

ОТЗЫВ ОФИЦИАЛЬНОГО ОППОНЕНТА

на диссертацию

Касеновой Мадины Балташевы

**«Правовое регулирование трансграничного
функционирования и использования интернета»,**

представленную на соискание ученой степени

доктора юридических наук по специальности:

12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право;

семейное право; международное частное право

В диссертационной работе Касеновой М.Б. исследована чрезвычайно актуальная проблематика, которой в современной юриспруденции уделяется недостаточно внимания – проблемы правового регулирования трансграничного функционирования и использования сети «Интернет».

В нынешних условиях, когда под влиянием современных технологий общество переживает одну из сильнейших трансформаций, связанных с глобализацией, радикальной сменой парадигм развития и формированием экономики, основанной на знании, правовые проблемы в сфере информационных технологий и сети Интернет приобретают стратегическое значение.

Сеть Интернет играет огромную роль в жизни современного общества. В условиях бурного развития политической и экономической жизни страны в этой сфере объективно возрастает потребность в правовом регулировании не только новых внутригосударственных отношений, но и трансграничного функционирования сети Интернет, а также определения пределов такого регулирования. Однако правовое регулирование здесь может быть эффективно только в том случае, если оно будет опираться на серьезные научные разработки.

Автором справедливо отмечено, что в условиях глобализации и на современном этапе развития общества правовая база регулирования общественных отношений в исследуемой области недостаточна. Действующее законодательство не решает целый комплекс правовых

проблем в этой сфере.

Автором успешно осуществлено системное исследование международного законодательства и соглашений в рассматриваемой области, отдельных его аспектов и субъектов.

Важно отметить, что диссертант рассматривает правовые проблемы трансграничного функционирования и использования сети Интернет в общем контексте развития правовой доктрины на глобальном уровне. При этом диссертант использует судебную практику, анализируя аргументы сторон и позицию суда. В результате диссертационная работа приобретает столь ценные качества комплексного исследования, обогащающего научные представления о трансграничном функционировании сети Интернет.

Автор совершенно прав, указывая (с.6): «Развитие российского законодательства свидетельствует, что особенности функционирования и использования многоуровневой технологической инфраструктуры интернета не всегда учитываются, а целостность и технологическая взаимосвязанность ее базовых компонентов нередко игнорируется». Действительно, наиболее наглядно это проявилось на этапе разработки и принятия Федерального закона от 24.11.2014 № 364-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" и Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» (так называемый «Антипиратский закон»).

В первой главе «Процессы формирования понятийных категорий правового регулирования трансграничного функционирования и использования интернета» автором впервые так скрупулезно обобщены доктринальные исследования зарубежных ученых в исследуемой сфере, эволюция подходов в зарубежной правовой доктрине к правовому регулированию трансграничного функционирования сети Интернет.

На основе проведенного исследования автор делает вывод, что парадигма современных теоретических взглядов зарубежных правоведов в

сфере правового регулирования использования Интернета развивается в контексте необходимости учета объективной многоуровневой природы технологической инфраструктуры интернета и специфики трансграничного функционирования ее базовых компонентов.

В главе автор дает множество национальных и иностранных подходов к таким базовым понятиям этой сферы, как «интернет», «доступ к интернету», «киберпространство», «информационно-коммуникационные технологии» и другие, показывая, какое разное значение они имеют, что порождает множество сложностей на международном уровне сотрудничества.

Автором верно выявлено, что особенность отношений, возникающих в сфере трансграничного использования Интернета порождена неоднородность субъектного состава, где сторонами возникающих отношений выступают разные субъекты национального права – организации, юридические лица, международные неправительственные организации, представляющие частный сектор, гражданское общество, техническое сообщество, и субъекты международного права – государства, международные межправительственные организации.

Во второй главе работы «Базовые компоненты технологической инфраструктуры интернета как объекты договорно-правовых отношений» автор делает вывод, что Интернет не может рассматриваться как единый, целостный объект правового регулирования в связи с тем, что особенностью его технологической инфраструктуры является многоуровневая организация. Эта многоуровневая организация (структурированность) технологической инфраструктуры базируется на ключевых принципах технологического проектирования сети Интернет: «архитектурными принципами интернета» и «принципом уровней». Там же автором сформулировано определение понятия технологической инфраструктуры Интернета и обоснован довод о том, что правовое регулирование отношений трансграничного использования Интернета

предполагает учет объективной природы многоуровневой организации технологической инфраструктуры интернета.

Автором установлено, что системы уникальных идентификаторов номеров и адресов Интернета обладают как общими, так и особенными характеристиками, относящимися, в том числе и к порядку их трансграничного использования.

Автором подробно описывается технический порядок взаимоотношения системы доменных имен и IP-адресов, их назначение и возможности, дана оценка корневых серверов системы доменных имен, как базового компонента многоуровневой технологической инфраструктуры Интернета.

Особое внимание уделяется «функциям IANA», описывается их суть и значение для трансграничного функционирования и использования инфраструктуры Интернета.

В третьей главе «Правовой статус, предметная и функциональная компетенции субъектов трансграничного использования интернета» описывается правовой статус ключевых субъектов рассматриваемой сферы: «Общество интернета»; «Корпорация интернета по распределению имен и номеров»; «Консорциум Всемирной сети»; «Организации региональных регистратур интернета» и другие.

Для каждой системообразующей организации дается подробное описание, структура, функции и назначение. Порой избыточное.

Автор уделяет должное внимание таким нетипичным для российского права документам, как стандарты и протоколы, закрепленные в документах, называемых «Редактор запросов комментариев и предложений» (RFC), которые регламентируют не только порядок функционирования и использования базовых компонентов технологической инфраструктуры, но и деятельность основных субъектов этой сферы отношений.

Аналогично подробно описывается «Консорциум Всемирной сети», разрабатывающий и внедряющий единые технологические стандарты и

протоколы сети Интернет. Указывается на юридическую уникальность Консорциума, связанную с тем, что он не является ни юридическим лицом конкретного государства, ни международной организацией и представляет собой объединение четырех юридических лиц из США, Франции, Японии и КНР.

В главе четвертой «Тенденции развития и моделирования международно-правовой институционализации трансграничного использования интернета» автор выделяет четыре периода развития международно-правовой институционализации. Критерием периодизации являются соответствующие временные рубежи, выявляющие два взаимосвязанных процесса: формирование организационных структур, в рамках которых согласовываются подходы регулирования трансграничного использования интернета, с одной стороны, и разработка общих принципов и норм, правил, нормативных документов и актов международно-правового характера – с другой.

Автором справедливо указывается, что на современном этапе на первый план в развитии международной институционализации в сфере трансграничного использования интернета выдвигается создание международной организации с включением в её компетенцию осуществление «функций IANA» и права разработки соответствующих общих принципов и норм.

В главе также рассматриваются различные международные межправительственные организации, претендующие на участие в управлении трансграничного использования сети Интернет.

В работе обосновываются доктринальные подходы к моделированию международного сотрудничества в процессе изменения порядка осуществления «функций IANA» в связи с необходимостью создания нового международного консорциума по вопросам трансграничного использования сети Интернета.

При подготовке работы соискатель продемонстрировал свободное владение системно-правовым, формально-логическим и экономико-правовым методами научного познания. Диссертация богата также эмпирической информацией, отражающей реальные правовые явления в их непосредственной пространственно-временной конкретности и позволяющей создать базу для объяснения происходящих в данной сфере процессов, прогнозирования их развития и проектирования необходимых мер воздействия на них.

Особо следует отметить привлечение международных и зарубежных источников. Для целей своего исследования диссертант проанализировал не только зарубежные нормативные материалы, но и концепции, доктрины, судебные решения. Они наглядно показывают, насколько схожие задачи приходится решать различным странам и насколько разнообразные ответы находят они на вызовы новейших цифровых технологий.

Структура диссертационного исследования и стилистика изложения вполне соответствуют внутренней логике предмета. При этом диссертанту удается не только строго выдержать логическую последовательность своих рассуждений, но и обеспечить доказательную базу основных выводов.

В целом, диссертационное исследование выполнено на актуальную тему и имеет как практическое, так и теоретическое значение. Работа написана диссертантом самостоятельно, носит творческий характер и отражает оригинальный взгляд автора на исследуемые вопросы.

Положения, выносимые автором на защиту, соответствуют поставленным задачам, что свидетельствует о достижении цели исследования. Методологическая основа диссертации включает в себя как общие, так и специальные методы научного познания.

Работа отличается научной новизной, в ней рассматриваются различные положения и нормы международного права, связанные с предметом изучения.

Автореферат соответствует содержанию работы. Положения, выносимые на защиту, согласуются с публикациями диссертанта, указанными в автореферате.

Хотя представленная диссертация в целом заслуживает положительной оценки, однако ее автору не удалось избежать некоторых погрешностей, мимо которых нельзя пройти при рецензировании в целом добротной научной работы.

Указывая (с.10): «Несколько позднее, в начале XX в., в российской правовой доктрине появились аналитические исследования, посвященные проблемам правового регулирования использования интернета...» скорее всего автор имел в виду работы, появившиеся на свет в конце XX – начале XXI века.

Данное на с.18 (п.2 положений на защиту) определение «технологической инфраструктуры интернета», хотя указано, что «влияет на процессы правового регулирования трансграничного функционирования и использования интернета» само по себе не несет самостоятельной правовой нагрузки, а, значит, может быть опущено без ущерба для работы в целом.

Дискуссионным представляется (данный на с.18 (п.3)) «субъектный состав юридических лиц – участников правоотношений, складывающихся в процессе трансграничного использования базовых компонентов многоуровневой технологической инфраструктуры интернета» в количестве пяти организаций, поскольку этот состав может существенно меняться в зависимости от объема охватываемых базовых компонентов.

Аналогично (с.19 п.4) в отношении тезиса «Во-первых, базовые компоненты не могут быть объектами права собственности».

Поддерживая в целом выводы соискателя в положениях 2-3-4 выносимых на защиту, нельзя не отметить, что положения 5-6, кажутся, что не содержат новизны (констатируется известная техническими специалистам информация о системе взаимодействия между организациями

работающими в сфере обеспечения инфраструктуры сети Интернет). Вероятно, автору стоило по-другому расставить акценты в этих положениях.

В п.9 (аналогично на с.439, 449-450) верно указывается, что «правовым средством осуществления «функций IANA» является система частноправовых договоров, в которой системообразующим договором является «Государственный контракт Правительства США и Корпорации ICANN на осуществление функций IANA», но указанный контракт действует до конца сентября 2016 года, а с 1 октября 2016 года «функции IANA» передаются организации «Public Technical Identifiers» (PTI), созданной в начале августа 2016 года.

Рассматривая этапы периодизации становления и развития международно-правовой институционализации трансграничного использования интернета (п.12 положений на защиту, с.376-377) автор начинает их с 2000 года. Представляется, что периодизацию стоило начать раньше, поскольку международно-правовое взаимодействие в этой сфере было и раньше. Даже в консервативном и неторопливом отечественном законодательстве ещё 4 июля 1996 года был принят Федеральный закон № 85-ФЗ «Об участии в международном информационном обмене».

Затруднительно согласиться с автором (с.129-130), что «Упрощенно: идентификация компьютеров в интернете всегда осуществляется по IP-адресу, а идентификация пользователей (Users) – по доменному имени», поскольку доменное имя может быть связано с сайтом, но не с пользователем.

Автор (вероятно, в силу опечатки) относит 2015 год к будущему периоду, указывая (с.345): «Регламент международной электросвязи в редакции 2012 г. вступает в силу в 2015 г. и будет применим для государств, подписавших и ратифицировавших этот международно-правовой документ».

Вероятно, в силу избыточного погружения в локальные акты рассматриваемых организаций и ограниченности объема работы, автор уклоняется от исследования актуальных вопросов внутрироссийского регулирования сети Интернет и системы доменных имен; анализа норм федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» и др.

В работе присутствуют незначительные технические поправки.

В целом указанные замечания носят рекомендательный характер и предполагают возможность обсуждения на защите, поэтому не портят благоприятного впечатления, которое производит работа Касеновой М.Б.

Диссертация Касеновой Мадины Балташевной, выполненная на тему «Правовое регулирование трансграничного функционирования и использования интернета», полностью отвечает требованиям Положения о присуждении ученых степеней, а ее автор М.Б. Касенова заслуживает присуждения ученой степени доктора юридических наук по специальности: 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

12 сентября 2016 г.

доктор юридических наук, доцент,
профессор кафедры «Авторского права,
смежных прав и частноправовых дисциплин»
Российской государственной академии
интеллектуальной собственности
(специальность 12.00.03. – гражданское право;
предпринимательское право;
семейное право; международное частное право)
117279, город Москва, ул. Миклухо-Маклая, 55а
Телефон: +7 (495) 786-01-30
E-mail: mail@internet-law.ru

Антон Геннадьевич Серго

Госпись Серго А. Геннадьевич
Некальчик
Бухгалтер

