

Елин В.М.<sup>1</sup>

### ***Роль информационных отношений в договоре IT- аутсорсинга***

В преамбуле Стратегии развития информационного общества в Российской Федерации<sup>2</sup> указано, что информационное общество характеризуется высоким уровнем развития информационных и телекоммуникационных технологий и их интенсивным использованием гражданами, бизнесом и органами государственной власти, причем увеличение добавленной стоимости в экономике происходит сегодня в значительной мере за счет интеллектуальной деятельности, повышения технологического уровня производства и распространения современных информационных и телекоммуникационных технологий.

При этом все большее значение приобретает необходимость интеграции нашей страны в существующие международные процессы, затрагивающие как сферу государственного управления, так и вопросы социально-экономического развития и хозяйственной деятельности.

Как совершенно справедливо указано И.Л. Бачило, в настоящее время в нашей стране инициированы предпосылки к созданию и практическому использованию необходимой технологической, информационной и коммуникационной инфраструктуры, которая стала развиваться как сетевая и способная учитывать потребности каждого жителя России, создающая условия для расширения информационного пространства, оздоровления информационной среды общества<sup>3</sup>. Существующие хозяйственные системы интегрируются в экономику знаний. Переход от индустриального к постиндустриальному обществу существенно усиливает роль интеллектуальных факторов производства.

---

<sup>1</sup> Елин Владимир Михайлович, зам. заведующего кафедрой информационной безопасности НИУ ВШЭ

<sup>2</sup> утв. Президентом РФ 7 февраля 2008 г. № Пр-212

<sup>3</sup> Бачило И.Л. Правовые вопросы социальных и демократических процессов в информационном обществе России // Информационное общество: проблемы развития законодательства. Сборник научных работ. М., 2012. С. 15

В сложившихся условиях обращает на себя внимание необходимость использования опыта иностранных компаний, сложившегося в их хозяйственной деятельности.

Одним из таких направлений деятельности является аутсорсинг, который предполагает передачу хозяйствующим субъектом на длительный срок сторонней организации части своих функций. Современный экономический словарь связывает аутсорсинг с «передачей традиционных не ключевых функций организации внешним субподрядчикам, которые являются высококвалифицированными специалистами сторонней фирмы, с отказом от собственного бизнес-процесса, рассматривая его как способ кооперирования»<sup>4</sup>, Д.М. Михайлов определяет его как «передачу традиционных и органически присущих субъектам права функций внешним исполнителям»<sup>5</sup>, Е.Е. Румянцева характеризует как «способ оптимизации предприятия за счет передачи непрофильных функций внешним специализированным компаниям»<sup>6</sup>.

Из всего многообразия аутсорсинговой деятельности особое место занимает деятельность в сфере ИТ-аутсорсинга (аутсорсинга информационных технологий), связанная с передачей компании-аутсорсеру части функций, связанных с информационными технологиями в сфере:

- обслуживания сетевой инфраструктуры;
- проектирования и планирования автоматизированных бизнес-систем с последующим постоянным развитием и сопровождением;
- системной интеграции; размещения корпоративных баз данных на серверах специализированных компаний;
- создания и поддержки публичных WEB-серверов;
- управления информационными системами;

---

<sup>4</sup> Райзберг Б.А., Лозовский Л.Ш., Стародубцева Е.Б. Современный экономический словарь. 4-е изд., перераб. и доп. М.: ИНФРА-М, 2005. С. 29.

<sup>5</sup> Михайлов Д.М. Аутсорсинг. Новая система организации бизнеса: Учебное пособие. М.: КНОРУС, 2006. С. 12.

<sup>6</sup> Румянцева Е.Е. Новая экономическая энциклопедия. 2-е издание. М.: ИНФРА-М, 2006. С. 31-32.

- приобретения в лизинг компьютерного оборудования; оффшорного программирования и т.д.<sup>7</sup>

Толчком к созданию IT-аутсорсинга стало создание в 1962 году компании Electronic Data System Corporation (EDS), использовавшей собственное программное обеспечение при работе с банками. О новом сегменте рынка было заявлено в тот момент, когда EDS принесла General Motors годовую экономию на сумму 4 млрд долл. за счет сопровождения всех информационных потоков.

При этом клиенты получают доступ к высокоскоростным каналам связи; защите информации современными средствами; передаче данных с высокой скоростью; сниженному времени реакции; безопасной работе всех приложений.<sup>8</sup> В данном случае речь идет об одной из облачных технологий: SaaS (Software as a service) – клиенту предоставляется право доступа к необходимому программному обеспечению и его использования; IaaS (Infrastructure as a Service) – предоставляется право на использование аппаратно-программного комплекса; PaaS (Platform as a Service) – на использование аппаратно-программного комплекса для разработки, тестирования, развертывания и поддержки веб-приложений.

При этом следует иметь в виду, что возникающие вопросы по юридическому сопровождению аутсорсинг-услуг достаточно сложны, что связано как с комплексностью проблематики правового регулирования, так и с исключительной новизной правоотношений в данной сфере и отсутствием достаточной практики.

При осуществлении IT-аутсорсинга заказчик и аутсорсинговая компания заключают гражданско-правовой договор выполнения работ или предоставления услуг. Однако в российском законодательстве отсутствует такое понятие, как "аутсорсинг"<sup>9</sup>. Таким образом, при заключении договора

---

<sup>7</sup> Ефимова С., Пешкова Т., Коник Н., Рытик С. Аутсорсинг // Управление персоналом, 2006

<sup>8</sup> Там же

<sup>9</sup> . Петрыкина Н. Правовое регулирование договора аутсорсинга // Кадровый менеджмент. - 2006. - № 1.

указанной категории следует ссылаться на нормы ст. 421 ГК РФ, которая предоставляет свободу заключения договора, в связи с чем стороны могут заключить как предусмотренный, так и не предусмотренный законом и иными правовыми актами договор.

При этом возникает ряд вопросов, имеющих непосредственное отношение к правовой характеристике указанных договоров, к числу которых следует относить вопросы о предмете договора, о субъектах аутсорсинг-отношений, об обращении информации ограниченного доступа, о правах на использование результатов интеллектуальной деятельности и т.д.

### **Характеристика субъектов аутсорсинг-отношений**

В большинстве случаев деятельность в сфере аутсорсинга осуществляется на основе договора возмездного оказания услуг и регламентируется положениями гл. 39 ГК РФ. При этом следует напомнить, что правила возмездного оказания услуг, согласно положениям ч.2 ст. 779 ГК РФ, распространяются на договоры оказания аудиторских, консультационных, информационных и иных услуг. Согласно положениям ст. 783 ГК РФ к договору возмездного оказания услуг также применяются общие положения о подряде и положения о бытовом подряде.

В части определения субъектов аутсорсинга, обращает на себя внимание положение ч. 1 ст. 779 ГК РФ, оперирующее понятиями «заказчик» и «исполнитель».

При этом использование при IT-аутсорсинге термина «провайдер» представляется не совсем корректным.

Провайдер происходит от англ. Provider, переводится как «поставщик» и может быть понят как поставщик услуг Интернета, подключающий пользователей к сети через свои компьютеры<sup>10</sup>. Большой юридический словарь определяет под провайдером производителей и распространителей

---

<sup>10</sup> Райзберг Б.А., Лозовский Л.Ш., Стародубцева Е.Б. Современный экономический словарь. ИНФРА-М, 2006

информации в Интернете, в том числе оказывающих услуги по подключению<sup>11</sup>.

В российском же гражданском законодательстве понятие поставщик относится исключительно к участнику договора поставки, являющемуся разновидностью договора купли-продажи, причем, согласно требованиям ст.506 ГК РФ поставщик-продавец обязуется передать в обусловленный срок производимые или закупаемые им товары покупателю.

Традиционное использование термина «провайдер» применительно к интернет-услугам базируется на применении положений Директивы об электронной торговле Европейского союза<sup>12</sup>, согласно которой принято выделять три категории провайдеров: провайдеров содержания (контент-провайдеров), хост провайдеров и провайдеров доступа. Эти категории определяются выполняемыми ими функциями, т.е. отдельный сервис-провайдер, исполняющий несколько функций, может относиться к нескольким категориям, если он, к примеру, обеспечивает доступ к данным в Интернете и в то же время предлагает свое содержание с собственного сервера.

Услуга провайдеров доступа заключается главным образом в перемещении данных без их постоянного хранения. Хост-провайдеры предоставляют доступ к содержанию третьих сторон и обеспечивают его доступность. Контент-провайдеры или провайдеры содержания предоставляют собственное содержание на собственном оборудовании и обеспечивают его доступность третьим лицам.

Российское законодательство в сфере оказания интернет-услуг руководствуется ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» и ФЗ «О связи», в которых не упоминается термин «провайдер», а в качестве лица, оказывающего услуги, используется понятие

---

<sup>11</sup> Большой юридический словарь. Под ред. А.В. Малько. – М.: "Проспект", 2009 г.

<sup>12</sup> Directive on Certain Legal Aspects of Information Society Services, in particular Electronic Commerce, in the Internal Market, Jul 17, 2000, 2000/31/EC

«оператор», сравнительная классификация которых предлагается А.К. Жаровой.<sup>13</sup>

Федеральный закон от 7 июля 2003 г. № 126-ФЗ «О связи» определяет: оператора, занимающего существенное положение в сети связи общего пользования; оператора связи; оператора универсального обслуживания и оператора обязательных общедоступных телеканалов и (или) радиоканалов.<sup>14</sup>

Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» определяет оператора информационной системы, а также лицо, оказывающее услуги.

Часто провайдеров определяют как сетевых операторов, операторов информационных систем, но как бы ни назывались данные лица, необходимо помнить, что предоставляемые услуги данными лицами непосредственно влияют на определение ответственности таких субъектов. Ответственность оператора информационной системы в Законе «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», определяется исходя из известности оператору незаконности распространения информации, либо в случае внесения изменений и исправлений информации оператором.

При этом возможно привлечение к гражданско-правовой, административной и уголовной ответственности<sup>15</sup>.

Разрешая вопрос о разграничении ответственности следует иметь в виду следующий ряд факторов:

- обеспечивает ли оператор доступность содержания или только предоставляет доступ к нему;

---

<sup>13</sup> Жарова А.К. Информация. Правовое регулирование обращения информации в интернет. Монография. М., 2006. С. 51-53

<sup>14</sup> СЗ РФ. 2003, № 28, ст. 2895.

<sup>15</sup> См., например: Букалорова Л.А., Пикуров Н.И. Уголовно-правовая охрана оборота официальной информации // Правовые вопросы связи, 2005, № 1.; Елин В.М. Информационный объект как предмет уголовно – правовой охраны. // Конфликты в информационной сфере: правовые аспекты. Информационный объект как предмет уголовно – правовой охраны. Конфликты в информационной сфере: правовые аспекты. Материалы теоретического семинара 2008 Сектора информационного права Института государства и права РАН. М., 2009. с. 127-145.

- является ли содержание собственностью оператора или оно принадлежит третьей стороне;
- знает ли оператор о незаконном содержании;
- имеются ли технические возможности блокировать доступ к информации и есть ли разумные основания ожидать этого от оператора блокировки доступа.

Различное сочетание указанных признаков порождает основания для привлечения к ответственности либо оператора, либо иных участников аутсорсинг-отношений.

Таким образом, в обязательственных отношениях по поводу оказания аутсорсинг-услуг в российском правовом пространстве не следует злоупотреблять понятием «провайдер» по отношению к субъекту. При этом как предмет договора, так и практикуемое Service Level Agreement (SLA – соглашение) должно четко определять круг обязанностей и сферу ответственности каждого из участников договора. Обязательными компонентами договора об оказании аутсорсинг услуг должны выступать правоустанавливающие документы на передачу информации ограниченного доступа.

### **Предмет договора аутсорсинга**

В настоящее время в российском праве не сложилось единого мнения по вопросу о предмете договора, в связи с чем при его подготовке следует уделить требованиям заказчика к аутсорсеру относительно специфики предоставляемой услуги, что исключит неоднозначность его толкования.

Так, по мнению И.С. Шиткиной, договор аутсорсинга необходимо отличать от договора возмездного оказания услуг, так как организация, предоставляющая персонал, не принимает на себя обязательств на оказание каких-либо услуг (в области управления, производства, строительства и т.д.), поскольку ее единственное обязательство - предоставление определенного количества персонала, соответствующего предъявленным к квалификации

требованиям<sup>16</sup>. В связи с этим под предметом договора аутсорсинга следует понимать предоставление одной организацией специалистов необходимого профиля, квалификации в распоряжение другой организации для осуществления определенных функций в интересах этой организации.

По мнению Л.В. Санниковой, в качестве объекта обязательства по предоставлению персонала выступают действия, заключающиеся в обеспечении потребностей пользователя в работнике определенной квалификации.<sup>17</sup>

Коршунова Т.Ю. полагает, что при осуществлении такой деятельности, как "аутсорсинг" между двумя компаниями заключается гражданско-правовой договор, согласно которому работники состоят в штате организации-услугиодателя и выполняют свою трудовую функцию, обслуживая организацию-услугополучателя. Специфика выполнения трудовой функции работниками состоит в том, что они, оставаясь в штате организации-услугиодателя, фактически выполняют работу в другой организации, подчиняются ее требованиям и специально оговоренным правилам<sup>18</sup>.

И.А. Ещенко считает, что предмет договора аутсорсинга имеет комплексное содержание и, как правило, включает в себя предоставление в распоряжение персонала организации-аутсорсера, соответствующего предъявленным к квалификации требованиям для осуществления определенных функций или определенной деятельности (участие в производственном процессе, управлении производством либо для выполнения иных задач, связанных с производством и (или) реализацией)<sup>19</sup>.

В специальной литературе также высказывается мнение, согласно которому предметом договора аутсорсинга является оказание услуг по одной

---

<sup>16</sup> Шиткина И.С. Договор предоставления персонала: что это такое? // Хозяйство и право. 2004. № 1. С. 99.

<sup>17</sup> Санникова Л.В. Обязательства об оказании услуг в российском гражданском праве. М.: Волтерс Клувер, 2007. С. 99.

<sup>18</sup> Коршунова Т.Ю. Правовое регулирование отношений, связанных с направлением работников для выполнения работ в других организациях (заемный труд) // Трудовое право. 2005. № 6.

<sup>19</sup> Ещенко И.А. О предмете договора аутсорсинга // Гражданское право, 2009, № 1



или несколькими функциями организации (таким, как программное обеспечение, работа с кадрами и т.п.). При условии, что в штате организации может не быть собственного специалиста в этой области, его функции полностью передаются аутсорсеру<sup>20</sup>.

Между тем, Конституционным судом Российской Федерации указано, что согласно п. 1 статьи 779 ГК Российской Федерации предметом договора возмездного оказания услуг является совершение определенных действий или осуществление определенной деятельности исполнителем.

Определяя исчерпывающим образом такое существенное условие договора, как его предмет, федеральный законодатель не включил в понятие предмета договора возмездного оказания услуг достижение результата, ради которого он заключается. Выделение в качестве предмета данного договора совершения определенных действий или осуществления определенной деятельности обусловлено тем, что даже в рамках одного вида услуг результат, ради которого заключается договор, в каждом конкретном случае не всегда достижим, в том числе в силу объективных причин.

Следовательно, заключая договор возмездного оказания услуг, стороны, будучи свободны в определении цены договора, сроков его исполнения, порядка и размера оплаты, вместе с тем не вправе изменять императивное требование закона о предмете данного договора<sup>21</sup>.

Информационным письмом ВАС от 29 сентября 1999 года определено<sup>22</sup>, что при рассмотрении споров необходимо исходить из того, что договор оказания услуг может считаться заключенным, если в нем перечислены определенные действия, которые обязан совершить

---

<sup>20</sup> Ефимова С., Пешкова Т., Коник Н., Рытик С. Аутсорсинг. М.: ООО "Журнал "Управление персоналом", 2006. С. 49.

<sup>21</sup> Постановление Конституционного Суда РФ от 23.01.2007 № 1-П «По делу о проверке конституционности положений пункта 1 статьи 779 и пункта 1 статьи 781 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобами общества с ограниченной ответственностью "Агентство корпоративной безопасности" и гражданина В.В. Макеева» // Вестник Конституционного Суда РФ, № 1, 2007

<sup>22</sup> Информационное письмо президиума ВАС РФ от 29 сентября 1999 г. № 48 «О некоторых вопросах судебной практики, возникающих при рассмотрении споров, связанных с договорами на оказание правовых услуг» // Вестник ВАС РФ, 1999, № 11.

исполнитель, либо указана определенная деятельность, которую он обязан осуществить. В том случае, когда предмет договора обозначен указанием на конкретную деятельность, круг возможных действий исполнителя может быть определен на основании предшествующих заключению договора переговоров и переписки, практики, установившейся во взаимных отношениях сторон, обычаев делового оборота, последующего поведения сторон и т.п.

При определении предмета договора следует иметь в виду соотношение положений ст. ст. 715 ГК РФ (о праве заказчика во всякое время проверять ход и качество работы, выполняемой подрядчиком, не вмешиваясь в деятельность последнего) и практику заключения SLA - соглашений о методах и параметрах контроля уровня предоставляемого сервиса.

В договоре также должен быть указан объем сведений, предоставляемых аутсорсинговой компанией, отражены вопросы обеспечения защиты информации ограниченного доступа.

### **Проблема защиты информации ограниченного доступа**

Определяя предмет аутсорсингового правоотношения, обращает на себя внимание то обстоятельство, что оно возникает по поводу и в связи с оказанием информационных услуг. При этом, изменениями внесенными в ст. 128 ГК РФ, информация исключена из перечня объектов гражданских правоотношений с 01 января 2008 года. Тем не менее, раскрывая содержание договора аутсорсинга, следует обращать особое внимание на правовой режим информации.

В Российской Федерации отношения, возникающие при применении информационных технологий осуществляется на основании ряда положений Конституции Российской Федерации, ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», ряда других федеральных законов<sup>23</sup>.

---

<sup>23</sup> Информационные отношения, возникающие при использовании компьютерных технологий, в настоящее время попадают в сферу действия законов: от 07.07.2003 г. № 126-ФЗ «О связи»; от

ФЗ «Об информации» подразделяет информацию на общедоступную и ограниченного доступа, причем к последней категории информация может быть отнесена только на основании положений федерального законодательства.

В настоящее время прослеживается классификация информации ограниченного доступа на государственную тайну (в основу правового режима которой положен Закон «О государственной тайне»), 6 категорий сведений конфиденциального характера (перечень которых утвержден Указом Президента РФ № 188) и иную информацию ограниченного доступа (не вошедшую в первые две категории).

В основу отнесения информации к категории ограниченного доступа относится законодательное ограничение доступа к ней. В настоящее время в РФ существует, по крайней мере, свыше 40 категорий информации ограниченного доступа.

При этом комплекс мер по защите информации ограниченного доступа может представлять достаточную сложность сам по себе.

Например, в части защиты персональных данных следует руководствоваться Постановлением Правительства РФ от 17.11.2007 № 781 «Об утверждении Положения об обеспечении безопасности персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных»,<sup>24</sup> Приказом ФСТЭК России, ФСБ России, Мининформсвязи России от 13 февраля 2008 г. № 55/86/20 «Об утверждении Порядка проведения классификации информационных систем персональных данных», [приказом ФСТЭК России от 05.02.2010 № 58 Положение](#) о методах и способах защиты информации в информационных системах персональных данных и т.д.

Обработка ряда категорий информации ограниченного доступа выходит за рамки частно-правовых отношений и требует соблюдения дополнительных регламентов. Кроме того, следует иметь в виду, что

---

04.05.2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»; от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных»; от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции и т.д.

<sup>24</sup> Собрание законодательства РФ, 2007, № 48 (2 ч.), ст. 6001

нарушения в сфере данных правоотношений влечет за собой не только гражданскую, но также административную и уголовную ответственность<sup>25</sup>, что лишний раз доказывается богатейшей судебной практикой по данному вопросу.

Существующие в российском законодательстве требования к защите информации ограниченного доступа сами по себе не препятствуют предоставлению облачных сервисов, накладывая лишь определенные ограничения в отношении некоторых категорий информации ограниченного доступа (вопрос об обработке которых следует разрешать в каждом конкретном случае).

### **Охрана прав на результаты интеллектуальной деятельности**

Обращает на себя внимание также значимость регулирования отношений по поводу прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации при осуществлении IT-аутсорсинга. При этом надлежит помнить, что согласно положениям ст. 1225 РФ программы для электронных вычислительных машин и базы данных следует относить к результатам интеллектуальной деятельности.

Право интеллектуальной собственности под программой для ЭВМ понимает представленную 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).

Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (Соглашение ТРИПС) от 15 апреля 1994 г. п. 1 ст. 10 приравнивает программы для ЭВМ к литературным произведениям.

---

<sup>25</sup> См., например, Гл. 13 Кодекса об административных правонарушениях РФ, ст.ст. 274, 275, 276, 283, 284, 137, 138, 183 УК РФ.

Программы для ЭВМ не являются изобретениями, однако могут быть включены в том или ином сочетании в состав единой технологии, которая служит технологической основой определенной практической деятельности в гражданской или военной сфере.

Следует иметь в виду, что в США и в ряде других стран программное обеспечение подпадает также под механизм патентной охраны.

В отличие от иных правомерно обнародованных произведений воспроизведение исключительно в личных целях программ для ЭВМ без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения – не допускается<sup>26</sup>.

При этом договоры об использовании программ для ЭВМ заключаются обязательно в письменной форме с обязательным соблюдением требований ч. 4 ГК РФ. Несоблюдение требований влечет за собой признание договора незаключенным (либо недействительным). Заключение лицензионных договоров о предоставлении права использования программы для ЭВМ или базы данных допускается путем заключения каждым пользователем с соответствующим правообладателем договора присоединения, условия которого *изложены на приобретаемом экземпляре таких программы или базы данных либо на упаковке этого экземпляра*. Начало использования таких программы или базы данных пользователем, как оно определяется этими условиями, означает его согласие на заключение договора (ст. 1286 ГК РФ).

За правонарушения в указанной сфере предусмотрена гражданская, административная и уголовная ответственность.

### **Особенности формы договора IT- аутсорсинга**

Как при заключении договора об IT-аутсорсинге, так и при заключении лицензионных договоров на использование результатов интеллектуальной

---

<sup>26</sup> Жарова А.К. Правовая классификация лицензий на программное обеспечение // Информационные ресурсы России, 2010, 32, С. 38-41

деятельности особо пристальное внимание следует обращать на заключение договора в сфере IT-технологий в форме электронного документа. При этом следует иметь в виду, что при существующей явно недостаточной правовой базе в настоящее время совершенно явно надлежит отдавать предпочтение договору в письменной форме, нежели в виде электронного документа, каковой априори является оспоримым в связи с недостаточной правовой урегулированностью.

Под электронным документом в смысле этого закона понимается информация в форме, пригодной для хранения и передачи с использованием электронных средств связи.

Международно-правовое регулирование использования электронного документа основано на положениях ст. 2 Типового закона ЮНСИТРАЛ об электронной торговле, согласно которому электронный обмен данными раскрывается как электронная передача информации от компьютера к компьютеру в соответствии с согласованными стандартами структуры информации.<sup>27</sup>

Указанный подход закреплен также и в Директиве 2000/31/ЕС Европейского парламента и Совета от 8 июня 2000 г. о некоторых правовых аспектах услуг информационного общества и, в частности, об электронной торговле на внутреннем рынке (Директивой об электронной торговле).

Гражданский кодекс Российской Федерации, раскрывая письменную форму сделки, п.2 ст. 160 ГК РФ определяет, что использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронной подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

---

<sup>27</sup> «Комиссия ООН по праву международной торговли». Ежегодник. 1996 год. Т. XXVII.- Нью-Йорк: Организация Объединенных Наций, 1998. С. 319 - 323.

П. 2 ст. 434 ГК РФ установлено, что договор в письменной форме может быть заключен также и путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Нормами российского законодательства определено легальное понятие электронного документа.

Утративший силу 01 июля 2012 г. ФЗ «Об электронно-цифровой подписи» определял электронный документ как документ, в котором информация представлена в электронно-цифровой форме<sup>28</sup>.

П. 11.1 ст.2 ФЗ «Об информации» определяет электронный документ как документированную информацию, представленную в электронной форме, т.е. в виде, пригодном:

- для восприятия человеком с использованием электронно – вычислительных машин;
- для передачи по информационно-телекоммуникационным сетям;
- для обработки в информационных системах.

Федеральный закон от 6 апреля 2011 г. № 63–ФЗ «Об электронной подписи»<sup>29</sup> отказался от раскрытия понятия «электронного документа», определяя, тем не менее, в ст. 6 условия равнозначности электронного документа, подписанного электронной подписью (ЭП) – документам на бумажном носителе, подписанным собственноручной подписью.

Таким образом, современный практический подход к электронному документу делает акцент на его составляющей как документированной информации, пригодной для восприятия человеком с использованием электронно–вычислительных машин, оставляя без внимания ее представление в виде, пригодном для передачи по информационно-

---

<sup>28</sup> Федеральный закон от 10.01.2002 № 1-ФЗ "Об электронной цифровой подписи" // СЗ РФ , 14.01.2002, № 2, ст. 127.

<sup>29</sup> РГ 08 апреля 2011 № 75 (5451)

телекоммуникационным сетям и для обработки в информационных системах.

Таким образом, практика заключения договоров об ИТ-аутсорсинге формально не противоречит действующему российскому законодательству, однако при оказании данной категории услуг обращает на себя внимание тщательной «проработки» вопросов, связанных с субъектами правоотношения, предметом договора, его содержанием, объемом оказываемых услуг.

При заключении данной категории договоров необходимо разрешить либо в основном договоре, либо в дополнительном соглашении вопросы обеспечения безопасности и защиты информации, контроле за деятельностью исполнителя, защите прав на результаты интеллектуальной деятельности, электронного документооборота и электронной подписи.