

УДК 347.77/.78

ББК 67.404.3

DOI 10.22394/1682-2358-2020-6-103-110

**S.N. Mayorov**, *Leading Specialist of the Legal Department of LLC "Jewels of Yakutia" (email: clawhands12@gmail.com)*

**V.V. Levochko**, *Candidate of Sciences (Law), Senior Lecturer of the Civil Law and Procedure Department, Ammosov North-Eastern Federal University*

## LEGAL NATURE OF THE WEBSITE DEVELOPMENT CONTRACT AS A RESULT OF INTELLECTUAL ACTIVITY

Scientific views of civil scientists and the judicial practice regarding the subject matter of a website development contract. Special attention is paid to the features of a website as a composite and complex result of intellectual activity.

*Key words and word-combinations:* composite work, exclusive right to work, mixed contract.

**С.Н. Майоров**, *ведущий специалист юридического отдела ООО «Драгоценности Якутии» (email: clawhands12@gmail.com)*

**В.В. Левочко**, *кандидат юридических наук, старший преподаватель кафедры гражданского права и процесса Северо-Восточного федерального университета имени М.К. Аммосова (email: heartval@inbox.ru)*

## ПРАВОВАЯ ПРИРОДА ДОГОВОРА НА РАЗРАБОТКУ ИНТЕРНЕТ-САЙТА КАК РЕЗУЛЬТАТА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

*Аннотация.* Исследуются научные представления ученых-цивилистов, а также судебная практика о предмете договора на разработку интернет-сайта. Особое внимание уделяется признакам интернет-сайта как составного и сложного результата интеллектуальной деятельности.

*Ключевые слова и словосочетания:* составное произведение, исключительное право на произведение, смешанный договор.

Возникновение такого феномена, как глобальная информационная сеть «Интернет», является одним из следствий построения информационного общества, характеризующегося стремительным развитием информационных и телекоммуникационных технологий и распространением их влияния на все аспекты жиз-

недеятельности человечества. С масштабным внедрением технологий в современном обществе возникают новые социальные отношения, а уже существовавшие подверглись изменениям.

В законодательстве Российской Федерации не предусмотрены специальные нормы, регулирующие договорные отношения, возникающие по поводу разработки, регистрации и технической поддержки интернет-сайтов. В настоящее время обязательственные отношения, возникающие из договора на разработку интернет-сайта, регламентируются общими нормами гражданского права о договоре и об обязательствах. К трактовке специальных норм об отдельных видах обязательств в научной литературе (подрядных правоотношений, оказании услуг, договоров авторского заказа или смешанного договора) единый подход отсутствует.

В судебной практике также не сформулировано общего мнения, при юридической квалификации такого договора характера, используются различные подходы. В связи с этим вопрос о правовой природе указанного договора является открытым. Основным критерием, который способствовал бы правильной квалификации договора, по мнению А.Р. Муратовой и А.М. Багаутдиновой, является его предмет [1].

Предмет договора на разработку интернет-сайта можно определить как выполнение исполнителем за плату по согласованному техническому заданию заказчика комплекса организационных, технических и иных мероприятий, направленных на создание интернет-сайта, а также передачу интернет-сайта вместе с исключительным правом (в полном объеме) на определенный объект заказчику. Разработка интернет-сайта включает несколько этапов: веб-дизайн, то есть создание шаблонов страниц сайта; верстку, или создание гипертекстовых страниц; веб-программирование, или установку и настройку системы управления контентом; регистрацию доменного имени, приобретение хостинга и размещение на них интернет-сайта.

В зависимости от сложности разрабатываемого проекта, поставленных целей, задач и ожидаемого результата характеристики различных стадий могут существенно отличаться друг от друга, а некоторые стадии отсутствовать. Между тем вопрос правовой природы договора напрямую зависит от понятия и правового режима интернет-сайта как объекта.

Отметим, что в 2012 г., с внесением изменений в Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», законодательно закреплена дефиниция интернет-сайта. Так, согласно п. 13 ст. 2 ФЗ-149 данного Закона сайт в Интернете — это «совокупность программ для электронных вычислительных машин и иной информации, содержащейся в информационной системе, доступ к которой обеспечивается посредством информационно-телекоммуникационной сети “Интернет” по доменным именам и

(или) по сетевым адресам, позволяющим идентифицировать сайты в сети «Интернет»».

Тем не менее ученые-цивилисты предлагают иные определения. П.В. Бабарыкин считает, что «под сайтом Интернет как цифровым произведением понимается объективная форма представления и организации электронных документов и цифровых произведений (например, литературных произведений, фотографий, аудиовизуальных произведений, звукозаписей, программ для ЭВМ, баз данных и т.д.), систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью технологий Интернет» [2, с. 10].

Подобной позиции придерживается А.К. Быстров, определяя интернет-сайт как «совокупность выраженных в цифровой форме результатов интеллектуальной деятельности средств индивидуализации, размещенную автором интернет-сайта, обладателем исключительного права на интернет-сайт или уполномоченным им лицом в сети «Интернет» таким образом, что к ней имеет доступ неограниченный круг лиц» [3, с. 255].

По мнению А.А. Кравченко, «интернет-сайтом является доступная посредством сети Интернет совокупность самостоятельных материалов, систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены поисковой системой и обработаны с помощью браузера» [4, с. 214].

Очевидно, что интернет-сайт обладает признаками объекта гражданских прав, такими как дискретность (обособленность), юридическая привязанность (указание в нормах права в качестве объекта), системность (имеет общие признаки объекта прав и специальные признаки, относящиеся его к определенному виду объектов гражданских прав).

По своей сущности интернет-сайт — это продукт интеллектуальной и творческой деятельности человека. Интернет-сайт не имеет материальной формы и существует в информационной среде, в связи с чем может быть подвергнут копированию и заимствованию, поэтому как объект гражданских прав является охраняемым результатом интеллектуальной деятельности, чем и определяется специфика его гражданско-правового режима.

В научной литературе и судебной практике распространен подход о признании интернет-сайта составным произведением, представляющим собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда. Отметим, в п. 2 ст. 1260 ГК РФ закреплен перечень составных произведений «антологии, энциклопедии, базы данных, интернет-сайта, атласа или другого подобного произведения». Согласно подп. 2 п. 2 ст. 1259 ГК РФ, составные произведения являются объектами авторских прав.

Очевидным, является факт, что интернет-сайт имеет электронную форму и доступ к нему обеспечивается посредством Интернета. Исходя из

этого, приходим к выводу, что наполняемый контент должен быть представлен в соответствующей форме, то есть электронной, чтобы стать частью составного произведения. Следовательно, полагаем, что при создании интернет-сайта в качестве контента могут быть задействованы те объекты авторских прав, которые указаны в перечнях п. 1 и 2 ст. 1259 ГК РФ [5].

Однако не все перечисленные объекты авторских прав могут быть задействованы в качестве контента для интернет-сайта. А.А. Кравченко разграничивает указанные объекты на группы. К первой группе относятся, те объекты, которые создаются либо могут быть представлены в электронной форме (литературные произведения, фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии и т.д.). Ко второй группе относятся объекты авторских прав, создающиеся в форме аудио- и видеозаписи. Например, созданное в письменной форме драматическое произведение, преобразуется в видеозапись. Третью группу составляют производные и составные произведения при условии, если их представят в соответствующей форме. В четвертую группу включаются другие произведения при условии, если их представят в соответствующей форме, необходимой для ее созерцания в качестве контента интернет-сайта [4].

Таким образом, А.А. Кравченко обуславливает отнесение интернет-сайта к составному произведению, представляющему собой осуществленный творческий труд лица, являющегося автором, по подбору или расположению материалов именно в электронной форме. Данный критерий является уникальной особенностью построения интернет-сайта, поскольку сами нормы статьи предполагают, что для формирования обычного составного произведения необходимо только выполнить подбор и расположение материалов таким образом, чтобы оно отвечало изначально поставленным требованиям.

Однако существуют сайты, относящиеся к корпоративным, они характеризуются как локальные, то есть доступные в рамках организации, к ним нет доступа посредством Интернета. Следовательно, в зависимости от целей назначения интернет-сайты могут быть представлены в форме некоммерческих и коммерческих сайтов.

К некоммерческим сайтам относятся следующие: корпоративный сайт, то есть сайт, необходимый для внутриорганизационного файлообмена, как правило, ограниченный локальным доступом; официальный сайт, целью которого является ознакомление с информацией о деятельности лица, организации либо государственного органа; информационный портал, целью которого является информационное обеспечение (например, общедоступный информационный сайт «Википедия», новостные издания и т.д.).

К коммерческим относятся сайты, основной задачей которых является получение прибыли— это интернет-магазины и различные сервисы (онлайн-кинотеатры).

Поскольку интернет-сайт состоит из различных элементов, над которыми на отдельных этапах работают разные люди (верстка, веб-дизайн, наполнение контентом), то его следует рассматривать в качестве сложного объекта в соответствии со ст. 1240 ГК РФ. Как указывает Е.А. Суханов, формирование сложных объектов включает в себя творческий труд различных лиц, при этом каждое лицо работает над отдельным произведением, которое отправляется на следующий этап работ, при котором уже другое лицо создает целый комплексный объект, именуемый сложным объектом. При этом каждый участник сложного процесса при создании элемента сложного объекта своим творческим трудом имеет исключительное право на произведение [6, с. 731].

В п. 1 ст. 1240 ГК РФ представлен перечень сложных объектов, который включает несколько охраняемых результатов интеллектуальной деятельности. Таковыми могут быть признаны кинофильмы, иные аудиовизуальные произведения, театральные зрелищные представления, мультимедийные продукты и базы данных. Отметим, что многие исследователи, в частности, А.А. Кравченко и А.К. Быстров, указывают на необходимость включения в перечень интернет-сайтов.

В вопросе о сложности произведения Е.С. Басманова выделяет несколько обязательных признаков, которым должен отвечать подобный объект: наличие в составе объекта нескольких охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, разнородных, созданных авторами в сотрудничестве; сложная внутренняя структура объекта. Исходя из этого, можно сделать вывод, что интернет-сайт следует причислять к сложным объектам, так как отвечает указанным признакам, отмечая при этом, что под разнородностью понимается относимость результатов интеллектуальной деятельности к разным категориям охраняемых объектов, а под сотрудничеством — разнородность творческого труда авторов [7, с. 21–22]. К тому же в основу признака сложной внутренней структуры взят критерий системности, то есть взаимосвязанность множества охраняемых результатов интеллектуальной деятельности и их зависимость друг от друга в составе сложного объекта, а не собирательное множество элементов как совокупность.

Приведенное мнение, однако, ставит под сомнение выводы А.А. Кравченко, указывающего, что нередко при создании интернет-сайтов в состав общего контента не включаются результаты интеллектуальной деятельности неоднородного характера. Более того, в ст. 1240 ГК РФ не содержится прямого обязательного указания на критерий неоднородности. Автор выводит иные признаки сложного объекта исходя из смысла ст. 1240 ГК РФ:

«1) наличие в составе объекта нескольких, не обязательно разнородных, охраняемых результатов интеллектуальной деятельности;

2) наличие субъекта — лицо, организовавшее создание сложного объекта, которое получает исключительное право на произведение на основании договора об отчуждении исключительного права, либо получает право использования произведения на основании лицензионного договора;

3) сложный объект должен относиться к одному из объектов, определенных в закрытом перечне из кинофильма, иного аудиовизуального произведения, театрально-зрелищного представления, мультимедийного продукта, базы данных» [4].

Таким образом, интернет-сайт не во всех случаях может рассматриваться как сложное произведение.

Разработаны и подтверждены судебной практикой следующие варианты правовой квалификации договора на разработку интернет-сайта: договор подряда; договор возмездного оказания услуг; договор авторского заказа; смешанный тип договора.

Например, в случае с возмездным оказанием услуг Федеральный арбитражный суд Волго-Вятского округа вынес постановление, в котором квалифицировал договор на разработку интернет-сайта «как договор возмездного оказания услуг, поскольку его предметом является создание в информационном пространстве файлов веб-сайта, результат работ носит неовещественный характер» [8].

В случае с договором подряда Федеральный арбитражный суд Поволжского округа вынес постановление от 8 мая 2014 г. по делу № А65-8792/2012, в котором, рассматривая с правовой точки зрения интернет-сайт как информационный ресурс, пришел к тому, что интернет-сайт является совокупностью информации, которая содержится в той или иной информационной системе и находится в распоряжении обладателя информации. При этом суд, ссылаясь на такое юридическое свойство информации, как двуединство информации и ее носителя, указывает на овещественность цифровой информации в силу того, что она содержится на материальном носителе. Таким образом, по рассматриваемому судом договору на разработку интернет-сайта результатом выполненных работ является созданный интернет-сайт, который должен быть передан на материальном носителе (флеш-накопитель). Исходя из этого суд квалифицировал рассматриваемые правоотношения как договор подряда, регулируемый п. 1 ст. 37 ГК РФ [9].

В свою очередь, Федеральный арбитражный суд Уральского округа в постановлении пришел к выводу, что рассматриваемые судом договорные правоотношения следует квалифицировать как смешанный договор возмездного оказания услуг и подряда, поскольку целью правоотношений обеих сторон является создание и получение такого результата интеллектуальной деятельности, как интернет-сайт. При этом при оказании услуги

«продается» не результат интеллектуальной деятельности, а деятельность, которая привела к созданию такого результата [10].

Согласно ОКВЭД действия по разработке интернет-сайта отнесены к группе 62.01.11 услуги по проектированию, разработке информационных технологий для прикладных задач и тестированию программного обеспечения.

П.В. Бабарыкин указывает, что в зависимости от желаемого результата договор на разработку интернет-сайта может включать в себя следующее:

«1) авторский договор на тексты, рисунки, анимацию, музыку, фильмы, программы, базы данных и другие охраняемые произведения;

2) договор подряда с элементами авторского договора на создание информационного ресурса (интернет-сайта как цифрового произведения) в форме, пригодной для размещения в сети Интернет;

3) договор на оказание услуг по установке и настройке системы управления контентом или иных программно-аппаратных комплексов;

4) договор об оказании услуг по регистрации доменного имени;

5) договор оказания услуг хостинга» [2].

Отсутствие единого мнения ученых о правовой природе, равно как и отсутствие единого варианта правовой квалификации таких договорных правоотношений, в настоящее время является проблемой.

Итак, договор на разработку интернет-сайта по правовой природе является смешанным. С одной стороны, цель правоотношений — получение результата работы, с другой — процесс разработки и результат труда ведется в информационном пространстве и не имеет материальной формы, в связи с чем возникают исключительные права на нематериальный результат: сложное составное произведение интернет-сайт. С развитием информационных технологий в настоящее время не требуются материальные носители для передачи информации, она осуществляется непосредственно в самом информационном пространстве. Тем не менее отсутствие овеществленной природы интернет-сайта не может свидетельствовать о том, что он не является результатом подряда, права на которые могут отчуждаться. В отличие от услуг в подряде важен именно результат, а не процесс деятельности.

Договор авторского заказа предполагает, что исполнителем является физическое лицо. Между тем разработкой сайтов занимаются субъекты предпринимательства, юридические лица, а в работе над интернет-сайтом участвуют целые коллективы в рамках своих трудовых отношений с юридическим лицом — исполнителем по договору. Итогом деятельности трудового коллектива становится составное сложное произведение — интернет-сайт, исключительные права на который возникают у юридического лица с момента создания. Таким образом, договор разработки интернет-сайта юридическим лицом нельзя квалифицировать как договор авторского заказа.

Однако не исключается возможность разработки интернет-сайта одним физическим лицом — индивидуальным предпринимателем, а также коллективом физических лиц — авторов. В данных случаях возникающие правоотношения целиком подпадают под положения договора авторского заказа, с последующим отчуждением исключительного права.

В зависимости от поставленных задач оказываются дополнительные услуги по регистрации доменного имени, услуги хостинга и т.д. Следует учитывать, что перечисленные услуги являются дополнительными и могут быть не включены в предмет договора.

В заключение можно сделать вывод, что наиболее оптимально выделить два варианта договора на разработку интернет-сайта в зависимости от субъектного состава: смешанный договор с элементами подряда и договора отчуждения исключительных прав в случае, если исполнителем по договору является юридическое лицо; договор авторского заказа, если исполнителем по договору является индивидуальный предприниматель, либо физические лица. Каждый из указанных договоров может дополнительно включать обязательства по предоставлению услуг регистрации доменного имени, хостинга, поддержания и обновления сайта и других услуг, связанных с функционированием составного сложного произведения в Интернете.

#### Библиографический список

1. Муратова А.Р., Багаутдинова А.М. К вопросу о правовой природе договора на разработку веб-сайта // Вестник Костромского государственного университета. 2018. Т. 24, № 4. С. 290–295.
2. Бабарыкин П.В. Гражданско-правовое регулирование создания и использования сайтов сети Интернет: дис.... канд. юрид. Наук. СПб. 2005.
3. Быстров А.К. Интернет-сайт и доменное имя как объекты гражданских прав в системе отношений по использованию сети Интернет: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2016.
4. Кравченко А.А. Правовой режим интернет-сайт как комплексного объекта права интеллектуальной собственности: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2016.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18 дек. 2006 г. № 230-ФЗ (в ред. от 30 окт. 2020 г.) // СЗ РФ. 2006. № 52, ч. 1. Ст. 5496.
6. Российское гражданское право: в 2 т. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права: учебник / под ред. Е.А. Суханова. М., 2011.
7. Басманова Е.С. Интернет-сайт как объект имущественных прав: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2010.
8. Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 18 апр. 2012 г. по делу № А43-9577/2011 URL: <http://www.consultant.ru/>
9. Постановление ФАС Поволжского округа от 14 марта 2013 г. по делу № А65-8792/2012. URL: <http://www.consultant.ru/>
10. Постановление ФАС Уральского округа от 22 апр. 2010 г. № Ф09-3004/10-С2 по делу № А76-20390/2009-2-856. URL: <http://www.consultant.ru/>