

УДК 347.4

О ПРАВООТНОШЕНИЯХ В СЕТЯХ ТЕЛЕКОММУНИКАЦИЙ

*Никита Сергеевич Гусенко, аспирант
кафедры гражданско-правовых дисциплин,
E-mail: nikita.gusenko@mail.ru,
Московский университет имени С. Ю. Витте,
<http://www.muiiv.ru>*

Автором проводится исследование типов телекоммуникационных рисков возникающих в процессе осуществления гражданских правоотношений в телекоммуникационных системах.

Ключевые слова: гражданское право, виды риска, телекоммуникационные системы, информация, уровень неопределенности, виртуальность.

Информация, передаваемая с помощью глобальных телекоммуникационных систем, становится фактором правового, культурного, экономического, технологического, общественного и политического развития; в сетях распространяются данные о технологических инновациях, образовании и здравоохранении, повышается вероятность возникновения риска.

Исследование минимизации гражданско-правовых рисков в телекоммуникационной среде – перспективный шаг в совершенствовании правового регулирования. Проблема возрастания неопределенности, последствие массового распространения информации и увеличения числа пользователей сети, в случае внедрения специализированной системы анализа информации, – обеспечиваются безопасным использованием, хранением, передачей и созданием данных [21]. В мире обсуждается развитие системы обеспечения информационной безопасности для контроля государственными структурами



Н.С. Гусенко

деятельности медиамагнатов во благо соблюдения ими прав и свобод человека и гражданина.

Возникновение глобальных транснациональных телекоммуникационных корпораций и их финансовые доходы от распространения информации, повлекли риск информационной революции в отдельных обогатенных информацией странах. Сегодня знания о риске распространяются с помощью информационно-телекоммуникационных систем [16]. Правовой риск определяется в зависимости от рода деятельности и регламентируется в иерархичной системе законодательства.

Парадигма правовой науки имеет два направления развития – теоретическое исследование юридической практики, нацеленное на выявление законодательных пробелов в качестве источников неопределенности, и выявление правовых рисков в среде телекоммуникаций для организации виртуальных правоотношений с помощью информационно-телекоммуникационных технологий (далее ИКТ). Правоотношения, не исключают возникновения риска: «виртуальные риски» альтернатива реальных рисков в виртуальной среде [22]; «системные риски» возникают в среде телекоммуникаций по причине сбоя технологических программ; «внутрисистемные риски» обостряются ввиду применения информации для недобросовестных целей, влекут структурное нарушение норм и ценностей [14]. Многие заинтересованы решением проблемы гражданско-правовых рисков, принимая во внимание необходимость безопасного использования ИКТ участниками гражданских правоотношений в профессиональной деятельности, ведь риски в телекоммуникационных сетях присутствуют в период заключения сделки и распространения по телекоммуникационным системам «не общедоступной информации». Разновидностью гражданско-правовых рисков в сети являются IT-риски, возникающие вследствие неправильного использования ИКТ

участниками гражданского оборота, свободный доступ к информационным ресурсам порождает риск использования информации в незаконных целях. В юридической практике существует риск быть привлеченным к ответственности или стать жертвой неофициальных отношений. Во избежание этого требуется достойное правовое регулирование, повышение технологической грамотности, соблюдения языка коммуникаций, поддержание процессов модернизации права путем законодательной инициативы [17].

Модернизация необходима для минимизации рисков связанных с нарушением гражданских прав, однако источники права несовершенно и противоречивы, а деятельность законодателя не исключает пробелов. Время на модернизацию ограничено, если инновационные программы не будут реализованы в 2020–2025 гг. мы ее не проведем; существует риск уже никогда не достигнуть уровня свойственного постиндустриальным странам.

В России применяются технологические достижения развитых стран мира, используются электронные программы фиксации документов для минимизации риска потери юридически важной информации, зафиксированные данные гарантируют информационную достоверность и совершенную базу доказательств. Технологический прогресс требует взаимодействия между правом, государством и обществом, вступившим в «электронно-цифровую стадию» [8] развития. Отсутствие прогресса приводит к возникновению и обострению ситуации неопределенности и доверие в безопасность и убеждение в прогрессе заканчивается [15, С. 12]. Для преодоления неопределенности, учеными выявляются ценностные основания риска и определяются типы ценностного выбора [20, С. 224–238].

Выбор обуславливает принятие решения, нацеленного на желание минимизации риска в неконтролируемой ситуации; исследование формирования суждений и принятия решений ассиметрично затрагивает проблему риска и потенциальной выгоды [19, С. 542]. Причина неэффективных действий в ситуации неопределенности, во многом объясняется недостатком информации о вероятности наступления неблагоприятного события, уровень эффективности зависит от восприятия опасности профессионалами и обывателями [9, С. 11].

Низкий уровень профессионализма не позволяет построить стратегию действий, ее отсутствие – базовая причина возникновения ситуации неопределенности. Применительно к нашей теме недостаток знаний в области ИКТ у государственных служащих и учредителей юридических лиц создает проблемы при уплате налогов. Согласно практике, особенности отечественной налоговой системы приводят к ускоренному банкротству и ликвидации абсолютного большинства юридических лиц, в среднем через пять лет после их создания. Повышение уровня квалификации может решить проблемы с использованием ИКТ в профессиональной деятельности, улучшить компетентность служащих, нормализовать поток инвестиций в отрасль телекоммуникаций и понизить уровень риска при использовании телекоммуникационных систем.

Грамотное использование ИКТ в юридических целях, обусловлено законодательно закрепленной основой действий в телекоммуникационных сетях, создание законодательной основы требует разработки наиболее совершенной юридической конструкции. Построение юридической конструкции возможно с привлечением экспертов в области права, владеющих проверенной техникой правотворческой деятельности, позволяющей соотносить теорию и практику юриспруденции. Внедрение на практике теоретических основ осуществления гражданско-правовых отношений с помощью ИКТ, будущее юридической науки, развитие права невозможно без учета мнения практикующих правоведов. Прогресс доказывает необходимость внедрения ИКТ для ускорения процесса предоставления и улучшения качества юридических услуг.

Перспектива реформ, связанных с ИКТ, при правильном подходе коснется системы органов государственной власти, внедрение технологий позволит создать и использовать универсальное удостоверение личности, в котором будет содержаться весь ком-

плект персональных данных о человеке, начиная с паспорта и заканчивая водительскими правами. Такая политика может организовываться в пределах одного государственного органа, и существование большей части государственных структур, специализирующихся на выдаче документов удостоверяющих личность, можно будет расформировать, а кадры направить в сектор реальной экономики. Его расширение станет символом усиления экономической мощи державы в качестве альтернативы разросшемуся бюрократическому аппарату.

Создание единых и емких государственных структур, специализирующихся на выдаче универсальных карт, символизирующих объединение «родственных» юридически важных документов, позволит обществу забыть о бюрократизме и получить удовлетворение от политики государства.

Предупредить и локализовать технологические риски позволит массовое производство, приобретение и распространение технологий автоматизации дактилоскопических учетов (далее АДИС) [4], корнеотопографов [10, С. 44–48] и их дальнейшее совершенствование российскими учеными в контексте «не общедоступной информации». Использование этих технологий потенциальным пользователем будет обязательным условием работы универсальных карт. Покрыть бюджетные расходы на использование технологических инноваций в первое время могут помочь денежные средства, сохраненные за счет сокращения нецелесообразно существующих государственных структур, государственные субсидии, субвенции, инвестиции в российский бизнес и грамотно организованная система налогообложения крупных коммерческих структур. Процесс перехода на автоматизированные средства при предоставлении юридических услуг является не только субъективным абстрактным мнением диссертанта, но и объективной закономерностью в эпоху мирового использования достижений пятого и основ шестого технологических укладов.

Применение в юридической науке технологических перспектив, представляется в большей мере не правовой проблемой, а правовой задачей, некоторой гармонией между юридической природой и природой технологий. В области гражданско-правовых отношений и более конкретно в сфере договорного права, договор, исходя из его юридической конструкции, состоит из четырех основных элементов: стороны, предмет, права и обязанности, санкции за невыполнение последних [24]. Мы в контексте нашей темы дополняем пятый элемент – современные технологические средства, используемые при заключении договора.

Правовой характер дополненной нами юридической конструкции не может иметь сомнений, потому как использование подручных технических свойств ИКТ в юридической практике, не влияет на суть гражданско-правового договора, технологии просто дополняют конструкцию, они, учитывая целесообразность применения электронной формы договора, возможностей медиа, ЭЦП и других достоинств технических средств, собирают во едино всю картину действий при осуществлении гражданско-правовой практики в телекоммуникационных сетях, перед нами осуществляется построение нового образца осуществления гражданско-правовых отношений. Безопасное осуществление гражданско-правовых действий в сети телекоммуникаций, есть результат действий правоведов и специалистов в области IT. Однако механизм, по которому осуществляется взаимовыгодная деятельность, еще следует разработать, деятельность представляет интерес в условиях общественного прогресса и задача государственной власти состоит в комплексной законодательной поддержке. В ее основе лежит практическое применение концепций развития правоотношений изложенных в рамках современного права.

Речь не идет о радикальном изменении законодательной базы. На первом этапе необходимо ее усовершенствование в связи с повседневным использованием ИКТ. Риски, если последствие увеличения личностного потенциала пользователей ИКТ, способности к развитию технологий и их использованию, позволяют пользователям созда-

вать рискованные ситуации, возникающие без возможности их нормативно-правового описания. Однако в отличие от жизненных ситуаций, где логика не может охарактеризовать случайность, события в виртуальной сети напрямую зависят от логики действий.

Объяснение лежит в принципах деятельности виртуальной сети. Виртуальный мир живет по законам созданным человеком, и в отличие от окружающей нас реальности возможности виртуальной реальности известны ее создателям, в ней нет места для случайности, за исключением случайного технологического сбоя, мы должны быть осторожны. Минимизация гражданско-правового риска весьма перспективный шаг, однако источники права несовершенны и противоречивы, а деятельность законодателя не исключает правовых пробелов. Системные риски в телекоммуникационной среде по причине сбоя технологических программ – причина сбоя в деятельности с телекоммуникационными сетями и препятствие в осуществлении правоотношений с помощью ИКТ.

Технологическая система – составная часть технологических достижений; она обеспечивает возможность использования созданных электронных программ. В их числе фиксация документов, ограничивающих риск утери юридической информации. Не смотря на интерес к ИКТ, прежде всего, специалистов технических специальностей, проведение исследования в области гражданского права вполне приемлемо. Минимизация различных видов гражданско-правовых рисков в сфере телекоммуникаций, стимулирует стороны правоотношений в использовании ИКТ для профессиональной деятельности. Мнение о возможном обострении технологических рисков и дальнейшем технологическом упадке, ставит под сомнение перспективность перемещения реальных взаимоотношений в виртуальную среду, но наша задача создать условия, при которых уровень неопределенности в использовании технологий достигнет необходимого минимума.

Снижение уровня неопределенности неправовыми способами достигается при условии поддержания процесса технологического развития и технологической безопасности. Законодательное урегулирование станет наиболее точным при условии крупномасштабного исследования границ использования возможностей телекоммуникационных систем. Требуется выявление всех возможных целей их использования и методов достижения каждой цели. Далее наступит этап изучения всех сетевых процессов и нарушений в период реализации каждого процесса для точного и конструктивного законодательного урегулирования.

В условиях точной законодательной поддержки, существенную роль играет совершенствование правового сознания для минимизации правового нигилизма в случае использования телекоммуникационной системы. Поскольку у большинства пользователей отсутствует интерес к использованию законодательных баз данных в сети, уже сейчас перед запуском и использованием программы предлагается изучить соответствующее соглашение, на котором требуется поставить ЭЦП. Его создание было первым шагом перед применением на своем ПК лицензионных программ. Однако современные возможности сети позволяют использовать нелицензированные программы и в этом случае риски нарушения законодательства обостряются. Минимизировать риск не представляется возможным при помощи лишь оцифрованной формы нормативно-правовой документации, поэтому для достижения прогресса требуется усиление технологических перспектив. Создание безопасной среды использования возможно лишь при модернизации, и существование правонарушающих программ в сети станет невозможным. Сегодня учеными предпринимаются попытки комплексного описания возможностей права в обобщенном варианте, появилось понятие «киберправо» [5, С. 115–120], олицетворяющее объединение отраслей телекоммуникационного и информационного права [18, С. 94] и иные аналогичные понятия. Тенденция электрофикации права появилась в ответ на угрозы обострения системных рисков подобным началу кибервойны [23] или появлению ботнетов [7].

Применительно к теме нашего исследования, весьма существенно выделить комплексные юридические труды, посвященные исследованию гражданско-правовых рисков в телекоммуникационных системах, однако в рамках трудов отраслевой направленности сделать это проблемно. Изучив определенное количество теоретического материала, автор выяснил, что проблема телекоммуникационных рисков изучается в основном в рамках курсов посвященных компьютерным коммуникациям, читаемым учащимся на юридических факультетах [12].

Для юридической науки весьма существенна ни только сама суть телекоммуникационных рисков, но и наличие законодательно обусловленной технической поддержки сферы телекоммуникаций во всех телекоммуникационных системах. Техническая поддержка электронной почтовой сети осуществляется при помощи объединения SWIFT при осуществлении телекоммуникационной деятельности финансовых структур. SWIFT имеет международный статус и гарантирует защиту от ликвидных, системных и операционных рисков, система действует с помощью сети контролируемых серверов и предоставляет данные о степени риска в период осуществления предпринимательской деятельности с применением услуг телекоммуникаций [11]. Поддержка SWIFT весьма серьезно затрагивает сферу гражданско-правовых отношений в сети в связи с осуществлением процесса почтовых отправок и лицензированием сектора телекоммуникаций [13]. Деятельность в сфере телекоммуникаций и в особенности в Интернете стала причиной введения в гражданский оборот понятия «информационного посредника», предоставляющего свободный доступ к информации и ее размещению в сети, и ответственного за нарушение авторских прав в соответствии со статьей 1253.1 ГК РФ, в которой определяются его права и обязанности. Статья вступила в силу с 1 августа 2013 года в соответствии с Федеральным законом [2].

Сектор телекоммуникаций подвержен различным рискам. Среди них – отсутствие системы управления [6, С. 26–50], сбои в технике, нарушение персональных данных [3], слабая освещенность сектора в СМИ [1], гибель имущества в период заключения электронной сделки или до ее наступления. А темпы развития на телекоммуникационном рынке услуг и частое отсутствие взаимопонимания создают риски для людей, заинтересованных данным сектором, страдает карьера и деловая репутация.

Здесь существенное значение играют тарифные ставки услуг, их качество, индивидуальные подходы к качеству, соответствующие потребностям, инфраструктура и законодательная поддержка. Исходя из вышеописанного, мы приходим к выводу, что минимизация гражданско-правовых рисков в телекоммуникационной среде – новая тема для обширного исследования в области гражданского права и иных отраслей юридической науки. Законодательное урегулирование правоотношений в сети, лежит в основе минимизации ситуации неопределенности между сторонами гражданско-правового договора. Безусловно, исследование телекоммуникационной сферы проблематично в рамках правовых методов исследования. Здесь серьезная роль уделяется неправовым методам на примере внедрения специализированной системы анализа информации и электронных программ фиксации документов. Проведенный нами анализ законодательных актов и научной литературы позволяет говорить о преобладании в сети двух основных видов риска в области гражданского права – риска договорных правоотношений и утечки данных о необщедоступной информации. Повлиять на их минимизацию мы сможем в перспективе развития пятого и в дальнейшем шестого технологического уклада с помощью современных технологических достижений.

Литература

1. Управление информационными рисками // Студенческая библиотека. URL: <http://studlib.com/content/view/2503/36/> (дата обращения: 18.12.14).
2. Последователь Ассанжа бросает вызов «Большому брату» и Обаме // InoPressa. URL: <http://www.inopressa.ru/article/11jun2013/inotheme/snowden11.html> (дата обращения: 20.12.14).

3. Чибиков Е.В. Реальные риски виртуальных финансов // Страхование сегодня. URL: <http://www.insur-info.ru/comments/856/> (дата обращения: 20.12.14).
4. Отраслевой доклад «Российская полиграфия. Состояние, тенденции и перспективы развития» // Национальная Ассоциация Полиграфистов. URL: http://www.nrap.ru/pub20_70_1_1398.html (дата обращения: 18.12.14).
5. Риск в гражданском праве // Allbest. ГКДЖ http://knowledge.allbest.ru/law/3c0и65625и2фв78ф5в43ф88421316в36_Ююрежд (дата обращения: 19.12.14).
6. Видеозаписи МФК и другие материалы [видеозапись выступления Г.В. Осипова] // Заседание Ученого совета МГУ. 12.05.2014. URL: <http://media.msu.ru/?p=3873> (дата обращения: 19.12.14).
7. Перфилова Т.К. Управление социальными рисками организации: коммуникативный аспект: дис. ... канд. социол. наук. Саратов, 2005. С. 12.
8. Смакотина Н.Л. Основы социологии нестабильности и риска: философский, социологический и социально-психологический аспекты. 2-е изд. перераб. и доп. М.: КДУ, 2009. С. 224–238.
9. Словик П., Фишхоф Б., Лихтенштейн С. Факты против страха: понимание воспринимаемого риска // Принятие решений о неопределенности / под ред. Д. Канемана, П. Словика и А. Тверски. Харьков: Гуманитарный центр, 2005. С. 542.
10. Гаврилов К.А. Социологическая реконструкция основных подходов к концептуализации восприятия риска: дис. ... канд. соц. наук. М., 2007. С. 11.
11. Автоматизация дактилоскопических учетов // Anviz. URL: <http://www.anvizbiometric.ru/news/1066/> (дата обращения: 21.12.14).
12. Давыдов В.А. Офтальмологическое оборудование в 2006 году // Современная оптометрия. 2007. № 1. С. 44–48.
13. Юридические конструкции // Теория государства и права – Юридическая техника Т.В. Кашанина. URL: <http://studentu-vuza.ru/teoriya-gosudarstva-i-prava/yuridicheskaya-tehnika-t.v.-kashanina/yuridicheskie-konstruktsii.html> (дата обращения: 20.12.14).
14. Богдановская И.Ю. Есть ли киберправо, или спор о «лошадином праве» // Право и политика. М.: Nota Bene, 2002. № 6. С. 115–120.
15. Скорикова Т.Н. Информационное и телекоммуникационное право в современном гражданском обороте // Вестник Томского государственного университета. Томск, 2008. № 307. С. 94.
16. Что такое кибервойна? // Вопросик. URL: <http://voprosik.net/chto-takoe-kibervojna/> (дата обращения: 20.12.14).
17. Ботнеты // It – сектор. URL: <http://it-sektor.ru/botnety-/botnets.html> (дата обращения: 20.12.14).
18. Нестерова Л.В. Компьютерные телекоммуникации: учеб. пособие для студентов юрид. спец. вузов / Нестерова Л.В. Астрахань: Сорокин Роман Васильевич, 2008. 344 с.
19. Критерий оценки степени риска деятельности субъектов хозяйствования в сфере телекоммуникаций и оказания услуг почтовой связи // Правовая поддержка бизнеса и граждан. URL: http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/KP080315.html (дата обращения: 20.12.14).
20. О'Брайен Т.К., Симонова В. Правовая база телекоммуникационного сектора казахстанской экономики // KAZAKHSTAN. 2002. № 2. URL: <http://www.investkz.com/journals/31/341.html> (дата обращения: 20.12.14).
21. Федеральный закон от 02.07.2013 № 187-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам защиты интеллектуальных прав в информационно-телекоммуникационных сетях» // Консультант Плюс. URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=148497>
22. Бунцев И.А., Канев В.С. Системное управление рисками в телекоммуникациях (состояние проблемы, методы, модели, реализации) // Вестник СибГУТИ. СПб., 2009. № 1. С. 26–51.
23. Федеральный закон от 27.07.2006 № 152-ФЗ (ред. от 04.06.2014) «О персональных данных» (с последующими изменениями и дополнениями) // Консультант Плюс. URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=163964>
24. Закон РФ от 27.12.1991 № 2124-1 (ред. от 02.07.2013) «О средствах массовой информации» (с последующими изменениями и дополнениями) // Консультант Плюс. URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=148788>

Uncertainty of virtual legal relations in Telecommunication networks

Gusenko Nikita Sergeevich, master of Sociology VSHSSN MSU, post graduate student of the Department of Civil Law, Vite Moscow University.

The author conducted a study of types of telecommunications risks arising in the course of civil relations in telecommunication systems.

Keywords: civil law, types of risk, telecommunications systems, information, uncertainty, virtuality.

УДК 347.1

РАЗВИТИЕ ИНСТИТУТА НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВА) В РОССИИ: ИСТОРИЧЕСКИЙ ОПЫТ И СОВРЕМЕННОСТЬ

Лариса Александровна Мишина, кандидат юридических наук, заведующая кафедрой гражданского права и процесса, e-mail: LARA.MISHINA.64@VK.RU, Московского университета им. С.Ю. Витте, <http://www.muiv.ru>

В статье представлен краткий ретроспективный анализ становления и развития отечественного института банкротства, роль которого постоянно возрастала по мере расширения торговых взаимоотношений в стране и предпринимательской активности. Отмечается, что в условиях возрождения в стране рыночных отношений в постсоветский период существенно повысилась востребованность в правовом урегулировании несостоятельности хозяйственных субъектов, отражается современный опыт формирования данных процессов.

Ключевые слова: несостоятельность (банкротство); типы несостоятельности; памятники русского права; современное законодательство о банкротстве.



Л.А. Мишина

В условиях рыночных отношений институт банкротства выступает важным инструментом повышения эффективности экономики, одним из ключевых регуляторов экономических процессов в обществе, обеспечивающих стабильность и устойчивость хозяйственного оборота.

В нашей стране институт несостоятельности (банкротства) продолжительное время не развивался, вместе с тем в историческом российском прошлом был накоплен определенный опыт разрешения проблем, связанных с урегулированием хозяйственных взаимодействий, в том числе в области формирования организационно-правовых основ несостоятельности хозяйствующих субъектов. Вызванная на современном этапе рыночными реалиями необходимость возобновления института банкротства, способствующего оздоровлению экономики страны, делает актуальным обращение к отечественным традициям в этой сфере.

Возникновение института банкротства в дореволюционной России большинство исследователей относят к глубокой древности. Уже в древнейшем памятнике отечественного законодательства – «Русской правде» имелись нормы, регулировавшие отношения, возникающие из-за несостоятельности должника, его невозможности своевременно расплатиться с кредиторами. В ряде статей этого нормативного документа содержатся правила, предполагающие персональную ответственность должника и даже возможность продажи его в долговое рабство. Вместе с тем, в «Русской правде» выделялось два типа несостоятельности – невинная несостоятельность, возникающая не по вине должника и злонамеренная несостоятельность, появляющаяся при расточительном