



Российский государственный университет нефти и газа (НИУ) имени И.М. Губкина

ФАКУЛЬТЕТ КОМПЛЕКСНОЙ БЕЗОПАСНОСТИ ТЭК

ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ИНФОРМАЦИОННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ ПРИ ИСПОЛЬЗОВАНИИ ЗАРУБЕЖНЫХ ИНФОРМАЦИОННЫХ ТЕХНОЛОГИЙ



**ЕЛИН ВЛАДИМИР, ЗАМЕСТИТЕЛЬ ЗАВЕДУЮЩЕГО
КАФЕДРОЙ КОМПЛЕКСНОЙ БЕЗОПАСНОСТИ
КРИТИЧЕСКИ ВАЖНЫХ ОБЪЕКТОВ РГУ НЕФТИ И
ГАЗА ИМ. И.М. ГУБКИНА**





Информационные технологии. Понятие

- Процессы, методы поиска, сбора, хранения, обработки, предоставления, распространения информации и способы осуществления таких процессов и методов (ФЗ «Об информации...»)
- Ресурсы, используемые для получения, обработки, хранения и распространения информации (ГОСТ Р ИСО/МЭК 38500-2017. Информационные технологии. Стратегическое управление ИТ в организации.)
- Совокупность информационных технологий, технических средств, а также содержащейся в базах данных информации формирует информационную систему
- Обсуждаем: ICS SCADA (subgroup of Industrial Control Systems Supervisory Control and Data Acquisition systems), АСУ ТП, единые технологии, сложный объект РИД....



Компоненты. Правовое регулирование

- Технические средства представляют собой предметы материального мира, полностью подпадают под регулирование нормами гражданского права
- Программное обеспечение является объектом авторского права и подпадает под регулирование нормами ч. I V ГК РФ
- Информация как правовая категория исключена из объектов гражданских правоотношений с 01.01.2008 г. и не имеет собственника определяемой стоимости. Сделки категорически запрещены (ч. 4 ст. 129 ГК РФ). Запрет обходится через информационные процессы (оказание услуг) (ФЗ № 149 «Об информации...»)



Обслуживание технических средств. Три типа договоров заключаются одновременно

- Технические средства обслуживаются на основании соответствующих договоров, предусмотренных ГК РФ (поставки, купли-продажи, аренды (лизинга), подряда и т.д.). Качество заключенного договора определяет совокупность обязательств сторон
- Программная компонента – заключение лицензионного договора.
- Для обновления ПЭВМ требуется дополнительное лицензионное соглашение для **переработки произведения, каковая** считается использованием произведения независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели



Аппаратная компонента. Заключение договора поставки. Позиционирование

- Следует исходить из принципов равенства сторон, добросовестности участников, свободы заключения договора, недопустимости кабальных условий и т.д. Фактически: за свои деньги следует требовать с партнера исполнения максимального количества обязательств.
- Существенные факторы: язык договора; место заключения договора; срок действия договора; обязанности сторон, ответственность сторон, порядок рассмотрения споров
- Все обязательства поставщика должны быть указаны в договоре, только в **письменной форме**
- Следует учитывать особыми условиями договора ряд обстоятельств, предусматривая обязательства поставщика и возможность наступления гражданско-правовой ответственности для поставщика: **ОБЯЗАННОСТИ ПОСТАВЩИКА ДОЛЖНЫ БЫТЬ ПРОДУМАНЫ ПЕРЕД ЗАКЛЮЧЕНИЕМ ДОГОВОРА И ВКЛЮЧЕНЫ В ДОГОВОР.** Следует предусмотреть гражданско-правовую ответственность за ненадлежащее исполнение поставщиком указанных в договоре обязательств.
- Особые условия: проблема закладок и ошибок; порядок поставки, наладки, сервисного обслуживания и ремонта; требования поставщика об удаленном дистанционном доступе и управлении, контроль покупателя (заказчика) за вносимыми изменениями; доступ покупателя к оборудованию поставщика.



Специальные знания юристов

- Крупнейшая российская компания «Альфа» проводит конкурс на юридическое обслуживание при обеспечении импортозамещения
- В требованиях конкурсной документации указано: **«присутствие участника на момент подачи предложения об участии в закупке в не менее чем одном рейтинге, опубликованном компанией Legal 500...»**
- Компания Legal 500 – зарубежная частная рейтинговая компания, в рейтинге которой имеет место российская откровенно мошенническая российская юридическая фирма



Программное обеспечение

- Программой для ЭВМ является 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 (ст. 1261 ГК РФ).
- Базой данных является представленная в объективной форме совокупность самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью электронной вычислительной машины (ЭВМ) (ст. 1260 ГК РФ)
- Указанные объекты не могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому. Оборотоспособными являются лишь права (договора отчуждения, лицензионные договора), а также материальные носители. (Ч.4 ст. 129 ГК РФ)



Последствия несоблюдения требований о лицензионном договоре

- Гражданско-правовая: Применение положений о контрафакте. (ст. 1252 ГК РФ, ч.ч.4,5):
- В случае, когда ...использование, а также импорт, перевозка или хранение материальных носителей, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности, приводят к нарушению исключительного права на такой результат такие материальные носители считаются контрафактными и подлежат изъятию из оборота и уничтожению
- Орудия, оборудование или иные средства, главным образом используемые или предназначенные для совершения нарушения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности по решению суда подлежат изъятию из оборота и уничтожению за счет нарушителя, если законом не предусмотрено их обращение в доход Российской Федерации
- Правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации: в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей; или в двукратном размере стоимости контрафактных экземпляров произведения; или в двукратном размере стоимости права использования произведения
- Уголовная: ст.ст. 146, 147, 180, 183 УК РФ



Совокупность проблем при использовании программ для ЭВМ

- Обслуживания в период срока «гарантии», обновление ПЭВМ
- Реверсивное программирование
- Российское ПО
- *Особенности применения норм технического регулирования*

Факторы:

- Внешние – обусловлены применением зарубежных технологических решений в правовом пространстве России (коллизия права, несовпадение подходов к правовому регулированию, конфликт концепций и понятий, особенности применения норм технического регулирования, специфика подходов к разработке политики управления ИБ)
- Внутренние – обусловлены дефектами правового и технического регулирования в стране по месту изготовления технологического решения (патчи, обновления ПО и т.д.)



Обновление. Модификация программ для ЭВМ

- **Лицензионный договор** на использование РИД в виде переработки (модификации) программы для ЭВМ.
- Под переработкой (модификацией) программы для ЭВМ или базы данных понимаются **любые их изменения**, в том числе перевод такой программы или такой базы данных с одного языка на другой язык, за исключением адаптации (п.9 ч.2 ст.1270 ГК РФ)
- Существует практика применения **Договора по оказанию услуг по разработке, адаптации, модификации, установке, тестированию и сопровождению программного обеспечения**
- **Недостатки:**
 - у Заказчика не возникает прав на ПЭВМ
 - есть нехорошая судебная практика



Судебная практика

Постановление АС Уральского округа от 09.07.2020 по делу N А60-44348/2018. Ответчик: Уралвагонзавод

- Уралвагонзавод заключил с обществом N договор на использование ПО - SAP/ERP 6.0 EH P6. Общество N приняло на себя обязательства по сопровождению, эксплуатации и развитию бизнес-приложений; а также технической поддержки ПО путем установки программных обновлений, выпущенных компанией SAP. Услуги по обновлению ПО должны оказываться постоянно.
- В обязанности общества N входит обеспечение взаимодействия с вендером при получении обновлений, а также предоставление компании консультаций и рекомендаций по оптимизации доступных ресурсов по результатам мониторинга и проверки технического качества систем.
- Система SAP ERP была установлена в компании 02.08.2012. Последнее обновление системы было произведено 13.09.2014 (за № 10); В период с 01.01.2015 по 31.05.2018 каких-либо обновлений SAP не установлено; В период после 13.09.2014 в системе не установлено 36 (с 011 по 022 для 3 компонентов SAP_BASIS 7.31, SAPABA 7.31, SAP_APPL 6.06) обновлений.
- Уралвагонзавод отказалось оплачивать услуги общества на том просто основании, что оно их не оказывало.
- Общество N подало в суд, считая, что выполнило все свои обязательства по договору.
- Эксперт № 1 указал, что по результатам проведения исследования системы SAP ERP в период с 01.01.2015 по 30.04.2018 выявлено, что обновления программного обеспечения системы не устанавливались.
- По делу назначена повторная судебная экспертиза, показавшая, что услуги по сопровождению бизнес-приложений и технической поддержке программного обеспечения фактически оказывались исполнителем, но не в полном объеме поскольку количество установленных обновлений не соответствует количеству обновлений, выпущенных компанией SAP в период с 01.06.2017 по 30.04.2018; за исследуемый период в системе SAP в компании обновления не устанавливались; объем обновлений и оказанные исполнителем услуги, которые выполнялись в период с 01.06.2017 по 30.04.2018, недостаточен для поддержания исследуемой системы в актуальном состоянии; система подвергалась высокому риску потери данных при аварии из-за отсутствия резервного копирования; стоимость услуг, фактически оказанных исполнителем по договору, в несколько раз меньше требуемого обществом.



Судебная практика продолжение

- Однако эксперты из-за частичного закрытия доступа на предприятие не смогли исследовать абсолютно все системы, установленные в компании. Они сделали допущение, что так как системы являются взаимозависимыми и не могут быть использованы одна без другой, то вывод по одной системе можно распространить на все остальные.
- Экспертиза № 3 сделала вывод, что в период действия договора общество оказывало услуги заказчику, результатом их оказания являлась работоспособность информационной системы управления предприятием. Факты ненадлежащего оказания услуг обществом не установлены. Для части услуг обнаружены материальные подтверждения их оказания. Для **части услуг экспертом не были обнаружены материальные подтверждения их оказания, однако экспертом не обнаружены материальные подтверждения их неоказания. Такие услуги эксперт считает оказанными условно.** Услуги по актуализации и обновлению программного обеспечения систем SAP обществом не оказывались. Эксперт подтвердил, что количество установленных обновлений количеству обновлений, выпущенных в период с 01.06.2017 по 31.05.2018 компанией SAP, не соответствует. И не может соответствовать, так как исполнитель не производил установку обновлений, выпущенных компанией SAP.
- Суд вынес решение в пользу общества N на основании заключения экспертизы №3.
- Аналогичные споры: Арбитражного суда города Москвы от 21.08.2009 по делу N А40-13210/09-110-153; Арбитражного суда города Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 13.02.2007 по делу N



Реверсивное программирование. Декомпиляция программ

- Право пользователя программы для ЭВМ и базы данных (ст. 1280 ГК РФ)

Лицо, **правомерно владеющее** экземпляром программы для ЭВМ, вправе без согласия правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения воспроизвести и преобразовать объектный код в исходный текст (декомпилировать программу для ЭВМ) 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, при соблюдении следующих условий:

- 1) информация, необходимая для достижения способности к взаимодействию, ранее не была доступна этому лицу из других источников;
- 2) указанные действия осуществляются в отношении только тех частей декомпилируемой программы для ЭВМ, которые необходимы для достижения способности к взаимодействию;
- 3) информация, полученная в результате декомпилирования, **может использоваться лишь для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами**, не может передаваться иным лицам, за исключением случаев, когда это необходимо для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами, а также **не может использоваться для разработки программы для ЭВМ, по своему виду существенно схожей с декомпилируемой** программой для ЭВМ, или для осуществления другого действия, нарушающего исключительное право на программу для ЭВМ.
- Применение указанных положений не должно противоречить обычному использованию программы для ЭВМ или базы данных и не должно ущемлять необоснованным образом законные интересы автора или иного правообладателя.



The Digital Millennium Copyright Act (DMCA) 1998 (17 USC §1201)

- Положения изменили средства правовой защиты для обхода мер технической защиты. Содержит ряд конкретных ограничений и исключений для таких вещей, как правительственные исследования и обратный инжиниринг в определенных ситуациях. **Предусмотрена ответственность 500 тыс. дол. и (или) тюремное заключение.**
- Для обхода DMCA применяется доктрина fair use (Добросовестное использование, fair dealing), которая описывает исключения и ограничения исключительного права. Так, допускается свободное использование защищённых авторским правом материалов без получения разрешения владельца авторских прав до тех пор, пока оно способствует «прогрессу науки и полезных искусств» (п. 8 раз. 8 ст. 1 Конституции США). . Некоторые ограничения авторского права при добросовестном использовании объясняются необходимостью защиты свободы слова и ссылками на Первую поправку к Конституции США.

Аналогия в российском законодательстве - «свободное использование произведений» не применяется к программам для ЭВМ:

- **Ст. ст. 1273- 1279 ГК РФ** дают исчерпывающий перечень оснований для свободного использования произведения: в информационных, научных, учебных или культурных целях; библиотеками, архивами и образовательными организациями; постоянно находящегося в месте, открытом для свободного посещения; свободное публичное исполнение правомерно обнародованного музыкального произведения; свободное воспроизведение произведения для целей правоприменения; свободную запись произведения организацией эфирного вещания в целях краткосрочного пользования
- **ст. 1273 ГК РФ. Свободное воспроизведение произведения в личных целях.** за исключением:3) воспроизведения программ для ЭВМ, кроме случаев, предусмотренных 1280 ГК РФ;



Возникновение права на ПЭВМ (в общем случае)

- **Служебное произведение (ст. 1295 ГК РФ):** Исключительное право принадлежит работодателю. Автор имеет право на вознаграждение. Работодатель в течение трех лет должен начать использование произведения, либо передачу исключительного права на него другому лицу, либо сообщить автору о сохранении произведения в тайне.
- **Произведения, созданные по заказу (ст. 1296 ГК РФ):** Исключительное право на программу для ЭВМ созданные по договору, предметом которого было создание такого произведения (по заказу) принадлежит заказчику.
- **Произведения, созданные при выполнении работ по договору (Ст.1297 ГК РФ):** Исключительное право на программу для ЭВМ созданную при выполнении договора подряда либо договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, которые прямо не предусматривали создание такого произведения, принадлежит подрядчику (исполнителю).
- **Второй участник** вправе, если договором не предусмотрено иное, использовать созданное произведение в целях, для достижения которых был заключен соответствующий договор, на условиях простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия исключительного права.



Российское ПО (ст. 12.1 ФЗ № 149 «Об информации...»)

Требования по включению в Реестр

- 1) исключительное право на территории всего мира и на весь срок действия исключительного права принадлежит одному либо нескольким из следующих лиц (правообладателей):
 - а) Российской Федерации, субъекту РФ, муниципальному образованию;
 - б) российской некоммерческой организации, решения которой иностранное лицо не имеет возможности определять в силу особенностей отношений между таким иностранным лицом и российской некоммерческой организацией;
 - в) российской коммерческой организации, в которой суммарная доля прямого и (или) косвенного участия Российской Федерации составляет более 59 процентов
 - г) гражданину Российской Федерации;
- 2) программа для электронных вычислительных машин правомерно введена в гражданский оборот на территории РФ, экземпляры программы для электронных вычислительных машин или базы данных либо права использования программы для электронных вычислительных машин или базы данных свободно реализуются на всей территории Российской Федерации;
- 3) общая сумма выплат по договорам, предусматривающим предоставление прав в пользу иностранных лиц, составляет менее тридцати процентов от выручки правообладателя программы независимо от вида договора за календарный год;
- 4) сведения о программе для электронных вычислительных машин не составляют государственную тайну, и программа для электронных вычислительных машин не содержит сведений, составляющих государственную тайну.



Российское ПО

- Постановление Правительства РФ от 16.11.2015 N 1236 "Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.
- «Правила формирования и ведения единого реестра...»
- Распоряжение Правительства РФ от 26.07.2016 N 1588-р «Об утверждении плана перехода в 2016 - 2018 годах федеральных органов исполнительной власти и государственных внебюджетных фондов на использование отечественного офисного программного обеспечения»
- Приказ Минкомсвязи России от 08.05.2019 N 184 "Об утверждении методических рекомендаций по переходу предприятий, учреждений и организаций, подведомственных федеральным органам исполнительной власти, органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления и государственным внебюджетным фондам, на преимущественное использование отечественного программного обеспечения, в том числе офисного программного обеспечения"
- Проект Постановления Правительства РФ "Об утверждении требований к программному обеспечению и оборудованию, используемому на объектах критической информационной инфраструктуры, и порядка перехода на преимущественное использование российского программного обеспечения и оборудования"
(подготовлен Минкомсвязью России, ID проекта 01/03/05-20/00102172)
- Проект Указа Президента РФ «О мерах экономического характера по обеспечению технологической независимости и безопасности объектов критической информационной инфраструктуры»
- Приказ Минпромторга России N 1032, Минэкономразвития России N 397 от 17.08.2011 (ред. от 05.12.2016) "Об утверждении параметров, в соответствии со значениями которых телекоммуникационному оборудованию, произведенному на территории Российской Федерации, может быть присвоен статус телекоммуникационного оборудования российского происхождения, методики определения значений параметров, в соответствии с которыми телекоммуникационному оборудованию, произведенному на территории Российской Федерации, может быть присвоен статус телекоммуникационного оборудования российского происхождения, порядка присвоения телекоммуникационному оборудованию, произведенному на территории Российской Федерации, статуса телекоммуникационного оборудования российского происхождения и ежегодного подтверждения такого статуса"



Возникновение права на ПЭВМ (в общем случае)

- **Служебное произведение (ст. 1295 ГК РФ):** Исключительное право принадлежит работодателю. Автор имеет право на вознаграждение. Работодатель в течение трех лет должен начать использование произведения, либо передачу исключительного права на него другому лицу, либо сообщить автору о сохранении произведения в тайне.
- **Произведения, созданные по заказу (ст. 1296 ГК РФ):** Исключительное право на программу для ЭВМ созданные по договору, предметом которого было создание такого произведения (по заказу) принадлежит заказчику.
- **Произведения, созданные при выполнении работ по договору (Ст.1297 ГК РФ):** Исключительное право на программу для ЭВМ созданную при выполнении договора подряда либо договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, которые прямо не предусматривали создание такого произведения, принадлежит подрядчику (исполнителю).
- **Второй участник** вправе, если договором не предусмотрено иное, использовать созданное произведение в целях, для достижения которых был заключен соответствующий договор, на условиях простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия исключительного права.



Различие норм технического регулирования

- В США NERC (North American Reliability Council) разрабатывает и применяет стандарты critical infrastructure protection (CIP) предлагает подходы NERC CIP-007 R36 для программы управления безопасностью для отслеживания, оценки, тестирования и установки применимых исправлений программного обеспечения кибербезопасности для всех активов
- NIST SP 800-40, Creating a Patch and Vulnerability Management Program
- SP 800-82, Guide to Industrial Control Systems
- ISA-TR62443-2-3WD(TR99.02.03) -Security for Industrial automation and control systems
- (DHS) Department of Homeland Security (2008), Recommended practice for patch management of control systems
- (ISO) International Organization for Standardization(2005), Code of practice for information security management
- (ISO) International Organization for Standardization(2013), Information security management guidelines based on ISO/IEC 27002 for process control systems specific to the energy utility industry
- (DHS) Department of Homeland Security (2008), Recommended practice for patch management of control systems



ВЫВОДЫ

- Следует принять волевое решение о восстановлении информации в качестве объекта гражданских правоотношений
- Следует устранить ошибочное принятое решение о применении правового института контрафакта в отношении результатов интеллектуальной деятельности в сфере КИИ
- Следует изменить положения ст. 1280 ГК РФ, распространив на ПЭВМ положения о свободном использовании произведения



Спасибо за внимание

- Елин Владимир Михайлович
- 8 926 1744146
- Elin_vm@mail.ru