законодательством;
- письменное согласие на проведение проверочных мероприятий полномочными органами;
- определение видов, размеров и порядка предоставления социальных гарантий, предусмотренных законодательством;
- ознакомление с нормами законодательства РФ о ГТ, предусматривающими ответственность за его нарушение;
- принятие решения руководителем органа государственной власти, предприятия, учреждения или организации об оформлении допуска лица к ГТ.

Для должностных лиц и граждан, допущенных к ГТ на постоянной основе, устанавливаются следующие социальные гарантии:

- процентные надбавки к зарплате в зависимости от степени секретности сведений, к которым они имеют доступ;
- преимущественное право при прочих равных условиях на оставление на работе при проведении органами государственной власти, предприятиями, учреждениями и организациями организационных и (или) штатных мероприятий.

Для сотрудников структурных подразделений по защите ГТ дополнительно к социальным гарантиям устанавливается процентная надбавка к зарплате за стаж работы в указанных подразделениях.

2.3. Правовое обеспечение защиты персональных данных

Законодательство в области персональных данных состоит из федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» и других ФЗ, определяющих случаи и особенности обработки персональных данных.

Предмет правового регулирования в области ПД – отношения, связанные с обработкой этих данных с применением средств автоматизации или без их применения. Исключение составляют отношения, возникающие:

- в связи с обработкой ПД физическими лицами для личных и семейных нужд;
- при формировании и использовании Архивного фонда РФ;

- при формировании и использовании Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей;
- в случае, если эти данные составляют ГТ.

Под *персональными данными* понимается любая информация, относящаяся к определенному или определяемому на основании такой информации физическому лицу (субъекту ПД), в том числе его фамилия, имя, отчество, год, месяц, число и место рождения, адрес, семейное, социальное, имущественное положение, образование, профессия, доходы, другая информация.

К *особым категориям ПД* относится информация о субъекте, касающаяся расы, национальной принадлежности, политических взглядов, религиозных или философских убеждений, состояния здоровья, интимной жизни, а также физиологических особенностей, на основании которой можно установить его личность (биометрические ПД).

Цель правового регулирования заключается в обеспечении защиты прав и свобод человека и гражданина при обработке ПД, в том числе защиты прав на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайны. Основная угроза безопасности этих прав и свобод – неправомерное использование собираемых ПД государственными органами, органами местного самоуправления, юридическими и физическими лицами.

В целях противодействия указанной угрозе законодательно закрепляются:

- принципы и условия обработки ПД и их конфиденциальность;
- права субъектов ПД;
- обязанности оператора при обработке ПД;
- механизм контроля и надзора за соблюдением законодательства.

Под *оператором ПД* понимается государственный орган, муниципальный орган, юридическое или физическое лицо, организующие и осуществляющие обработку ПД, а также определяющие цели и содержание обработки этих данных.

Обработка ПД должна осуществляться на основе следующих принципов:

- законность целей и способов обработки ПД, добросовестность;
- соответствие целей обработки заранее объявленным и заявленным при сборе ПД целям, а также полномочиям оператора;
- соответствие объема и характера обрабатываемых ПД, способов их обработки заявленным целям;

- достоверность ПД, их достаточность для целей обработки и недопустимость их избыточности;
- недопустимость объединения созданных для несовместимых между собой целей баз данных информационных систем ПД;
- уничтожение ПД по достижении целей обработки или в случае утраты необходимости в достижении этих целей.

Основное условие обработки ПД – согласие субъекта этих данных, которое он дает своей волей и в своем интересе.

При составлении общедоступных источников ПД (в том числе справочников, адресных книг), специальных категорий ПД, обработке биометрических ПД согласие должно быть дано в письменной форме и включать в себя:

- фамилию, имя, отчество, адрес субъекта ПД, номер документа, удостоверяющего личность, сведения о дате выдачи документа и выдавшем его органе, наименование (фамилию, имя, отчество) и адрес оператора, получающего согласие субъекта ПД;
- цель обработки ПД;
- перечень ПД, на обработку которых дается согласие субъекта ПД;
- перечень действий с ПД, на совершение которых дается согласие, общее описание используемых оператором способов обработки ПД;
- срок, в течение которого действует согласие, а также порядок его отзыва.

Предварительное согласие субъекта ПД на их использование – обязательное условие использования этих данных в целях продвижения товаров, работ, услуг на рынке путем осуществления прямых контактов с потенциальным потребителем с помощью средств связи. Обязанность доказывать наличие согласия субъекта ПД на обработку ПД лежит на операторе.

Государственные и муниципальные органы создают в пределах своих полномочий государственные и муниципальные информационные системы ПД. Операторы, получающие доступ к ПД, должны обеспечивать их конфиденциальность, за исключением случаев обезличивания данных и обработки общедоступных данных.

Субъект ПД обладает правами:

- на доступ к своим ПД;
- возражение против принятия решений исключительно на основании автоматизированной обработки персональных данных, порож-

дающих юридические последствия в отношении субъекта или иным образом затрагивающих его права и законные интересы;

- обжалование действий или бездействий;
- отзыв согласия на обработку ПД.

Право на доступ к своим ПД включает в себя:

- получение сведений об операторе, месте его нахождения, наличии у оператора соответствующих ПД, а также ознакомление с ними;
- получение сведений, касающихся обработки ПД;
- уточнение своих ПД, их блокирование или уничтожение в случае, если эти данные являются неполными, устаревшими, недостоверными, незаконно полученными или не являются необходимыми для заявленной цели обработки.

Доступ должен быть предоставлен как лично субъекту ПД, так и его законному представителю по обращению или запросу этих лиц. Обращение и запрос могут быть отправлены в электронной форме и подписаны электронной цифровой подписью.

Правомочие получения информации, касающейся обработки ПД, реализуется субъектом этих данных посредством обращения или запроса. Ответ на обращение или запрос может содержать следующую информацию:

- способы обработки ПД, применяемые оператором;
- сведения о лицах, которые имеют доступ к ПД или которым может быть предоставлен такой доступ;
- перечень обрабатываемых ПД и источник их получения;
- срок обработки ПД, в том числе сроки их хранения;
- сведения о том, какие юридические последствия для субъекта ПД может повлечь за собой обработка его ПД.

Право на обжалование действий или бездействий включает в себя:

- обжалование действия или бездействия оператора, нарушающего права и свободы субъекта ПД, в уполномоченный орган по защите прав субъектов ПД или в судебном порядке;
- возмещение убытков и компенсацию морального вреда в судебном порядке.

Право на отзыв согласия на обработку ПД заключается в возможности запретить соответствующие действия оператора в отношении своих ПД. В этом случае оператор обязан прекратить обработку ПД и уничтожить их в срок, не превышающий трех рабочих дней с

даты поступления указанного отзыва, если иное не предусмотрено соглашением между оператором и субъектом ПД. Об уничтожении ПД оператор обязан уведомить субъекта ПД.

При обработке ПД на оператора возлагаются следующие обязанности:

- соблюдение установленного порядка сбора ПД;
- обеспечение безопасности;
- реагирование на обращения и запросы;
- устранение нарушений законодательства;
- уведомление об обработке ПД.

Обязанности по соблюдению установленного порядка сбора ПД заключаются в следующем:

- предоставление по просьбе субъекта ПД информации, касающейся обработки его ПД;
- представление в случае получения ПД не от субъекта этих данных (за исключением случаев их представления на основании ФЗ или когда они являются общедоступными) субъекту ПД до начала их обработки следующей информации: наименование (фамилия, имя, отчество) и адрес оператора или его представителя;
- установление цели обработки ПД и ее правовое основание;
- указание предполагаемых пользователей ПД;
- соблюдение установленных законом прав субъекта ПД.

Обязанности по обеспечению безопасности ПД включают в себя:

- принятие необходимых организационных и технических мер, в том числе связанных с использованием криптографических средств, для защиты ПД от неправомерного или случайного доступа к ним, уничтожения, изменения, блокирования, копирования, распространения ПД, а также от иных неправомерных действий;

- использование и хранение биометрических ПД вне информационных систем ПД только на материальных носителях информации и с применением таких технологий хранения, которые обеспечивают защиту этих данных от неправомерного или случайного доступа к ним, уничтожения, изменения, блокирования, копирования, распространения.

Обязанности по реагированию на обращения и запросы заключаются в следующем:

- сообщение субъекту ПД или его законному представителю информации о наличии ПД, относящихся к соответствующему субъекту ПД, а также предоставление возможности ознакомления с этими данными при обращении или запросе субъекта ПД или его законного представителя;

- предоставление в письменной форме мотивированного ответа, содержащего ссылку на положения ФЗ, являющиеся основанием для отказа в предоставлении информации о наличии ПД о соответствующем субъекте ПД;

- безвозмездное предоставление субъекту ПД или его законному представителю возможности ознакомления с ПД, относящимися к субъекту ПД;

- внесение в ПД необходимых изменений, уничтожение или блокирование соответствующих ПД по представлению субъектом ПД или его законным представителем сведений, подтверждающих, что ПД, обработку которых осуществляет оператор, являются неполными, устаревшими, недостоверными, незаконно полученными или не являются необходимыми для заявленной цели обработки;

- уведомление субъекта ПД или его законного представителя и третьих лиц, которым ПД этого субъекта были переданы, о внесенных изменениях и предпринятых мерах;

- сообщение в уполномоченный орган по защите прав субъектов ПД по его запросу информации, необходимой для осуществления деятельности указанного органа.

Обязанности по устранению нарушений законодательства включают в себя:

- блокирование ПД, относящихся к соответствующему субъекту, при обращении или по запросу субъекта ПД или его законного представителя в случае выявления недостоверных ПД или неправомерных действий с ними оператора;

- уточнение ПД и снятие с них блокирования на основании документов, представленных субъектом ПД или его законным представителем либо уполномоченным органом по защите прав субъектов ПД;

- устранение выявленных нарушений в срок, не превышающий трех дней с даты выявления неправомерных действий с ПД, либо уничтожение этих данных;

- уведомление субъекта ПД или его законного представителя об устранении допущенных нарушений или об уничтожении соответствующих ПД;

- прекращение обработки ПД и уничтожение их в случае достижения цели обработки, а также в случае отзыва субъектом ПД согласия на их обработку.

Обязанности по уведомлению об обработке ПД заключаются в уведомлении уполномоченного органа по защите прав субъектов ПД о своем намерении осуществлять обработку ПД до начала их обработки.

Обработка ПД может осуществляться без уведомления уполномоченного органа по защите ПД, если эти данные:

- относятся к субъектам ПД, связанным с оператором трудовыми отношениями;

- получены оператором в связи с заключением договора, стороной которого является субъект ПД, если ПД не распространяются, а также не предоставляются третьим лицам и используются оператором исключительно для исполнения указанного договора и заключения договоров с субъектом ПД;

- относятся к членам общественного объединения или религиозной организации и обрабатываются соответствующими общественными объединениями или религиозными организациями, действующими в соответствии с законодательством, для достижения целей, предусмотренных их учредительными документами;

- являются общедоступными;

- включают только фамилии, имена, отчества субъектов ПД;

- необходимы для однократного пропуска субъекта ПД на территорию, на которой находится оператор;

- включены в информационные системы ПД, имеющие в соответствии с федеральными законами статус федеральных автоматизированных информационных систем, а также в государственные информационные системы ПД, созданные для защиты безопасности государства и общественного порядка;

- обрабатываются без использования средств автоматизации в соответствии с ФЗ или иными нормативными актами, устанавливающими требования к обеспечению безопасности ПД при их обработке.

2.4. Правовое обеспечение защиты служебной тайны

Законодательство Российской Федерации о служебной тайне (СТ) включает в себя:

- федеральный закон от 27.07.2004 № 79-ФЗ « О государственной гражданской службе РФ»;
- федеральный закон РФ от 17.01.1992 № 2202-1 «О прокуратуре РФ»;
- федеральный закон РФ от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности»;
- федеральный закон РФ от 18.04.1991 № 1026-1 «О милиции»;
- федеральный закон РФ от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности»;
- федеральный закон от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи»;
- федеральный закон РФ от 29.07.2004 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне»;
- Налоговый кодекс РФ (часть первая) от 31.07.1998 № 146-ФЗ;
- Уголовный кодекс РФ от 13.06.1996 № 63-ФЗ;
- Таможенный кодекс РФ от 28.05.2003 № 61-ФЗ.

Предмет правового регулирования составляют отношения, связанные с отнесением информации к СТ, передачей такой информации, охраной ее конфиденциальности в целях обеспечения баланса интересов обладателей информации, составляющей СТ, и других участников регулируемых отношений.

В соответствии с действующим законодательством *служебная тайна* – это информация, доступ к которой ограничен органами государственной власти и ФЗ (сведения об усыновлении, вкладах граждан в различного рода банки, характере заболеваний пациентов и т.д.). Служебная тайна не подлежит разглашению, кроме случаев, когда те или иные сведения запрашиваются правоохранительными органами.

Согласно Указу Президента РФ от 06.03.1997 № 188 «Об утверждении Перечня сведений конфиденциального характера» разница между СТ и коммерческой тайной (КТ) состоит в том, что КТ – это сведения, связанные с коммерческой деятельностью, доступ к которым ограничен коммерческой организацией, а СТ – служебные сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти.

3 ноября 1994 г. Правительством РФ было утверждено «Положение о порядке обращения со служебной информацией ограниченного распространения в федеральных органах исполнительной власти», в котором определен гриф конфиденциальности информации – «Для служебного пользования». В соответствии с указанным положением к *служебной информации ограниченного распространения* относится несекретная информация, касающаяся деятельности организаций, ограничение на распространение которой диктуется служебной необходимостью.

Положение предписывает руководителям федеральных органов исполнительной власти в пределах своей компетенции определять категорию должностных лиц, уполномоченных относить служебную информацию к разряду ограниченного распространения, обеспечивать ее защиту и т.д. Таким образом, можно утверждать, что потенциальными носителями СТ являются, как минимум, все служащие, которые работают в органах законодательной, исполнительной и судебной власти, а также на подведомственных им предприятиях, в учреждениях и организациях.

Примерами СТ являются:

- *налоговая тайна*. В соответствии с Налоговым кодексом РФ, налоговую тайну составляют любые сведения о налогоплательщике, полученные налоговым органом, органом государственного внебюджетного фонда и таможенным органом. Данные о налогоплательщике – физическом лице, также являются его личной тайной – персональными данными;

- *тайна записи актов гражданского состояния (ЗАГС)*. В соответствии с ФЗ «Об актах гражданского состояния» от 15.11.1997 № 143-ФЗ сведения, ставшие известными работнику органа записи актов гражданского состояния, являются ПД, относятся к категории конфиденциальной информации, имеют ограниченный доступ и разглашению не подлежат. *Акты гражданского состояния* – это действия граждан или события, влияющие на возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей.

Положением определен перечень информации, которая не может иметь статус СТ:

- акты законодательства, устанавливающие правовой статус государственных органов, организаций, общественных объединений, а также права, свободы и обязанности граждан, порядок их реализации;

- сведения о чрезвычайных ситуациях, опасных природных явлениях и процессах, экологическая, гидрометеорологическая, гидрогеологическая, демографическая, санитарно-эпидемиологическая и другая информация, необходимая для обеспечения безопасного существования населенных пунктов, граждан и населения в целом, а также производственных объектов;

- описание структуры органа исполнительной власти, его функций, направлений и форм деятельности, а также его адрес;

- порядок рассмотрения и разрешения заявлений, а также обращений граждан и юридических лиц;

- решения по заявлениям и обращениям граждан и юридических лиц, рассмотренным в установленном порядке;

- сведения об исполнении бюджета и использовании других государственных ресурсов, о состоянии экономики и потребностей населения;

- документы, накапливаемые в открытых фондах библиотек и архивов, информационных системах организаций, необходимые для реализации прав, свобод и обязанностей граждан.

Перечень информации, составляющей СТ, может, в частности, включать и в себя:

- информацию о руководителях организации, других работниках (судимость, опыт работы, профессиональные знания, деловые связи);

- информацию о структуре управления производством, методику обучения персонала;

- информацию об участии в капиталах других организаций, о вложении средств в ценные бумаги, на депозитные счета банков;

- информацию об источниках финансирования;

- сведения о заключенных сделках, применяемых ценах;

- информацию о кредитоспособности данной организации;

- сведения о системе организации охраны на предприятии;

- сведения о состоянии материально-технической базы данной организации и др.

Сведения, относящиеся к СТ, не являются обычно предметом самостоятельных сделок, однако их разглашение может причинить имущественный ущерб организации и вред ее деловой репутации.

Служебная тайна относится к негосударственной тайне, однако ее правовой режим устанавливается государственными и негосударственными структурами – владельцами и обладателями информации.

Таким образом, к СТ, за исключением информации, составляющей ГТ, относится информация о деятельности государственных органов и их служащих, представляющая не коммерческий, а государственный интерес, а также иная конфиденциальная информация, составляющая частную, КТ субъекта, полученная государственным органом в пределах своей компетенции для выполнения возложенных на него функций.

Лица, незаконными методами получившие информацию, которая составляет СТ или КТ, обязаны возместить причиненные убытки. Такая же обязанность возлагается на работников, разгласивших СТ или КТ вопреки трудовому договору, в том числе контракту, и на контрагентов, сделавших это вопреки гражданско-правовому договору.

2.5. Правовое обеспечение защиты коммерческой тайны

Законодательство Российской Федерации о коммерческой тайне состоит из ГК РФ, ФЗ от 29.07.2004 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» и других ФЗ.

Предмет правового регулирования составляют отношения, связанные с установлением, изменением и прекращением режима КТ в отношении информации, составляющей секрет производства (ноу-хау), в целях обеспечения баланса интересов обладателей информации, составляющей КТ, и других участников регулируемых отношений, в том числе государства, на рынке товаров, работ, услуг и предупреждения недобросовестной конкуренции.

В законодательстве под *коммерческой тайной* понимается режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду.

Цель правового регулирования заключается в защите права человека и гражданина на добросовестную конкуренцию, использование своих интеллектуальных способностей.

Правовой механизм регулирования рассматриваемых отношений включает в себя:

- порядок отнесения информации к КТ;
- порядок охраны;
- порядок представления информации, относящейся к КТ.

Порядок отнесения информации к КТ определяет:

- объект, в отношении которого может быть установлен правовой режим КТ;
- способ установления правового режима КТ;
- субъекта КТ, уполномоченного устанавливать данный правовой режим КТ.

Объект правового режима КТ – сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и др.), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим КТ.

Информация, составляющая КТ, полученная от ее обладателя на основании договора или на другом законном основании, считается полученной законным способом.

Информация, составляющая КТ, обладателем которой является другое лицо, считается полученной незаконно, если ее получение осуществлялось с умышленным преодолением принятых обладателем информации, составляющей КТ, мер по охране конфиденциальности этой информации, а также если получающее эту информацию лицо знало или имело достаточные основания полагать, что эта информация составляет КТ, обладателем которой является другое лицо, и что осуществляющее передачу этой информации лицо не имеет на передачу этой информации законного основания.

Режим КТ не может быть установлен лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, в отношении следующих сведений:

- содержащихся в учредительных документах юридического лица, документах, подтверждающих факт внесения записей о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствующие государственные реестры;
- содержащихся в документах, дающих право на осуществление предпринимательской деятельности;

- о составе имущества государственного или муниципального унитарного предприятия, государственного учреждения и об использовании ими средств соответствующих бюджетов;

- о загрязнении окружающей среды, состоянии противопожарной безопасности, санитарно-эпидемиологической и радиационной обстановке, безопасности пищевых продуктов и других факторах, оказывающих негативное воздействие на обеспечение безопасного функционирования производственных объектов, безопасности каждого гражданина и населения в целом;

- о численности и составе работников, о системе оплаты труда, об условиях труда, в том числе об охране труда, показателях производственного травматизма и профессиональной заболеваемости, о наличии свободных рабочих мест.

Способ установления режима КТ состоит в реализации системы мер по охране конфиденциальности информации, принимаемых ее обладателем:

- определение перечня информации, составляющей КТ;

- ограничение доступа к информации, составляющей КТ, путем установления порядка обращения с этой информацией и контроля за соблюдением такого порядка;

- учет лиц, получивших доступ к информации, составляющей КТ, и (или) лиц, которым такая информация была предоставлена или передана;

- регулирование отношений по использованию информации, составляющей КТ, работниками на основании трудовых договоров и контрагентами на основании гражданско-правовых договоров;

- нанесение на материальные носители (документы), содержащие информацию, составляющую КТ, грифа «Коммерческая тайна» с указанием обладателя этой информации (для юридических лиц – полное наименование и место нахождения, для индивидуальных предпринимателей – фамилия, имя, отчество гражданина, являющегося индивидуальным предпринимателем, и место жительства).

Режим КТ считается установленным после принятия обладателем информации, составляющей КТ, данных мер и не может быть использован в целях, противоречащих требованиям защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Основной субъект КТ – обладатель информации, составляющей КТ, лицо, которое владеет информацией, составляющей КТ, на законном основании, которое ограничило доступ к этой информации и установило в отношении нее режим КТ.

Обладателем информации, составляющей КТ, полученной в рамках трудовых отношений, является работодатель.

В случае получения работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя результата, подлежащего правовой охране в качестве изобретения, полезной модели, промышленного образца, топологии интегральной микросхемы, программы для ЭВМ или базы данных, отношения между работником и работодателем регулируются в соответствии с законодательством РФ об интеллектуальной собственности.

Государственным или муниципальным контрактом на выполнение НИР и ОКР для государственных или муниципальных нужд должен быть определен объем сведений, признаваемых конфиденциальными, а также должны быть урегулированы вопросы, касающиеся установления в отношении полученной информации режима КТ.

В целях охраны конфиденциальности информации работодатель обязан:

- ознакомить под расписку работника, доступ которого к информации, составляющей КТ, необходим для выполнения им своих трудовых обязанностей, с перечнем информации, составляющей КТ, обладателем которой является работодатель;

- ознакомить под расписку работника с установленным работодателем режимом КТ и мерами ответственности за его нарушение;

- создать работнику необходимые условия для соблюдения им установленного работодателем режима КТ.

Доступ работника к информации, составляющей КТ, осуществляется с его согласия, если это не предусмотрено его трудовыми обязанностями.

В целях охраны конфиденциальности информации работник обязан:

- выполнять установленный работодателем режим КТ;

- не разглашать информацию, составляющую КТ, работодателями которой являются работодатель и его контрагенты, и без их согласия не использовать эту информацию в личных целях;

- не разглашать информацию, составляющую КТ, после прекращения трудового договора в течение срока, предусмотренного соглашением между работником и работодателем, заключенным в период срока действия трудового договора, или в течение трех лет после прекращения трудового договора, если указанное соглашение не заключалось;

- возместить причиненный работодателю ущерб, если работник виновен в разглашении информации, составляющей КТ, ставшей ему известной в связи с исполнением им трудовых обязанностей;

- передать работодателю при прекращении или расторжении трудового договора имеющиеся в пользовании работника материальные носители информации, содержащие КТ.

Работодатель вправе потребовать возмещения причиненных убытков лицом, прекратившим с ним трудовые отношения, в случае, если это лицо виновно в разглашении КТ, доступ к которой оно получило в связи с исполнением им трудовых обязанностей, если разглашение такой информации последовало в течение установленного законодательством срока.

Причиненные ущерб либо убытки не возмещаются работником или прекратившим трудовые отношения лицом, если разглашение КТ явилось следствием непреодолимой силы, крайней необходимости или неисполнения работодателем обязанности по обеспечению режима КТ.

Трудовым договором с руководителем организации должны предусматриваться его обязательства по обеспечению охраны конфиденциальности информации, обладателями которой являются организация и ее контрагенты, и ответственность за обеспечение охраны ее конфиденциальности.

Руководитель организации возмещает организации убытки, причиненные его виновными действиями в связи с нарушением законодательства РФ о КТ. При этом убытки определяются в соответствии с гражданским законодательством.

Работник имеет право обжаловать в судебном порядке незаконное установление режима КТ в отношении информации, к которой он получил доступ в связи с исполнением им трудовых обязанностей.

Обладатель информации, составляющей КТ, по мотивированному требованию органа государственной власти, органа местного самоуправления предоставляет на безвозмездной основе информацию, составляющую КТ. Мотивированное требование должно быть подписано уполномоченным должностным лицом, содержать цель и право-

вое основание затребования КТ и срок предоставления этой информации, если иное не установлено ФЗ.

Нарушение законодательства влечет за собой дисциплинарную, гражданско-правовую, административную или уголовную ответственность в соответствии с законодательством РФ.

Работник, который в связи с исполнением трудовых обязанностей получил доступ к КТ, обладателями которой являются работодатель и его контрагенты, в случае умышленного или неосторожного разглашения этой информации при отсутствии в действиях такого работника состава преступления несет дисциплинарную ответственность в соответствии с законодательством РФ.

Органы государственной власти, органы местного самоуправления, получившие доступ к КТ, несут перед обладателем КТ гражданско-правовую ответственность за разглашение или незаконное использование этой информации их должностными лицами, государственными или муниципальными служащими указанных органов, которым она стала известна в связи с выполнением ими служебных обязанностей.

Лицо, которое использовало КТ и не имело достаточных оснований считать использование данной информации незаконным, в том числе получило доступ к ней в результате случайности или ошибки, не может в соответствии с законодательством быть привлечено к ответственности. По требованию обладателя КТ такое лицо обязано принять меры по охране конфиденциальности информации. При отказе такого лица принять указанные меры обладатель КТ вправе требовать в судебном порядке защиты своих прав.

Невыполнение обладателем КТ законных требований органов государственной власти, органов местного самоуправления о предоставлении им информации, составляющей КТ, а равно воспрепятствование получению должностными лицами этих органов указанной информации влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством РФ.

2.6. Правовое обеспечение защиты банковской тайны

Содержание банковской тайны в действующем законодательстве регулируется нормами двух законодательных актов: ст. 857 ГК РФ и ст. 26 ФЗ от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности» (далее – ФЗ «О банках ...»).

Институт банковской тайны (БТ) рассматривается в российском праве в качестве составляющего элемента договорных правоотношений между клиентом и банком в связи с открытием банковского счета, и как компромисс частных интересов клиента и банка с публичной необходимостью и целесообразностью определенной «прозрачности» банковской деятельности.

Согласно п. 1 ст. 857 ГК банк гарантирует тайну банковского счета и банковского вклада, операций по счету и сведений о клиенте. В данном случае возможность распространения режима БТ на все сведения о клиенте возникает при условии, что такие сведения получены банком в ходе его профессиональной деятельности. Одновременно с этим ст. 26 ФЗ «О банках ...» предоставляет право кредитной организации включать в состав БТ иные сведения, если это не противоречит ФЗ.

Как видим, правовые нормы, определяющие содержание БТ, не совпадают. При несоответствии указанных норм необходимо руководствоваться ГК. Статья 857 ГК не отсылает к другим законам, нормы которых могут определить иной, отличный от установленного кодексом, объем сведений, составляющих БТ, поэтому на основании п. 2 ст. 3 ГК, согласно которому нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать ГК, ст. 26 ФЗ «О банках ...» в части определения содержания БТ на практике не должна применяться.

Таким образом, БТ – это сведения конфиденциального характера о клиенте кредитной организации, о состоянии его банковского счета, банковского вклада, а также об основных операциях по счету.

Это утверждение основывается на анализе соотношения норм ГК и ФЗ «О банках ...», а также следует из природы правоотношений, которые образуют институт БТ. Такие правоотношения представляют собой компромисс интересов: частноправовых, обусловленных отношениями клиента и банка по поводу заключения и исполнения договора банковского счета (договора банковского вклада), и публично-правовых, обусловленных отношениями банка и государственных органов, регламентированными законодательными актами.

С одной стороны, БТ защищает интересы клиента и запрещает по общему правилу доступ третьих лиц (в том числе государства в лице государственных органов) к конфиденциальной информации

клиента банка. С другой стороны, нормы, регулирующие правоотношения, связанные с БТ, закрепляют на законодательном уровне исключительные случаи и порядок такого доступа в интересах государства.

В соответствии с п. 1 ст. 857 ГК обязанность по сохранению БТ лежит на кредитной организации, также п. 3 ст. 857 ГК установлена ответственность кредитной организации за разглашение сведений, составляющих БТ. Согласно п. 2 ст. 857 ГК сведения, составляющие БТ, могут быть предоставлены только самим клиентам или их представителям. Государственным органам и их должностным лицам такие сведения могут быть переданы исключительно в случаях и в порядке, предусмотренных законом.

Статья 26 закона «О банках ...» устанавливает, что справки по операциям и счетам юридических лиц и граждан, осуществляющих индивидуальную предпринимательскую деятельность, выдаются кредитной организацией им самим, судам и арбитражным судам (судьям); Счетной палате РФ, налоговым органам, таможенным органам РФ в случаях, предусмотренных законодательными актами об их деятельности, а при наличии согласия прокурора – органам предварительного следствия по делам, находящимся в их производстве.

В общем случае следует отметить, что:

- законом о банках и банковской деятельности определен исчерпывающий перечень государственных органов, которым кредитная организация предоставляет сведения, составляющие БТ;

- случаи предоставления указанной информации устанавливаются законодательными актами о деятельности государственных органов, т. е. в законах закрепляются специальные случаи, когда государственные органы имеют право запрашивать (истребовать) у кредитной организации сведения, составляющие БТ, и обязанность кредитной организации предоставлять такие сведения, а также порядок такого предоставления. Другими словами, основанием для получения государственными органами сведений, составляющих БТ, является не общее полномочие государственного органа запрашивать у предприятий, учреждений и организаций необходимую информацию для осуществления своей деятельности, а установленные в законах специальные случаи истребования у кредитной организации сведений, составляющих БТ;

- в законодательных актах о деятельности государственных органов должны быть указаны не только случаи и порядок предоставления указанных сведений, но и их объем, а также ответственность государственных органов и их должностных лиц за разглашение конфиденциальной информации. Предоставление кредитной организацией сведений, составляющих БТ, гарантируется на законодательном уровне конфиденциальностью получаемой государственными органами информации.

2.7. Правовое обеспечение защиты профессиональной тайны

Нормативно-правовая база, регламентирующая отношения в области защиты профессиональной тайны (ПТ), представляет собой совокупность законодательных актов различных отраслей права. Так, обязанность сохранения в тайне сведений, ставших известными представителям различных профессий, закреплена:

- в «*Основах законодательства РФ об охране здоровья граждан*» (утв. ВС РФ 22.07.1993 № 5487-1, ст. 30, 35, 61);
- «*основах законодательства РФ о нотариате*» (утв. ВС РФ 11.02.1993 № 4462-1, ст. 16);
- законе РФ от 02.07.1992 № 3185-1 «*О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании*» (ст. 9);
- законе РФ от 22.12.1992 № 4180-1 «*О трансплантации органов и (или) тканей человека*» (ст.14);
- ФЗ от 2.12.1990 № 395-1 «*О банках и банковской деятельности*» (ст. 25);
- ФЗ от 31.05.2002 № 63-ФЗ «*Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации*» (ст. 6);
- ФЗ от 02.08.1995 № 122-ФЗ «*О социальном обслуживании граждан пожилого возраста и инвалидов*» (ст.11);
- законе от 27.12.1991 № 2124-1 «*О средствах массовой информации*» (ст. 41);
- ФЗ от 26.09.1997 № 125-ФЗ «*О свободе совести и о религиозных объединениях*» (ст. 3);
- ФЗ от 17.07 1999 № 176-ФЗ «*О почтовой связи*» (ст. 22);
- ФЗ от 07.07.2003 № 126-ФЗ «*О связи*» (ст. 53);

- ФЗ от 12.06.2002 № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав права на участие в референдуме граждан РФ»;
- ФЗ от 10.01.2003 № 20-ФЗ «О государственной автоматизированной системе РФ “Выборы”»;
- ФЗ от 15.11.1997 № 143-ФЗ (ст.12) «Об актах гражданского состояния» (ст. 12);
- Семейном кодексе (ст. 139);
- Гражданском процессуальном кодексе (ст. 10);
- Налоговом кодексе (часть первая) (ст. 102).

Профессиональная тайна включает в себя все сведения, полученные представителями некоторых профессий в связи с исполнением ими своих профессиональных обязанностей, не связанных с государственной службой, и защищаемые от разглашения законом. К ПТ относятся следующие виды тайн:

- *тайна связи* – тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений;
- *нотариальная тайна* – сведения, доверенные нотариусу в связи с совершением нотариальных действий;
- *адвокатская тайна* – сведения, сообщенные адвокату гражданином в связи с оказанием юридической помощи;
- *тайна усыновления* – сведения об усыновлении ребенка усыновителем, доверенные на законном основании иным лицам, кроме судей, вынесших решение об усыновлении, и должностных лиц, осуществляющих государственную регистрацию этого усыновления;
- *тайна страхования* – сведения о страхователе, застрахованном лице и выгодоприобретателе, состоянии их здоровья, а также об имущественном положении всех этих лиц, полученные страховщиком в результате своей профессиональной деятельности;
- *тайна исповеди* – сведения, доверенные священнослужителю гражданином на исповеди.

Выделение различных видов ПТ обусловлено многообразием общественных отношений, в которых участвует личность, представляя в каждом конкретном правоотношении свои интересы. Порядок доступа к различным видам ПТ неодинаков. Данное обстоятельство позволяет представить определенную градацию ПТ по этому критерию:

- *абсолютные виды ПТ* – это группа ПТ, доступ к которым законодательством не предусмотрен ни при каких обстоятельствах без

разрешения лица-первоисточника. Можно выделить следующие виды тайн: адвокатская тайна, тайна представительства, тайна исповеди, тайна вероисповедания, тайна усыновления;

- *относительные виды ПТ* – для их оглашения необходимо решение суда (журналистская тайна);

- *смешанные виды ПТ*, доступ к которым имеют только некоторые органы и лица, указанные в законе (врачебная тайна, тайна нотариальных действий).

Объект ПТ – сведения, полученные лицом в связи с исполнением своих профессиональных обязанностей.

К основным субъектам правоотношений в этой области относят доверителей (владельцев), держателей и пользователей ПТ.

Держатель – юридическое или физическое лицо, которому исключительно в силу его профессиональной деятельности (профессиональных обязанностей) были доверены или стали известны сведения, составляющие ПТ. Держателями ПТ в соответствии с действующим законодательством РФ являются:

- лица, участвующие в рассмотрении в суде дела об усыновлении;
- учреждения государственной и муниципальной системы здравоохранения, их должностные лица;
- организации электрической и почтовой связи, их работники;
- нотариальные палаты, нотариусы и иные лица, работающие в нотариальной конторе;
- коллегии адвокатов и адвокаты;
- страховщики;
- священнослужители.

Пользователь – лицо, которому сведения, составляющие ПТ, стали известны на законных основаниях в связи с выполнением им своих служебных обязанностей, в случае и в порядке, установленных законом.

Правовая охрана прав на ПТ начинается с момента получения лицом-держателем ПТ сведений, запрет на распространение которых установлен законом. Правовая охрана действует бессрочно, если иное не установлено законом или в договоре.

Доверитель в отношении сведений, доверенных им или ставших на законных основаниях известными держателю ПТ, имеет следующие основные права:

- выбирать лицо в качестве держателя ПТ по своему усмотрению;

- запрашивать лично или через своего законного представителя сведения о себе, составляющие ПТ, у держателей или пользователей этой ПТ;

- распоряжаться сведениями, составляющими ПТ, по своему усмотрению (если это не нарушает прав и законных интересов других лиц и не противоречит обязательствам, взятым по договору), в том числе передавать эти сведения или давать согласие на их передачу другим лицам в своих интересах;

- требовать защиты ПТ от ее держателя и пользователей в течение всего срока правовой охраны;

- требовать от держателей и пользователей ПТ в случае ее разглашения возмещения причиненного ущерба и компенсации морального вреда;

- требовать привлечения лиц, виновных в разглашении ПТ, к дисциплинарной, гражданско-правовой, административной или уголовной ответственности.

Доверитель, чьи права в отношении ПТ нарушены, самостоятельно определяет способы их защиты и вправе требовать в гражданском судопроизводстве прекращения действий, ведущих к разглашению ПТ, возмещения убытков, компенсации морального вреда, рассмотрения дела в закрытом судебном заседании и др.

Защита прав на ПТ осуществляется в таком же порядке, как и при защите прав на неприкосновенность частной жизни: в неюрисдикционной (самозащита прав) и юрисдикционной формах (в административном или судебном порядке).

В УК РФ прямо предусматривается уголовная ответственность лишь в случае разглашения двух видов профессиональной тайны – тайны усыновления (ст. 155) и тайны связи (ст. 138).

Контрольные вопросы и задания

1. Приведите классификацию информации по категориям доступа в соответствии с ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации».

2. Приведите классификацию информации по порядку ее предоставления или распространения в соответствии с ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации».

3. Кому принадлежит право разрешать или ограничивать доступ к информации?

4. Назовите основные виды конфиденциальной информации.
5. Какие сведения в соответствии с законодательством не могут быть отнесены к информации с ограниченным доступом?
6. Что такое государственная тайна?
7. В чем заключается порядок отнесения сведений к ГТ?
8. Раскройте порядок засекречивания и рассекречивания сведений, составляющих ГТ.
9. Какова организация системы защиты сведений, составляющих государственную тайну?
10. Что составляет предмет и в чем заключается цель правового регулирования в области персональных данных?
11. Раскройте принципы и условия обработки ПД.
12. Изложите содержание прав субъектов ПД.
13. Раскройте содержание обязанностей оператора при обработке персональных данных.
14. Что такое служебная тайна?
15. Перечислите нормативно-правовые документы, регулирующие отношения в области служебной тайны.
16. Что такое коммерческая тайна?
17. Раскройте содержание прав и обязанностей обладателя информации, составляющей коммерческую тайну.
18. В чем заключается способ установления режима КТ?
19. Раскройте порядок охраны коммерческой тайны.
20. В чем заключается порядок предоставления информации, составляющей КТ?
21. Перечислите нормативно-правовые документы, регулирующие отношения в области защиты банковской тайны.
22. Что такое банковская тайна?
23. Обозначьте порядок предоставления коммерческими организациями информации, составляющей банковскую тайну.
24. Перечислите нормативно-правовые документы, регулирующие отношения в области профессиональной тайны.

Темы рефератов

1. Организация защиты государственной тайны в России.
2. Ответственность за шпионаж и разглашение государственной тайны.

3. Состояние и эффективность законодательства о служебной и коммерческой тайне.

4. Изменения в правовом регулировании института коммерческой тайны в связи с введением в действие четвертой части Гражданского кодекса РФ.

5. Основные положения ФЗ от 09.02.2009 № 8-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления».

6. Требования к обработке персональных данных и ответственность за нарушение работы с ними.

7. Международное законодательство и национальное законодательство зарубежных стран о защите персональных данных.

8. Персональные данные в системе документооборота предприятия.

9. Персональные данные в сети Интернет.

Глава 3. ЗАЩИТА ПРАВ НА РЕЗУЛЬТАТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И СРЕДСТВА ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ

3.1. Правовое обеспечение защиты результатов интеллектуальной деятельности

Законодательство в области защиты прав на результаты интеллектуальной деятельности образуется совокупностью положений части четвертой ГК, международных договоров РФ, других нормативных правовых актов, регулирующих отношения в области интеллектуальной собственности.

Результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана: произведения науки, литературы и искусства; программы для ЭВМ; базы данных; исполнения; фонограммы; сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (эфирное или кабельное вещание организаций); изобретения; полезные модели; промышленные образцы; селекционные достижения; топологии интегральных микросхем; секреты производства (ноу-хау); фирменные наименования; товарные знаки и знаки обслуживания; наименования мест происхождения товаров; коммерческие обозначения.

В связи со вступлением в силу части четвертой ГК в российском законодательстве в области защиты результатов интеллектуальной деятельности произошли некоторые изменения.

Так, были введены следующие новшества в перечень результатов интеллектуальной деятельности: компьютерные программы выведены из числа произведений (предоставление им самостоятельной охраны); исключен такой объект, как открытие (оно охранялось в соответствии с ГК РСФСР 1964 г., действующим в этой части до конца 2007 г.); фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям предоставлена правовая охрана как результатам интеллектуальной деятельности и средствам индивидуализации; введено вместо понятие «коммерческая тайна» понятие «секреты производства».

Предмет правового регулирования в рассматриваемой области составляют общественные отношения, возникающие в связи с правовой охраной прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.

Для каждого результата интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации в соответствующих нормах установлены особые *критерии охраноспособности* (т. е. критерии, по которым в каждом конкретном случае можно определить, предоставляется ли этому объекту правовая охрана). Так, критерии охраноспособности произведения закреплены в главе 70 ГК (в частности в п. 3 ст. 1259), критерии охраноспособности исполнения – в главе 71 ГК (ст. 1304).

В отношении результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации у соответствующих лиц возникают *интеллектуальные права*.

Понятие «интеллектуальные права» принципиально новое, в прежнем законодательстве оно не использовалось. Содержание понятия «исключительное право» изменилось и расширилось. Интеллектуальные права включают в себя *исключительные права* (носящие имущественный характер и не связанные с личностью, а потому свободно отчуждаемые), *личные неимущественные права* и иные права в случаях, предусмотренных законодательством (право следования, право доступа и др.). Содержание этих прав зависит от объекта.

В соответствии со ст. 1227 ГК право на результат интеллектуальной деятельности не зависит от права на материальный носитель, т. е. на ту вещественную форму, в которой этот объект выражен. Например, картина (как вещественный объект) может находиться в собственности одного человека, а произведение (та же картина, но как результат интеллектуальной деятельности) в то же время может принадлежать другому человеку.

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

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности первоначально возникает у *автора* – гражданина, творческим трудом которого создан данный результат. Автором результатов интеллектуальной деятельности может стать любой человек независимо от возраста, дееспособности, состояния здоровья и других факторов. Ему принадлежат *право авторства* и в установленных законодательством случаях *право на имя* и иные личные неимущественные права.

Для обозначения других субъектов интеллектуальных прав вводится понятие *правообладателя* – лица, которому принадлежит исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

Правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности, например путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права, причем в прежнем законодательстве аналога данному документу не существовало) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результатов интеллектуальной деятельности в установленных договором пределах (лицензионный договор).

При отсутствии определенности в характере и содержании заключенного договора следует исходить из принципа минимальной передачи прав: если не ясно, лицензионный ли это договор или договор об отчуждении исключительного права, то по общему правилу договор считается лицензионным (п. 3 ст. 1233 ГК).

Право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права автора неотчуждаемы. Их невозможно не только передать другим лицам, но и просто отказаться от них; всякая сделка, направленная на передачу личных неимущественных прав (а также и на отказ от них), недействительна.

Интеллектуальные права, как правило, возникают в силу самого факта создания соответствующего результата интеллектуальной деятельности. Выполнение каких-либо формальностей или иных специальных действий обычно не нужно. Так, для возникновения прав исполнителя достаточно того, что произведение исполнено. Возникновение интеллектуальных прав может связываться с государственной регистрацией результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации. Такая регистрация необходима только в случаях, прямо предусмотренных ГК. Но уж если она предусмотрена, то ее обязательность распространяется не только на фиксацию принадлежности прав на результат интеллектуальной деятельности, но и на все договоры, с ним связанные.

Государственной регистрации, в частности, подлежат товарные знаки, изобретения, полезные модели и т. д. Кроме того, ряд объектов (компьютерные программы, топологии интегральных микросхем) может быть зарегистрирован по желанию правообладателя.

В предусмотренных законом случаях для возникновения интеллектуальных прав и поддержания их в силе необходимо уплачивать патентные и иные пошлины (ст. 1249 ГК).

Все другие лица (граждане, организации и даже государство) могут использовать соответствующий результат интеллектуальной деятельности либо с согласия правообладателя, либо в ситуациях, прямо предусмотренных законом. Обладатель исключительного права может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности и на большинство средств индивидуализации может принадлежать нескольким лицам совместно. В этом случае каждый из правообладателей может использовать их по своему усмотрению. Распоряжение исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации осуществляется правообладателями совместно, а доходы от совместного использования общего объекта распределяются между всеми правообладателями, как правило, поровну. Указанные правила не носят обязательного характера и могут быть изменены соглашением сторон.

Действие интеллектуальных прав, как правило, ограничивается территорией России. Срок их действия устанавливается ГК.

Защита нарушенных или оспоренных интеллектуальных прав может быть осуществлена в судебном порядке, так же как защита любых других гражданских прав. Вместе с тем существует и специальный порядок: защита интеллектуальных прав в отношениях, связанных, в частности, с подачей и рассмотрением заявок на выдачу патентов на изобретения, осуществляется в административном порядке Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатент).

Интеллектуальные права защищаются способами, предусмотренными ГК, с учетом существа нарушенного права и последствий нарушения этого права. Приоритет защиты интеллектуальных прав проявляется в том, что на нарушителя таких прав возлагается обязанность прекращения нарушения независимо от вины: даже если нарушитель не виноват, прекратить нарушение он обязан, и в этой части предъявленный к нему иск будет удовлетворен. Например, если на

сайте размещено произведение без согласия автора, то даже при условии, что владелец сайта ошибочно предполагал такое согласие существующим, по требованию автора произведение должно быть удалено с сайта.

В случае нарушения личных неимущественных прав автора их защита осуществляется, в частности, путем признания права, восстановления положения, существовавшего до нарушения права, пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, компенсации морального вреда, публикации решения суда о допущенном нарушении (ст. 1251 ГК).

Возможно предъявление требования о возмещении убытков, а также о выплате компенсации за нарушение интеллектуального права. Компенсация выплачивается за каждый случай неправомерного использования результата интеллектуальной деятельности либо за допущенное правонарушение в целом. Размер компенсации определяется судом в зависимости от характера нарушения и иных обстоятельств дела с учетом требований разумности и справедливости.

Специфические средства защиты предусмотрены и для прав в отношении средств индивидуализации (к числу которых относят фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение).

В частности, если средства индивидуализации тождественны или сходны до степени смешения, обладатель исключительного права может требовать полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

В соответствии со ст. 1253 ГК неоднократные грубые нарушения интеллектуальных прав, допускаемые юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями, могут повлечь ликвидацию юридического лица или прекращение деятельности предпринимателя. Эта норма вводится впервые, ранее подобных правил в законодательстве об интеллектуальной собственности не существовало.

За незаконное использование чужих результатов интеллектуальной деятельности могут быть применены меры уголовной ответственности, отдельные преступления в данной сфере считаются тяжкими и за них предусматривается наказание в виде лишения свободы на длительные сроки. Так, ст. 146 УК предусматривает ответственность за нарушение авторских и смежных прав, ст. 147 УК – за нарушение патентных прав, ст. 180 УК – за незаконное использование товарного знака.

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

3.2. Правовое регулирование отношений в сфере авторского права

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

Объекты авторских прав:

- литературные произведения;
- драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- аудиовизуальные произведения;
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов;
- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и другим наукам;
- программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения;
- производные произведения, т.е. произведения, представляющие собой переработку другого произведения;

- составные произведения, т.е. произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

Авторские права распространяются как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, выраженные в какой-либо объективной форме, в том числе письменно, устно (в виде публичного произнесения, публичного исполнения и иной подобной форме), в виде изображения, звуко- или видеозаписи, в объемно-пространственной форме.

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

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

Не являются объектами авторских прав:

- официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, их официальные переводы;

- государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и т. п.), а также символы и знаки муниципальных образований;

- произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов;

- сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач и т.п.).

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

Авторские права на все виды программ для ЭВМ (в том числе на операционные системы и программные комплексы), которые могут

быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код, охраняются так же, как авторские права на произведения литературы. *Программа для ЭВМ* – представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения.

Основные субъекты авторских прав – авторы и другие правообладатели.

Авторские права включают в себя следующие составляющие: исключительное право на произведение; право авторства; право автора на имя; право на неприкосновенность произведения; право на обнаружение произведения.

Право авторства – возможность признаваться автором произведения. *Право автора на имя* – возможность использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени. *Право на неприкосновенность произведения* – возможность автора запретить внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями. *Право на обнаружение произведения* – возможность автора обнаружить свое произведение, т.е. осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом.

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

Допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения воспроизведение гражданином исклю-

чительно в личных целях правомерно обнародованного произведения, кроме: воспроизведения произведений архитектуры в форме зданий и аналогичных сооружений; воспроизведения баз данных или их существенных частей; воспроизведения программ для ЭВМ, кроме случаев, установленных законодательством; видеозаписи аудиовизуального произведения при его публичном исполнении в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи; воспроизведения аудиовизуального произведения с помощью профессионального оборудования, не предназначенного для использования в домашних условиях.

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

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

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

- воспроизведение в прессе, сообщение в эфир или по кабелю правомерно опубликованных в газетах или журналах статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам или переданных в эфир произведений такого же характера в случаях, когда такое воспроизведение или сообщение не было специально запрещено автором или иным правообладателем;

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

- воспроизведение для всеобщего сведения в обзорах текущих событий средствами фотографии, кинематографии, сообщение в эфир или по кабелю произведений, которые становятся увиденными или

услышанными в ходе таких событий, в объеме, оправданном информационной целью;

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

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

- внести в программу для ЭВМ или базу данных изменения исключительно в целях их функционирования на технических средствах пользователя и осуществлять действия, необходимые для функционирования такой программы или базы данных в соответствии с их назначением, в том числе запись и хранение в памяти ЭВМ, а также осуществить исправление явных ошибок, если иное не предусмотрено договором с правообладателем;

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

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

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

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

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

права произведение науки, литературы или искусства как обнародованное, так и необнародованное переходит в общественное достояние. Произведение, перешедшее в общественное достояние, может свободно использоваться любым лицом без чье-либо согласия или разрешения и без выплаты авторского вознаграждения. При этом охраняются авторство, имя автора и неприкосновенность произведения.

3.3. Правовое регулирование отношений в сфере прав, смежных с авторскими (смежные права)

Смежными с авторскими правами (смежными правами) являются интеллектуальные права:

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

К смежным правам относят исключительное право, а в случаях, предусмотренных ГК, также личные неимущественные права.

Объекты смежных прав:

- исполнения артистов-исполнителей и дирижеров, постановки режиссеров-постановщиков спектаклей (исполнения), если эти исполнения выражаются в форме, допускающей их воспроизведение и распространение с помощью технических средств;
- фонограммы, т.е. любые исключительно звуковые записи исполнений или иных звуков либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение;
- сообщения передач организаций эфирного или кабельного вещания, в том числе передач, созданных самой организацией эфирного или кабельного вещания либо по ее заказу за счет ее средств другой организацией;
- базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов;

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

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

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

Исполнителю принадлежат: исключительное право на исполнение, право авторства, право на имя, право на неприкосновенность исполнения.

3.4. Правовое регулирование отношений в сфере патентного права

Патентные права – интеллектуальные права на изобретения, полезные модели, промышленные образцы.

Автору изобретения, полезной модели или промышленного образца принадлежат исключительное право, право авторства.

В случаях, предусмотренных законодательством, автору изобретения, полезной модели или промышленного образца принадлежат также другие права, в том числе право на получение патента, право на вознаграждение за использование служебного изобретения, полезной модели или промышленного образца. Лицо, указанное в качестве автора в заявке на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, считается *автором изобретения, полезной модели или промышленного образца*, если не доказано иное.

Объекты патентных прав – результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, отвечающие установленным законодательством требованиям к изобретениям и полезным моделям,

и результаты интеллектуальной деятельности в сфере художественного конструирования, отвечающие установленным требованиям к промышленным образцам.

Не могут быть объектами патентных прав способы клонирования человека, способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека, использование человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях, иные решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, т. е. совокупность его существенных признаков не известна из уровня техники; имеет изобретательский уровень, т. е. для специалиста явным образом не следует из уровня техники; промышленно применимо, т. е. может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере.

Не являются изобретениями:

- открытия;
- научные теории и математические методы;
- решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей;
- правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности;
- программы для ЭВМ;
- решения, заключающиеся только в представлении информации.

Не предоставляется правовая охрана в качестве изобретения сортам растений, породам животных и биологическим способам их получения, за исключением микробиологических способов и продуктов, полученных такими способами; топологиям интегральных микросхем.

Полезной модели предоставляется правовая охрана если она является новой и промышленно применимой.

Не предоставляется правовая охрана в качестве полезной модели решениям, касающимся только внешнего вида изделий и направленным на удовлетворение эстетических потребностей; топологиям интегральных микросхем.

В качестве промышленного образца охраняется художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид.

Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если по своим существенным признакам он является новым, т. е. совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия и приведенных в перечне существенных признаков промышленного образца, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца; оригинальным, т. е. его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия.

Не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца решениям, обусловленным исключительно технической функцией изделия; объектам архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленным, гидротехническим и другим стационарным сооружениям; объектам неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ.

Исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец признается и охраняется при условии государственной регистрации соответствующих изобретения, полезной модели или промышленного образца, на основании которой федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности выдает патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец удостоверяет приоритет изобретения, полезной модели или промышленного образца, авторство и исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Топология интегральной микросхемы – зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними. Интегральная микросхема – микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы, которое предназначено для выполнения функций электронной схемы, элементы и связи которого нераздельно сформированы в объеме и (или) на поверхности материала, на основе которого изготовлено такое изделие.

Правовая охрана, предоставляемая законодательством, распространяется только на оригинальную (пока не доказано обратное) топологию интегральной микросхемы, созданную в результате творческой деятельности автора и неизвестную автору и (или) специалистам в области разработки топологий интегральных микросхем на дату ее

создания. Топологии интегральной микросхемы, состоящей из элементов, которые известны специалистам в области разработки топологий интегральных микросхем на дату ее создания, предоставляется правовая охрана, если совокупность таких элементов в целом отвечает требованию оригинальности.

Правовая охрана не распространяется на идеи, способы, системы, технологию или закодированную информацию, которые могут быть воплощены в топологии интегральной микросхемы.

Автору топологии интегральной микросхемы, отвечающей условиям предоставления правовой охраны, предусмотренным законодательством, принадлежат исключительное право, право авторства, другие права, в том числе право на вознаграждение.

3.5. Право на секрет производства (ноу-хау)

Секретом производства (ноу-хау) признаются сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.

Исключительное право на секрет производства принадлежит его обладателю и заключается в возможности его использования любым не противоречащим закону способом, в том числе при изготовлении изделий и реализации экономических и организационных решений, а также в возможности распоряжаться указанным исключительным правом.

Лицо, ставшее добросовестно и независимо от других обладателей секрета производства обладателем сведений, составляющих содержание охраняемого секрета производства, приобретает самостоятельное исключительное право на этот секрет производства.

Исключительное право на секрет производства действует до тех пор, пока сохраняется конфиденциальность сведений, составляющих его содержание. С момента утраты конфиденциальности соответствующих сведений исключительное право на секрет производства прекращается у всех правообладателей.

3.6. Право на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий

Право на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий включает в себя право на фирменное наименование; право на товарный знак; право на знак обслуживания; право на наименование места происхождения товара; право на коммерческое обозначение.

Право на фирменное наименование – исключительное право юридического лица, являющегося коммерческой организацией, на использование в гражданском обороте своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом, в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках.

Фирменное наименование определяется в учредительных документах и включается в Единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица. Сокращенные фирменные наименования, а также фирменные наименования на языках народов РФ и иностранных языках защищаются исключительным правом на фирменное наименование при условии их включения в единый государственный реестр юридических лиц.

Не допускается распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования), использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в Единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица.

Фирменное наименование или отдельные его элементы могут использоваться правообладателем в составе принадлежащего ему коммерческого обозначения, в товарном знаке и знаке обслуживания.

Право на товарный знак заключается в исключительном праве использования правообладателями (юридическими лицами и пред-

принимателями, на имя которых зарегистрирован товарный знак) данного средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом, а также в возможности распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Товарный знак – обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или в отношении однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Право на наименование места происхождения товара заключается в исключительном праве использования правообладателем наименования места происхождения товара, зарегистрированном федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, любым не противоречащим закону способом.

3.7. Право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии

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

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

Предмет правового регулирования отношений в области использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой

технологии – отношения, связанные с правом на технологию гражданского, военного, специального или двойного назначения, созданную за счет или с привлечением средств федерального бюджета либо бюджетов субъектов РФ, выделяемых для оплаты работ по государственным контрактам, по другим договорам, для финансирования по сметам доходов и расходов, а также в виде субсидий.

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

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

Лицо, которому принадлежит право на технологию, обязано незамедлительно принимать предусмотренные законодательством РФ меры для признания за ним и получения прав на результаты интеллектуальной деятельности, входящие в состав единой технологии (подавать заявки на выдачу патентов, на государственную регистрацию результатов интеллектуальной деятельности, вводить в отношении соответствующей информации режим сохранения тайны, заключать договоры об отчуждении исключительных прав и лицензионные договоры с обладателями исключительных прав на соответствующие результаты интеллектуальной деятельности, входящие в состав единой технологии, принимать иные меры), если такие меры не были приняты до или в процессе создания технологии.

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

Контрольные вопросы и задания

1. Раскройте содержание понятия результатов интеллектуальной деятельности и механизм осуществления правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности.

2. Что представляет собой исключительное право на результаты интеллектуальной деятельности?
3. Что представляет собой право авторства на результат интеллектуальной деятельности?
4. Что относится к объектам авторских прав?
5. Что относится к объектам смежных прав?
6. Раскройте содержание предмета и механизм действия авторского права и смежных прав.
7. Каковы основные отличия патентного права от авторского права?
8. Что такое средства индивидуализации и какова цель их правовой защиты?
9. Изложите содержание права на секрет производства.
10. Раскройте содержание права на использование результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии.

Темы рефератов

1. Сравнительный анализ ФЗ «Об авторском праве и смежных правах» и четвертый ГК РФ.
2. Патентное право.
3. Право на секрет производства (ноу-хау).
4. Право на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий.
5. Право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии.
6. Законодательство зарубежных стран в области защиты интеллектуальной собственности.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Современный этап развития российского общества характеризуется стратегическим курсом на создание правового государства. В стране осуществляются радикальные реформы, идет процесс демократизации общественной жизни, который невозможен без укрепления законности и правопорядка.

К сожалению, на данный момент в РФ еще недостаточно разработана законодательная база в области информационной безопасности. Порой она не позволяет в полной мере обеспечить защиту прав и законных интересов граждан, организаций и государства в информационных правоотношениях. Одна из причин данного факта – отставание процесса законотворчества от технического прогресса. Малая осведомленность лиц, работающих в законодательных органах, о реальном положении дел в сфере ИКТ приводит к тому, что злоумышленники ощущают себя полностью безнаказанными. Следует сказать и о трудностях рассмотрения подобных дел в судах. Низкая компетентность сотрудников судов играет на руку подсудимым и их защитникам, которые могут ловко манипулировать понятиями и фактами. Не велик пока объем специализированной литературы для юристов о проблемах нарушения законодательства в области высоких технологий и телекоммуникаций.

Решение на государственном уровне вышеуказанных и ряда других проблем в информационной сфере позволит надлежащим образом обеспечить права и законные интересы личности, общества и РФ в целом. Это приблизит нашу страну еще на один шаг к серьезной цели – построению свободного правового государства.

Основные термины

Информационное законодательство – совокупность законов, иных нормативно-правовых актов, с помощью и посредством которых государство устанавливает, изменяет либо прекращает действия соответствующих информационно-правовых норм.

Юридическая ответственность – применение к лицу, совершившему правонарушение, мер государственного принуждения, предусмотренных санкцией нарушенной нормы, в установленном для этого процессуальном порядке.

Информация, составляющая государственную тайну, – защищаемые государством сведения в области военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-разыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации.

Персональные данные – любая информация, относящаяся к определенному или определяемому на основании такой информации физическому лицу (субъекту персональных данных), в том числе его фамилия, имя, отчество, год, месяц, число и место рождения, адрес, семейное, социальное, имущественное положение, образование, профессия, доходы, другая информация.

Оператор ПД – государственный орган, муниципальный орган, юридическое или физическое лицо, организующие и осуществляющие обработку ПД, а также определяющие цели и содержание обработки этих данных.

Служебная тайна – это служебные сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти и федеральными законами (сведения об усыновлении, вкладах граждан в различного рода банки, характере заболеваний пациентов и т. д.).

Налоговая тайна – любые сведения о налогоплательщике, полученные налоговым органом, органом государственного внебюджетного фонда и таможенным органом.

Режим коммерческой тайны – режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду.

Информация, составляющая коммерческую тайну, – сведения любого характера (производственные, технические, экономические,

организационные и др.), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.

Банковская тайна – это сведения конфиденциального характера о клиенте кредитной организации, о состоянии его банковского счета, банковского вклада, а также об основных операциях по счету.

Профессиональная тайна – сведения, полученные представителями некоторых профессий в связи с исполнением ими своих профессиональных обязанностей, не связанных с государственной службой, и защищаемые от разглашения законом.

Тайна связи – тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений.

Нотариальная тайна – сведения, доверенные нотариусу в связи с совершением нотариальных действий.

Адвокатская тайна – сведения, сообщенные адвокату гражданином в связи с оказанием юридической помощи.

Тайна усыновления – сведения об усыновлении ребенка усыновителем, доверенные на законном основании иным лицам, кроме судей, вынесших решение об усыновлении, и должностных лиц, осуществляющих государственную регистрацию этого усыновления.

Тайна страхования – сведения о страхователе, застрахованном лице и выгодоприобретателе, состоянии их здоровья, а также об имущественном положении всех этих лиц, полученные страховщиком в результате своей профессиональной деятельности.

Тайна исповеди – сведения, доверенные священнослужителю гражданином на исповеди.

Держатель ПТ – юридическое или физическое лицо, которому исключительно в силу его профессиональной деятельности (профессиональных обязанностей) были доверены или стали известны сведения, составляющие ПТ.

Пользователь ПТ – лицо, которому сведения, составляющие ПТ, стали известны на законных основаниях в связи с выполнением им своих служебных обязанностей, в случае и порядке, установленных законом.

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

Право авторства – возможность признаваться автором произведения.

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

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

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

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

Патентные права – интеллектуальные права на изобретения, полезные модели, промышленные образцы.

Топология интегральной микросхемы – зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними.

Интегральная микросхема – микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы, которое предназначено для выполнения функций электронной схемы, элементы и связи которого нераздельно сформированы в объеме и (или) на поверхности материала, на основе которого изготовлено такое изделие.

Секрет производства (ноу-хау) – сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и др.), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.

Право на фирменное наименование – исключительное право юридического лица, являющегося коммерческой организацией, на использование в гражданском обороте своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом, в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках.

Товарный знак – обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК*

1. *Сергеев, А. П.* Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации / А. П. Сергеев. – М. : Велби, 2005. – 751 с. – ISBN 5-482-00216-0.

2. *Гаврилов, Э. П.* Общие положения права интеллектуальной собственности : краткий комментарий к главе 69 ГК РФ. / Э. П. Гаврилов // *Хозяйство и право.* – 2007.

3. *Никонова, Е. Г.* Комментарий к части четвертой ГК РФ / Е. Г. Никонова. – Новосибирск : Сибирское университетское изд-во, 2009. – 527 с. – ISBN 5-379-00731-7.

4. *Стрельцов, А. А.* Организационно-правовое обеспечение информационной безопасности / А. А. Стрельцов. – М. : Академия, 2008. – 249 с. – ISBN 978-5-7695-4240-4.

5. *Казанцев, С. Я.* Правовое обеспечение информационной безопасности / С. Я. Казанцев. – М. : Академия, 2007. – 240 с. – ISBN 978-5-7695-3635-9.

6. Гражданский кодекс РФ, часть первая : федер. закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ. // *Собр. законодательства РФ.* – 1994. – № 32. – Ст. 3301.

7. Гражданский кодекс РФ, часть вторая : федер. закон от 26.01.1996 № 14-ФЗ. // *Собр. законодательства РФ.* – 1996. – № 5. – Ст. 410.

8. Гражданский кодекс РФ, часть четвертая : федер. закон от 18.12.2006 № 230-ФЗ. // *Собр. законодательства РФ.* – 2006. – № 52, ч. 1. – Ст. 5496.

9. Уголовный кодекс РФ : федер. закон от 13.06.1996 № 63-ФЗ. // *Собр. законодательства РФ.* – 1996. – № 25. – Ст. 2954.

10. Об архивном деле в Российской Федерации : федер. закон от 22.10.2004 № 125-ФЗ // *Собр. законодательства РФ.* – 2004. – № 43. – Ст. 4169.

11. О банках и банковской деятельности : федер. закон от 02.12.1990 № 395-1 // *Собр. законодательства РФ.* – 1996. – № 6. – Ст. 492.

12. О государственной тайне : федер. закон от 21.07.1993 № 5485-1 // *Собр. законодательства РФ.* – 1997. – № 41. – Ст. 4673.

*Приведенные нормативно-правовые акты можно найти в Интернете по адресу www.concultan.ru.

13. Об информации, информационных технологиях и о защите информации : федер. закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ // Собр. законодательства РФ. – 2006. – № 31, ч. 1. – Ст. 3448.

14. Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера : указ Президента РФ от 06.03.1997 № 188 // Собр. законодательства РФ. – 1997. – № 10. – Ст. 1127.

15. О перечне сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну : постановление Правительства РФ от 05.12.1991 № 35 // Собр. постановлений Правительства РФ. – 1992. – № 1-2. – Ст. 7.

16. Об утверждении правил отнесения сведений, составляющих государственную тайну, к различным степеням секретности : постановление Правительства РФ от 04.09.1995 № 870 // Собр. законодательства РФ. – 1995. – № 37. – Ст. 3619.

17. Директива Европейского Союза о правовой охране программ для ЭВМ : принята Советом Европейского Сообщества 14 мая 1991 г.: [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.libertarium.ru>.

Учебное издание

Комплексная защита объектов информатизации. Книга 18

ФАЙМАН Ольга Игоревна
ГРАНИК Вадим Абрамович
МОНАХОВ Михаил Юрьевич

ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ
ИНФОРМАЦИОННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ

Учебное пособие

Подписано в печать 06.10.10.
Формат 60х84/16. Усл. печ. л. 5,11. Тираж 100 экз.
Заказ
Издательство
Владимирского государственного университета.
600000, Владимир, ул. Горького, 87.