

«РАБОТНЫЕ САЙТЫ» КАК ИНФОРМАЦИОННЫЕ ПОСРЕДНИКИ

*Ю.Е. Донников,
юрист ООО «Хэдхантер», аспирант Московского Гуманитарного Экономического
института*

Проанализированы «работные сайты» как информационные посредники с целью определения их места и назначения в системе отношений по трудоустройству. Рассмотрены основные проблемы правового регулирования: отсутствие понятия «информационные посредники» в законодательстве, двойственность позиций относительно авторского права на резюме.

Интернет становится всё более значимым элементом нашей жизни; в его пространстве библиотеки, магазины, СМИ и пр. В Интернет переносится всё, что есть в нашей не виртуальной жизни. Перенос осуществляется не простым копированием, а добавлением новых инструментов, несвойственных нашему «обычному» миру.

При становлении в России рыночной экономики многие люди оказались без работы; появился частный бизнес, потребовавший новые кадры, человеческие ресурсы. Государственные бюро занятости населения не могли справиться в рамках существующей структуры с нарастающими потребностями общества. Появились кадровые агентства и СМИ, в которых публикуются вакансии работодателей и резюме соискателей.

С развитием Рунета (русскоязычной части Интернета) многие институты общественной жизни стали дублироваться; появились доски объявлений о вакансиях и резюме, специальные сайты, посвящённые трудоустройству (headhunter.ru, joblist.ru, rabota.ru, superejob.ru и пр.). Это явление общемировое. Такие сайты принято называть «работными». Многие из них уже давно не являются хаотично сформированным хранилищем информации. Это хорошо структурированные огромнейшие базы данных стали новой сферой бизнеса.

В системе отношений по трудоустройству субъектами выступают работодатель и соискатель.

В идеальной схеме соискатель напрямую устраивается у конкретного работодателя. Но в сегодняшнем обществе это малоэффективно. Государственные бюро занятости, агентства по подбору персонала, СМИ (содержащие вакансии и резюме) и собственно «работные сайты» выполняют функции посредников. Все они устанавливают связь между потенциальным работодателем и соискателем.

«Работный сайт» при определённом упрощении – это пользовательский интерфейс, посредством которого пользователь путем несложных манипуляций получает доступ к интересующим сведениям о вакансиях, работодателях, резюме, соискателях и об иной информации. В силу огромного объёма информации всё это функционирует обращением с запросами к базе данных.

Сайт, устанавливающий некую связь между работодателем и соискателем, выступает посредником; он не предоставляет в отношении себя никаких обязательств для работодателя – подобрать работника, а для соискателя – трудоустроиться. Сайт лишь предоставляет потенциальную возможность работодателю и соискателю сделать это самостоятельно, предоставляя большой спектр (по состоянию на сегодняшний день) сервисов (услуг): размещение вакансий и резюме; построение поисковых запросов к базе данных; размещение прямой рекламы на сайте в виде баннеров; осуществление рассылок и прочее.

Другими словами, «работный» сайт – посредник в информационном обмене между работодателем и соискателем.

Работный сайт, с точки зрения функционирования, – хорошо организованная бизнес-модель; для функционирования таких сайтов трудятся целые компании. Интернет – электронная площадка для ведения части бизнеса; основное место ведения хозяйственной деятельности (headhunter.ru, yandex.ru, mail.ru).

Обмен полной информацией о рынке труда повышает конкуренцию работодателей и работников на рынке труда, что положительно сказывается на состоянии российского общества.

Установив назначение «работных» сайтов, проанализируем их правовую основу как посредников. В законодательстве современной России механизмы участия информационных посредников в процессе обмена информацией подробно не регламентированы. Достаточно подробно регламентирована одна модель обмена, а точнее – одностороннего предоставления: есть лицо, обязанное предоставлять информацию (обычно – государственный орган), и лицо, получающее информацию (гражданин либо организация).

Федеральный закон от 27 июля 2006 г. №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» не даёт определения информационных посредников. В рамках данного закона информационных посредников можно относить к операторам информационной системы – «гражданин или юридическое лицо, осуществляющие деятельность по эксплуатации информационной системы, в том числе по обработке информации, содержащейся в её базах данных» (ст. 2. п. 12 закона).

В соответствии с Федеральным законом №152-ФЗ от 27 июля 2006 г. «работный» сайт – оператор по обработке персональных данных (п. 2 ст. 3 закона: «оператор – государственный орган, муниципальный орган, юридическое или физическое лицо, организующие и (или) осуществляющие обработку персональных данных, а также определяющие цели и содержание обработки персональных данных»), поскольку в резюме может содержаться информация, относимая указанным законом к персональным данным соответственно вправе использовать резюме соискателя законным способом, в том числе на основании заключенного соответствующего договора.

Указанным законом предоставлены следующие права операторам: распространение, использование, блокирование, уничтожение, обезличивание.

В смысле терминов указанного закона сайт и базу данных сайта следует считать информационной системой персональных данных (п. 9 ст. 3 закона о персональных данных).

В процессе информационного обмена происходит направленное движение информации. Права на неё могут принадлежать третьим лицам или самим субъектам посреднических отношений. Поэтому рассмотрим вопрос о правах интеллектуальной собственности на резюме.

Резюме относится к информации, содержащей данные о конкретном человеке. Существуют резюме, в которых перечислены сведения о фактах и событиях конкретного соискателя; резюме, включающие некоторые элементы творческого характера. Относить ли к объектам авторского права видео резюме?

Статья 6 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» не даёт закрытый перечень объектов авторского права. Согласно ч. 3 ст. 7 и ст. 11 Закона, владельцы «работных» сайтов следует рассматривать как составителей сборников, а авторов резюме – как непосредственных авторов произведения, если относить резюме к разряду произведений. Если относить резюме к произведениям, необходимо ли заключать соответствующий договор и уплачивать вознаграждение соискателям? Если исходить из этого, то согласно статье 19 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах», допускается использование произведения без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения в случае цитирования в оригинале и в переводе в научных, исследовательских, полемических, критических и информационных целях из правомерно обнародованных произведений в объёме, оправданном целью цитирования, включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати. «Работным» сайтам соответствует информационная цель – предоставление информации о существующих соискателях. Соискатель, размещая свое резюме на сайте, соглашается и признаёт, что его резюме станет доступно для неограниченного круга лиц.

Если подходить к резюме как к сообщению о фактах и событиях, то в соответствии со ст. 8 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах», сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер, не относятся к объектам авторского права.

База данных «работного сайта» и собственно «работный сайт» в соответствии с абзацами 1 и 2 ст. 1 Закона РФ от 23.09.1992 №3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» это:

- ✧ «программа для ЭВМ — это объективная форма представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования электронных вычислительных машин (ЭВМ) и других компьютерных устройств с целью получения определённого результата. Под программой для ЭВМ подразумеваются также подготовительные материалы, полученные в ходе её разработки, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения;
- ✧ база данных — это объективная форма представления и организации совокупности данных (например, статей, расчётов), систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ;»

База данных любого «рабочего» сайта и собственно «рабочий» сайт, в соответствии с частью 2 ст. 2 Закона «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных», — объекты авторского права. «Программы для ЭВМ и базы данных относятся настоящим Законом к объектам авторского права. Программам для ЭВМ предоставляется правовая охрана как произведениям литературы, а базам данных — как сборникам в соответствии с Законом Российской Федерации от 9 июля 1993 г. N 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» и настоящим Законом».

Какие права «рабочий» сайт может реализовывать на хранящиеся в базе данных резюме и вакансии, как обладатель такой информации и как правообладатель?

Часть 1 статьи 3 Закона «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» предусматривает:

«1. Авторское право распространяется на любые программы для ЭВМ и базы данных, как выпущенные, так и не выпущенные в свет, представленные в объективной форме, независимо от их материального носителя, назначения и достоинства».

В соответствии со ст. 10 Закона «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» «Автору программы для ЭВМ или базы данных или иному правообладателю принадлежит исключительное право осуществлять и (или) разрешать осуществление следующих действий:

- ✧ воспроизведение программы для ЭВМ или базы данных (полное или частичное) в любой форме, любыми способами;
- ✧ распространение программы для ЭВМ или базы данных;

- ✧ модификацию программы для ЭВМ или базы данных, в том числе перевод программы для ЭВМ или базы данных с одного языка на другой;
- ✧ иное использование программы для ЭВМ или базы данных».

В соответствии с ч. 3 ст. 6 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и защите информации»:

«Обладатель информации, если иное не предусмотрено федеральными законами, вправе:

- 1) разрешать или ограничивать доступ к информации, определять порядок и условия такого доступа;
- 2) использовать информацию, в том числе распространять её, по своему усмотрению;
- 3) передавать информацию другим лицам по договору или на ином установленном законом основании;
- 4) защищать установленными законом способами свои права в случае незаконного получения информации или её незаконного использования иными лицами;
- 5) осуществлять иные действия с информацией или разрешать осуществление таких действий».

Нарушение прав обладателя такой информации может повлечь наступление дисциплинарной, гражданско-правовой, административной и уголовной ответственности (п. 1 ст. 17 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и защите информации»). Исходя из вышесказанного, не возникает вопроса в правомерности извлечения прибыли из создания собственно таких баз данных и предоставление информации, хранящихся в них, за плату.

В международном праве и праве зарубежных стран информационным посредникам уделяется больше внимания. Окинавская хартия глобального информационного общества говорит не только о доступе к информационным ресурсам, телекоммуникационным сетям, — но и о доступе через пункты общественного доступа, местные информационные сети.

DMCA США (Digital Millennium Copyright Act) специальный раздел 512 устраняет ответственность информационных посредников за нарушения авторского права в процессе доступа к материалам в сети Интернет, если:

- 1) передача информации инициирована третьим лицом или направлена в отношении третьего лица;
- 2) передача, перенаправление или хранение информации являлось автоматическим технологическим процессом, без осуществления отбора материалов информационным посредником;

3) информационный посредник не выбирал получателей информации, кроме как в автоматическом режиме в ответ на запрос третьего лица;

4) в процессе информационного посредничества, сделанная посредником копия не была доступна третьим лицам и получатели информации могли осуществлять доступ к копии в течение времени, не более чем нормально необходимого для получения такой информации;

5) информация была передана без модификации её содержания. В указанном акте содержится и ряд других положений, направленных на определение прав и обязанностей информационных посредников в процессе использования их услуг для осуществления доступа к информации.

Правовая регламентация деятельности информационных посредников необходима, так как их действия, их права и обязанности фактически являются условием реализации прав и обязанностей основных участников правоотношения, но статус таких субъектов в настоящее время не определён законом. Трудовое законодательство, регулируя деятельность работодателя и соискателя, оставляет неурегулированным его среднюю, промежуточную часть (деятельность посредников). Необходимо установить ограниченную ответственность. Главная причина – специфичность статуса: «работные» сайты не инициируют передачу и не ограничивают передаваемую информацию.

«Работные» сайты не единственный информационный посредник. Так, бюро кредитных историй (ФЗ от 30 декабря 2004 г. №218-ФЗ «О кредитных историях») – организации, занимающиеся сбором,

обработкой и распространением сведений, относящихся к кредитной истории отдельных граждан, включая такие данные, как остаток задолженности или кредитные линии, история внесения платежей, случаи непогашения кредита, банкротства и прочие.

Механизм функционирования бюро кредитных историй прост: клиент банка или страховой по желанию даёт согласие (обязательно письменное), чтобы на него была заведена кредитная история. Содержащиеся в ней сведения банк или компания обязаны передать бюро кредитных историй; из него – по договору и за плату – данные могут быть предоставлены тем, кто в них нуждается.

Бюро кредитных историй – независимый информационный посредник, получающий прибыль от своей деятельности. Кредиторы снабжают его данными о своих клиентах, а бюро сопоставляют их со сведениями из других источников.

Сходство «работных» сайтов с бюро кредитных историй очевидно. Возможно, следует принять нормативно-правовой акт или внести изменения в действующее законодательство с целью уточнения общего правового статуса информационных посредников. Это сделано в проекте Федерального закона «Об информации, информатизации и защите информации» С. В.Петровского, где информационный посредник (провайдер) – субъект, предоставляющий на основе договора, закона или иного нормативно-правового акта информационную услугу по доступу к информационному ресурсу, принадлежащего другому лицу, а также услуги по распространению, хранению и обработке информации. ■



ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ – ВЫСШАЯ ШКОЛА ЭКОНОМИКИ

представляет свои периодические издания

**ВЕСТНИК МЕЖДУНАРОДНЫХ
ОРГАНИЗАЦИЙ:**

**образование, наука, новая экономика
ИНФОРМАЦИОННО-АНАЛИТИЧЕСКИЙ ЖУРНАЛ**

Издается с 2006 г.

**Главный редактор –
Марина Владимировна Ларионова**

Освещает деятельность ведущих международных организаций и объединений в области образования, науки, новой экономики, а также в области международной и социально-экономической политики, решения вопросов глобального развития. Содержит информацию о международных конференциях, форумах и семинарах, проектах и новых публикациях.

Каталог Агентства «Роспечать» – индекс 20054

Координаты редакции:
101000 Москва, ул. Мясницкая, 20
Тел.: (495) 621-4464, факс: (495) 621-8711
E-mail: iori@hse.ru