

Е.В. Соломатина

Гражданско-правовое регулирование отношений в сфере оказания услуг, связанных с предоставлением облачных вычислений

В статье рассматриваются ключевые вопросы гражданско-правового регулирования отношений в сфере оказания услуг, связанных с предоставлением облачных вычислений. Исследуются модели обслуживания облачных вычислений, анализируется юридическая природа договора оказания услуг, связанных с предоставлением облачных вычислений, определяются предмет, существенные условия и содержание данного договора, его субъектный состав, а также особенности ответственности провайдера облачных вычислений.

Ключевые слова: Интернет; интернет-услуги; облачные вычисления; провайдер облачных вычислений.

Интернет в России является одним из самых активно развивающихся направлений в сфере коммуникационных технологий. Рынок услуг в сфере Интернета уже лидирует среди европейских стран по целому ряду показателей: самой большой аудитории, самого активного рекламного сегмента, самых крупных игроков. Кроме того, сохраняется высокий потенциал инновационного роста. С 2015 года наблюдается беспрецедентный рост мирового доменного пространства, активно набирает обороты российский рынок услуг облачных вычислений.

Специалисты прогнозируют, что к 2018 году объем российского рынка услуг облачных вычислений достигнет 32 млрд рублей, а среднегодовые темпы роста в период с 2013 по 2018 г. составят 27 %¹.

С учетом высокой динамики роста и расширения рынка услуг облачных вычислений и в связи с увеличением количества физических и юридических

¹ Облачные сервисы (рынок России) // Все об IT-инфраструктуре современного предприятия. URL: [http://www.tadviser.ru/index.php/Статья:Облачные_сервисы_\(рынок_России\)](http://www.tadviser.ru/index.php/Статья:Облачные_сервисы_(рынок_России)) (дата обращения: 25.10.2017).

лиц, для которых данная интернет-услуга является востребованной, уместно более подробно остановиться на ключевых вопросах гражданско-правового регулирования отношений, возникающих в сфере оказания данных услуг в России.

В теории отечественного права под облачными вычислениями понимается автоматизированный способ предоставления вычислительных мощностей, в том числе программного обеспечения в режиме удаленного доступа через сеть Интернет по запросу клиента [5].

Основная суть облачных вычислений заключается в том, что пользователю нет необходимости приобретать лицензии на программное обеспечение и оборудование. Он покупает сервис доступа к развернутым в «облаке» программным продуктам, настроенным под его задачи, и далее платит только за те ресурсы, которые реально потребляет (это существенно минимизирует время и эксплуатационные затраты клиента) [3: с. 60].

В российском законодательстве отсутствует дефиниция «облачные вычисления», как, впрочем, и не предусматривается специальное регулирование отношений, возникающих в связи с их предоставлением клиентам (одной из причин является отсутствие общепризнанной дефиниции «облачные вычисления», а также многообразие их видов и моделей).

Однако следует обратить внимание на дефиницию «облачные вычисления», упомянутую в Стратегии развития информационного общества в Российской Федерации на 2017–2030 годы¹. Здесь под облачными вычислениями предлагается понимать информационно-технологическую модель обеспечения повсеместного и удобного доступа с использованием сети Интернет к общему набору конфигурируемых вычислительных ресурсов («облаку»), устройствам хранения данных, приложениям и сервисам, которые могут быть оперативно предоставлены и освобождены от нагрузки с минимальными эксплуатационными затратами или практически без участия провайдера. Обозначенная дефиниция облачных вычислений полностью соответствует дефиниции облачных вычислений, предложенной Национальным институтом стандартов и технологий США (*англ.* The National Institute of Standards and Technology, NIST), и являющейся, по мнению некоторых ученых, наиболее подходящей [7; 8].

На практике выделяют три основные модели [2; 5] обслуживания облачных вычислений²:

1. Программное обеспечение как услуга (Software as a Service (далее — SaaS)) — клиенту предоставляется возможность использования прикладного программного обеспечения провайдера, осуществляющего облачные

¹ Указ Президента РФ от 09.05.2017 № 203 «О Стратегии развития информационного общества в Российской Федерации на 2017–2030 годы» // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения: 10.05.2017).

² Облачные вычисления // Википедия: свободная энциклопедия. URL: https://ru.wikipedia.org/wiki/Облачные_вычисления (дата обращения: 10.05.2017).

вычисления удаленно через Интернет (Facebook, Gmail, iCloud и др.). Контроль и управление основной физической и виртуальной инфраструктурой «облака», в том числе сетью, серверами, операционными системами, системами хранения и даже индивидуальными возможностями приложения (за исключением ограниченного набора пользовательских настроек конфигурации приложения) осуществляется провайдером.

2. Платформа как услуга (Platform as a Service (далее — PaaS)) — клиенту предоставляется возможность использования облачной инфраструктуры для разработки, тестирования, развертывания и поддержки веб-приложений (Amazon Web Services, Google App Engine и др.). Контроль и управление основной физической и виртуальной инфраструктурой «облака», в том числе сетью, серверами, операционными системами и системами хранения осуществляется провайдером, за исключением разработанных или установленных приложений, а также, по возможности, параметров конфигурации среды (платформы).

3. Инфраструктура как услуга (Infrastructure as a Service (далее — IaaS)) — клиенту предоставляется возможность самостоятельного управления ресурсами обработки, хранения, сетями и другими фундаментальными вычислительными ресурсами (Amazon Web Services и др.). Клиент может контролировать операционные системы, виртуальные системы хранения данных и установленные приложения, а также обладать ограниченным контролем за набором доступных сетевых сервисов. Контроль и управление основной физической и виртуальной инфраструктурой «облака», в том числе сетью, серверами, типами используемых операционных систем, системами хранения осуществляется провайдером.

По оценке российской группы iKS-Consulting многие крупные игроки российского рынка услуг облачных вычислений одновременно работают в сегментах SaaS и IaaS, дополняя их услугами обеспечения инфраструктуры и предоставляя главным образом виртуальные хранилища данных и дополнительные вычислительные мощности³.

Полагаем, что если предметом договора оказания услуг, связанных с предоставлением облачных вычислений (далее — договор), выступают действия провайдера по предоставлению клиенту вычислительной мощности для размещения информации в информационной системе, постоянно подключенной к сети Интернет, то стороны должны заключать договор возмездного оказания информационных услуг с конкретизацией действия в предмете договора (в зависимости от одной из перечисленных выше моделей обслуживания — SaaS, PaaS, IaaS [7]).

Существенными условиями, конкретизирующими предмет договора (для каждой из моделей обслуживания), также является указание на количество предоставляемого свободного дискового пространства с учетом ряда качественных показателей. К качественным показателям относятся: вид диска

³ Облачные сервисы (рынок России) // Все об IT-инфраструктуре современного предприятия. URL: [http://www.tadviser.ru/index.php/Статья:Облачные_сервисы_\(рынок_России\)](http://www.tadviser.ru/index.php/Статья:Облачные_сервисы_(рынок_России)) (дата обращения: 25.10.2017).

(SSD, SSD+HDD, HDD), объем оперативной памяти (в МБ), количество ядер процессора (например, от 4 до 16), время доступности серверов провайдера (обеспечение доступности сервиса особенно важно для корпоративного клиента). Вместе с тем некоторые провайдеры предусматривают исключительные ситуации, по причине которых они могут не оказывать услуги, связанные с предоставлением облачных вычислений клиентам (проблемы с подачей электроэнергии, форс-мажоры и др. [7]).

Цена договора не является существенным условием. Предоставление облачных вычислений может быть платным и бесплатным. В случае, если услуги, связанные с предоставлением облачных вычислений, платные, то на практике в договоре предусматривается обязанность клиента оплачивать услуги провайдера на определенный период (чаще всего оплата помесечная или годовая) или производить оплату за фактически оказанные услуги. Если цена в договоре не определена, то действуют правила гражданского законодательства об оказании услуг по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные услуги. Некоторые провайдеры также могут предлагать бесплатный тестовый период при условии какого-либо ограничения на использование услуг (например, ограничения по времени или по объему). Как правило, тестовый период не может превышать 30 календарных дней с момента начала оказания клиенту услуги в соответствии с условиями договора.

В свою очередь, некоторые формально бесплатные услуги могут налагать на клиента неденежные расходы, такие как получение контекстной рекламы или наложение условий лицензии, которые позволяют провайдеру повторно использовать данные клиента в своих собственных целях [9].

Различие между платными и бесплатными облачными вычислениями состоит в том, что первые, как правило, включают в себя инфраструктуру IaaS, о чем свидетельствуют продукты Amazon Web Services EC2 и S3. Последние, как показывает практика, ориентированы на массовых потребителей и предлагают такие услуги, как электронная почта, хранение файлов и т. п. [9].

Срок действия договора не является его существенным условием. Договор может быть заключен как на неопределенный срок, так и на какой-то ограниченный срок. При оказании платных услуг обычно указывается срок договора, возможность его продления и порядок оплаты. При оказании бесплатных услуг, как правило, отсутствует фиксированный срок договора.

Что касается формы договора, то на практике подобный договор чаще всего заключается путем конклюдентных действий, то есть для его заключения заказчику необходимо пройти процедуру регистрации и согласиться с правилами оказания услуг исполнителем, размещенными на сайте исполнителя. После регистрации исполнитель высылает заказчику регистрационные данные для обеспечения прав доступа (с присвоением ему уникального имени (login) и выдачей пароля (password) для входа в систему с созданием отдельного аккаунта для работы). При этом договор считается заключенным после осуществления заказчиком оплаты по договору или подтверждения

заказчиком факта дальнейшего использования услуги. Необходимо учитывать, что если заказчиком по подобному договору является юридическое лицо, то оригинал договора для подписания, а также акты приема-передачи оказанных услуг направляются исполнителем заказчику по почте.

Поскольку данные могут храниться на серверах, расположенных в других странах, важным вопросом, который должен быть урегулирован договаривающимися сторонами, является вопрос применимого права.

Сторонами рассматриваемого договора, как и любого другого договора оказания услуг, выступают заказчик и исполнитель. Исполнителем по данному договору является провайдер облачных вычислений. В качестве провайдера облачных вычислений, как правило, выступает юридическое лицо. В качестве заказчика услуг провайдера облачных вычислений (клиента) — любое лицо. Обращает на себя внимание тот факт, что юридические лица (как правило, крупные компании, в том числе банки и государственные корпорации) имеют больше возможностей для обсуждения договорных условий по сравнению с физическими лицами [7]. С физическими лицами, как правило, заключается публичный договор (провайдером на сайте размещаются условия публичной оферты, доступной клиентам). Чтобы совершить акцепт, клиент должен проставить отметку о принятии условий оферты нажатием кнопки-иконки (кнопки «Согласен», «Принять»).

Что касается прав и обязанностей сторон, то в соответствии с определением предмета договора провайдер облачных вычислений обязан предоставить клиенту определенный объем дискового пространства для размещения информации в сети Интернет, а также оказать ряд иных услуг (возможность разработки, тестирования, развертывания и поддержки веб-приложений в «облаке» с использованием языков программирования и инструментов, поддерживаемых провайдером и др.) в соответствии с используемой клиентом моделью (моделями) обслуживания облачных вычислений (SaaS, PaaS, IaaS).

Провайдер имеет право прекратить оказание услуг клиенту в случае нарушения им норм действующего законодательства Российской Федерации либо существенного нарушения условий договора.

Провайдер обязан обеспечивать непрерывное подключение облачной инфраструктуры к сети Интернет, принимать меры для устранения неисправностей, перерывов или ухудшения качества оказания услуг, а также своевременно информировать клиента о возникших чрезвычайных ситуациях, затрудняющих или ухудшающих получение услуг.

Также договором может быть предусмотрена обязанность провайдера информировать клиента о возможных перерывах в оказании услуги при проведении плановых работ (работ по изменению функционала услуги или техническому обслуживанию облачной инфраструктуры) минимум за 24 часа отправкой уведомления на электронную почту клиента.

В случае изменения условий обслуживания клиента (в том числе тарифов на оплату) провайдер облачных вычислений обязан заблаговременно

размещать информацию об этом на своем официальном сайте. Ряд провайдеров предусматривают такие договорные условия, в соответствии с которыми они могут вносить изменения в договор, просто размещая обновленную его версию на своем веб-сайте (подразумевается, что дальнейшее использование услуги клиентом считается принятием измененных условий). Если услуги предоставляются по оплачиваемому договору, такое условие обычно включает ссылку на положение, в соответствии с которым клиент, который не желает принимать измененные условия, может расторгнуть договор. Apple, например, оставляет за собой право вносить изменения в договор, но при этом уточняет, что будет информировать клиентов по электронной почте. И только некоторые провайдеры (Google Apps Premier, Iron Mountain и Salesforce CRM) предусматривают, что изменения договорных условий могут быть приняты только в письменной форме с согласия обеих сторон [7].

Провайдер обязан сохранять конфиденциальность информации клиента, полученной от него (однако этот вопрос должен быть надлежащим образом предусмотрен договором).

Клиент имеет право размещать в «облаке» любой контент, не противоречащий законодательству Российской Федерации и условиям договора. При этом клиент обязан самостоятельно контролировать содержание размещаемой информации.

В случае предоставления облачных вычислений на возмездной основе клиент обязан своевременно и в полном объеме производить оплату услуг провайдера. На практике оплата услуг провайдера чаще всего производится путем пополнения баланса лицевого счета, открытого в личном кабинете клиента на сайте провайдера. Клиент обязан предоставлять провайдеру достоверную информацию о себе, а также сообщать обо всех изменениях указанной информации. В случае несоблюдения данного правила ответственность за недостоверное сообщение данных несет клиент.

Что касается бесплатных облачных вычислений, то в данном случае клиент взамен получаемой услуги обязуется не совершать определенных действий, противоречащих действующему законодательству (не распространять материалы, относящиеся к порнографии, оскорбляющие человеческое достоинство, пропагандирующие экстремизм, разжигающие расовую, национальную или религиозную вражду и др.). М.М. Агарков относит такого рода договоры к обязательствам с отрицательным содержанием, то есть обязательствам, содержанием которых является не совершение действия, а воздержание от такового. «Содержание обязательственного правоотношения может заключаться как в праве требовать от должника совершения какого-либо действия, так и в праве требовать воздержания от действия» [1].

Ответственность за сохранение конфиденциальности и целостности информации клиента, как правило, лежит на провайдере. Однако этот вопрос должен быть надлежащим образом предусмотрен договором.

Распространена практика, когда провайдеры рекомендуют клиенту зашифровать данные, хранящиеся в «облаке» провайдера (например, GoGrid,

Microsoft) или специально возлагают на клиента ответственность за создание отдельных механизмов резервного копирования. Например, Amazon предусматривает, что они не несут никакой ответственности перед клиентами за любой несанкционированный доступ или использование, повреждение, удаление, уничтожение или потерю любого контента или приложений. Примечательно, что подобные условия налагаются даже такими провайдерами, как ADrive и Apple [9].

Провайдер может также нести ответственность за потерю данных (однако и этот вопрос должен быть надлежащим образом предусмотрен договором) [9]. Например, ОАО «Ростелеком» в договоре об оказании услуг на базе облачной платформы предусматривает положение, в соответствии с которым ни одна из сторон ни при каких обстоятельствах не несет никакой ответственности перед другой стороной за остановку производства, утраченный бизнес, потерю данных, упущенную выгоду и любые другие косвенные потери и их последствия, в том числе возникшие в результате перерывов в оказании каких-либо услуг, вне зависимости от того, могла или нет сторона предвидеть возможность таких потерь в конкретной ситуации, за исключением случаев, предусмотренных договором. Вместе с тем в российской практике встречаются договоры, положения которых предоставляют право клиенту восстановить свои потерянные данные путем направления провайдеру соответствующего запроса (при этом в договоре может уточняться, что восстановление данных производится только при условии наличия технической возможности).

Конструирование облачных вычислений по модели договора возмездного оказания услуг позволяет подчеркнуть наличие у провайдеров статуса информационного посредника, что позволяет им воспользоваться специальными положениями об освобождении от ответственности при распространении запрещенных видов информации, предусмотренных статьей 17 Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» [5].

Что касается ответственности клиента по договору, то общим для всех договоров такого рода является правило, что клиент самостоятельно несет ответственность за всю размещенную в «облаке» или переданную в частном порядке с помощью оборудования провайдера информацию.

Важно отметить, что включение в договор положений, предусматривающих ответственность провайдера в случае потери данных и др., будет также зависеть от характера оказываемых услуг (в частности, являются они возмездными или нет) [7].

Договоры на предоставление облачных вычислений должны предусматривать положения, отвечающие интересам обеих сторон. В частности, должны быть конкретизированы вопросы, связанные с конфиденциальностью и целостностью данных, защитой персональных данных и соблюдением прав интеллектуальной собственности, непрерывностью доступа к данным, существованием обязательных резервных копий данных, сроком хранения

данных в «облаке» в связи с прекращением договорных отношений и др. (ряд проблем, связанных с обозначенными вопросами, в 2009 году описало Европейское агентство по сетевой и информационной безопасности (ENISA) [7]). Сложившийся в настоящий момент способ установления отношений по поводу предоставления облачных вычислений фактически не оставляет возможности для обсуждения таких договорных условий между провайдером и клиентом (за исключением юридических лиц, которые, по сравнению с физическими лицами, имеют больше возможностей для обсуждения договорных условий). Учитывая, что не каждый заказчик обладает специальными знаниями, необходимыми для заключения подобного рода договоров, государство должно оказывать поддержку данному субъекту [4: с. 34].

В некоторых странах уже принято специальное законодательство, направленное на регулирование отношений, связанных с предоставлением облачных вычислений (пример: государства — члены Европейского союза, Соединенные Штаты Америки) [7].

Важность надлежащего правового регулирования в данной сфере отношений осознается и российским законодателем, что подтверждается принятием уже упоминавшейся Стратегии развития информационного общества в Российской Федерации на 2017–2030 годы, положения которой, как представляется, в дальнейшем могут быть использованы для формирования отраслевого законодательства и конкретизирующих его подзаконных актов. Данным документом предусматривается, что облачные вычисления являются одним из основных направлений развития российских информационных и коммуникационных технологий. При этом в Стратегии не отражены такие важные аспекты, как особенности деятельности в сфере использования облачных вычислений, особенности доступа к данным в «облаке» (в том числе их раскрытия, передачи и иной обработки) и др.

В этой связи российскому законодателю необходимо учитывать международную практику. В частности, следует обратить внимание на Стратегию развития облачных вычислений Европейского союза, представленную Европейской комиссией еще в 2012 году и получившую название «Раскрытие потенциала облачных вычислений в Европе» (Unleashing the potential of cloud computing in Europe)⁴. Раздел 3.2. данного документа среди основных направлений развития облачных вычислений предусматривает: общеевропейскую сертификацию надежных провайдеров облачных вычислений; развитие «безопасных и справедливых» условий для договоров на предоставление облачных вычислений, включая соглашения об уровне обслуживания (SLA); партнерство правительств стран Европейского союза с облачной индустрией для повышения покупательной способности государственного сектора и формирования европейского облачного рынка.

⁴ European Cloud Strategy 2012 = Стратегия развития облачных вычислений Европейского союза // European Commission. URL: <https://ec.europa.eu/digital-single-market/en/european-cloud-computing-strategy> (дата обращения: 09.05.2017).

Литература

1. *Агарков М.М.* Обязательство по советскому гражданскому праву // Агарков М.М. Избранные труды по гражданскому праву: в 2 т. Т. 1. М.: АО «Центр ЮрИнфоР», 2002. 490 с. С. 187–210.
2. *Демьянец М.В., Елин В.М., Жарова А.К.* Предпринимательская деятельность в сети Интернет: монография. М.: Юркомпани, 2014.
3. *Жиляев А.Н.* Некоторые вопросы использования облачных технологий в российских и зарубежных банках // Деньги и кредит. 2016. № 1. С. 55–60.
4. *Кожевникова Ю.С.* Проблемы регламентации отношений, формирующихся при использовании информационных облачных технологий: сочетание регулирования и саморегулирования // Юрист. 2014. № 13. С. 30–35.
5. *Савельев А.И.* Правовая природа «облачных» сервисов: свобода договора, авторское право и высокие технологии // Вестник гражданского права. 2015. № 5. С. 62–99.
6. *Терещенко Л.К.* Правовые проблемы использования «облачных» технологий // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. 2012. № 1. С. 37–43.
7. *Carlos A. Rohrmann & Juliana Falci Sousa Rocha Cunha.* Some legal aspects of cloud computing contracts // Journal of International Commercial Law and Technology. Vol. 10. No. 1. 2015. P. 37–45.
8. *Marioara Maxim.* The rights and obligations of the main stakeholders in cloud computing services // Perspectives of Business Law Journal. 2015. Vol. 4. Issue 1. P. 190–203.
9. *Simon Bradshawt, Christopher Millard, Ian Walden.* Contracts for clouds: comparison and analysis of the Terms and Conditions of cloud computing services // International Journal of law and Information Technology. Vol. 19. No. 3. Oxford University Press. 2011.

Literatura

1. *Agarkov M.M.* Obyazatel'stvo po sovetскому grazhdanskomu pravu // Agarkov M.M. Izbranny'e trudy' po grazhdanskomu pravu: v 2 t. T. 1. M.: AO «Centr YurInfoR», 2002. 490 s. S. 187–210.
2. *Dem'yanecz M.V., Elin V.M., Zharova A.K.* Predprinimatel'skaya deyatel'nost' v seti Internet: monografiya. M.: Yurkompani, 2014.
3. *Zhilyaev A.N.* Nekotory'e voprosy' ispol'zovaniya oblachny'x texnologij v rossijskix i zarubezhny'x bankax // Den'gi i kredit. 2016. № 1. S. 55–60.
4. *Kozhevnikova Yu.S.* Problemy' reglamentacii otnoshenij, formiruyushhixsya pri ispol'zovanii informacionny'x oblachny'x texnologij: sochetanie regulirovaniya i samoregulirovaniya // Yurist. 2014. № 13. S. 30–35.
5. *Savel'ev A.I.* Pravovaya priroda «oblachny'x» servisov: svoboda dogovora, avtorskoje pravo i vy'sokie texnologii // Vestnik grazhdanskogo prava. 2015. № 5.
6. *Tereshhenko L.K.* Pravovy'e problemy' ispol'zovaniya «oblachny'x» texnologij // Zhurnal zarubezhnogo zakonodatel'stva i sravnitel'nogo pravovedeniya. 2012. № 1. S. 37–43.
7. *Carlos A. Rohrmann & Juliana Falci Sousa Rocha Cunha.* Some legal aspects of cloud computing contracts // Journal of International Commercial Law and Technology. Vol. 10. No. 1. 2015. P. 37–45.
8. *Marioara Maxim.* The rights and obligations of the main stakeholders in cloud computing services // Perspectives of Business Law Journal. 2015. Vol. 4. Issue 1. P. 190–203.

9. *Simon Bradshawt, Christopher Millard, Ian Walden. Contracts for clouds: comparison and analysis of the Terms and Conditions of cloud computing services // International Journal of law and Information Technology. Vol. 19. No. 3. Oxford University Press. 2011.*

E.V. Solomatina

Civil and Law Regulation of Relations in Providing Services Related to Cloud Computing

The article examines the key issues of civil and law regulation of relations in providing the services related to cloud computing. We study models of cloud computing services, analyze the legal nature of the contract for rendering services related to the provision of cloud computing, determine the subject matter, the essential conditions and content of this contract, its subject composition, as well as the features of the responsibility of the provider of cloud computing.

Keywords: Internet; Internet services; cloud computing; provider of cloud computing.