

МОСКОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
имени М.В. ЛОМОНОСОВА

На правах рукописи

Карлаш Даниил Сергеевич

**Правовое регулирование отношений по использованию
больших данных в предпринимательской деятельности**

Специальность 5.1.3. Частно-правовые (цивилистические) науки

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени

кандидата юридических наук

Москва – 2024

Диссертация подготовлена на кафедре предпринимательского права
юридического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова

Научный руководитель – ***Вайпан Виктор Алексеевич,***
доктор юридических наук, профессор

Официальные оппоненты – ***Габов Андрей Владимирович,***
доктор юридических наук,
член-корреспондент РАН (право), ФГБУН
Институт государства и права
Российской академии наук, сектор
гражданского и предпринимательского
права, главный научный сотрудник;
Егорова Мария Александровна,
доктор юридических наук, профессор,
ФГАОУ ВО «Московский государственный
юридический университет имени О.Е.
Кутафина (МГЮА)», кафедра
конкурентного права, профессор,
помощник проректора по научно-
исследовательской деятельности;
Карцхия Александр Амиранович,
доктор юридических наук, доцент,
ФГАОУ ВО «РГУ нефти и газа
(НИУ) имени И.М. Губкина», кафедра
гражданско-правовых дисциплин,
профессор.

Защита диссертации состоится «17» апреля 2024 г. в 15 часов 00 минут на заседании диссертационного совета МГУ.051.1 Московского государственного университета имени М.В. Ломоносова по адресу: Москва, Ленинские горы, д.1, стр.13-14, 4-й учебный корпус, Юридический факультет, ауд.536а.

E-mail: dissovet@law.msu.ru

С диссертацией можно ознакомиться в отделе диссертаций научной библиотеки МГУ имени М.В. Ломоносова (Ломоносовский просп., д. 27) и на портале: <https://dissovet.msu.ru/dissertation/2915>.

Автореферат разослан «___» марта 2024 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета,
доктор юридических наук, доцент

Н.В. Щербак

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Эпоха четвертой промышленной революции характеризуется глобальными изменениями в социально-экономической основе жизни общества. Цифровые технологии, порожденные такой эпохой, формируют качественно новое содержание экономических отношений, в том числе между субъектами предпринимательской деятельности. Как указано в подп. «р» п.3 раздела 1 Стратегии развития информационного общества в Российской Федерации на период 2017-2030 годы (Далее – Стратегия развития информационного общества)¹, данные в цифровом виде являются ключевым фактором производства.

Информация, данные в цифровой форме в настоящее время стали неотъемлемым признаком взаимоотношений между субъектами предпринимательской деятельности: огромные массивы информации используются для создания потребительского спроса, упрощают выстраивание логистических связей, помогают формировать представление участников рынка о том или ином товаре, работе или услуге. В свою очередь, благодаря технологии использования больших данных, физическому лицу как субъекту больших данных проще обозначить для рынка свою экономическую потребность: чем больше участник рынка имеет информации о потенциальном клиенте, его предпочтениях, вкусах на основе его данных в сети «Интернет», «цифровых следов» и др., тем лучше качество товара, работы или услуги для этого клиента.

Данные в цифровой форме являются необходимым фактором и для функционирования сквозных цифровых технологий, таких как искусственный интеллект, технология машинного обучения, технология распределенного реестра, технология смарт-контракта: никакая нейронная сеть или алгоритм не могут работать без входящих данных, поскольку без данных машине нечего

¹ Утв. Указом Президента РФ от 09.05.2017 № 203 «О Стратегии развития информационного общества в Российской Федерации на 2017 - 2030 годы» // Собрание законодательства РФ, 15.05.2017, № 20, ст. 2901.

обрабатывать, она ничему не может научиться, смысл ее функционирования отсутствует. Поэтому отношения по использованию таких данных в цифровой форме, в первую очередь, больших данных, требуют надлежащего правового регулирования. Это и обуславливает актуальность темы настоящего исследования.

Поставленные в настоящем исследовании задачи обуславливают необходимость разработки надлежащего правового регулирования экономических отношений между хозяйствующими субъектами в процессе цифровизации платформ и рынков. Предпринимательское право является основным регулятором экономических отношений между такими хозяйствующими субъектами, поэтому основная задача исследования – проанализировать использование больших данных в предпринимательской деятельности в условиях цифровизации с позиций предпринимательского права.

Объектом исследования является правовое регулирование отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности в условиях цифровой экономики. Стоит отметить, что в рамках настоящего исследования не являются предметом рассмотрения те отношения, которые складываются в процессе использования больших данных не в предпринимательской деятельности.

Так, за рамками настоящей работы мы оставляем отношения, связанные, например, с: правом на охрану частной жизни при использовании информации о ней с применением больших данных; ответственностью за преступления и правонарушения в сфере использования больших данных, в результате которых причиняется вред имуществу, репутации, здоровью потерпевших лиц; техническим регулированием больших данных (в т.ч. регулированием больших данных по ГОСТам и т.п.), в т.ч. использованием данной технологии государством и его органами; иные отношения, складывающиеся за пределами предпринимательской деятельности.

Теоретическая основа работы. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в сфере цифровой экономики, несмотря на небольшой исторический опыт, было и остается предметом исследований ученых, среди которых Е.А. Абросимова, В.К. Андреев, Е.Г. Афанасьева, А.В. Белицкая, В.А. Белов, В.А. Вайпан, Л.Ю. Василевская, А.В. Габов, Е.П. Губин, М.А. Егорова, Л.Г., Ефимова, А.А. Карцхия, Н.В. Козлова, И.И. Кучеров, Л.Ю. Михеева, М.А. Рожкова, А.И. Савельев, Л.В. Санникова, Е.А. Суханов, Ю.А. Тихомиров, С.Ю. Филиппова, Ю.С. Харитоновна, А.Е. Шерстобитов, И.С. Шиткина, Н.В. Щербак и многие другие.

Комплексный характер предпринимательского права позволяет уйти от традиционного деления права на отрасли и сосредоточиться на установлении баланса интересов всех сторон при взаимоотношениях по использованию больших данных в цифровой среде. В этой связи «могут возникать различные общественные отношения, и регулироваться они будут различными методами и способами, с использованием как публично-правового, так и частноправового инструментария»².

Понятию больших данных и поискам места для отношений по их использованию в системе права посвящены исследования А.А. Инюшкина, М.А. Рожковой, А.И. Савельева, Л.В. Санниковой, А.П. Сергеева, Т.А. Терещенко, Ю.С. Харитоновой, А.Ю. Чурилова, а также зарубежных специалистов: П. Бернал (P. Bernal), Таль З. Зарски (Tal Z. Zarsky), Р. Кемп (R. Kemp), Дж. Клозек (J. Klosek), М. Стюке (M. Stucke) и других.

В настоящем исследовании автор использовал работы отечественных и зарубежных авторов, в т.ч. на языке оригинала, по вопросам правового регулирования предпринимательской деятельности, правового статуса субъектов предпринимательских отношений, правового режима объектов

² Губин Е.П. Законодательство о предпринимательской деятельности: состояние, значение, перспективы развития // Предпринимательское право в рыночной экономике / Отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. М., 2004. С. 88.

предпринимательской деятельности, принципам правового регулирования предпринимательских отношений, вопросам правового регулирования предпринимательских отношений в отдельных сферах экономической деятельности (транспорт, торговля, связь и телекоммуникации), а также относящуюся к тематике исследования научную литературу по экономике, техническим наукам, философии.

Правовому регулированию предпринимательских отношений, в т.ч. источникам их правового регулирования, субъектам и объектам предпринимательских отношений посвящены труды Л.А. Андреевой, Е.Г. Афанасьевой, В.А. Белова, В.С. Белых, В.А. Вайпана, Л.Ю. Василевской, Е.П. Губина, И.В. Ершовой, Л.Г. Ефимовой, С.А. Карелиной, В.В. Лаптева, П.Г. Лахно, Д.В. Ломакина, В.С. Мартемьянова, Л.Ю. Михеевой, В.Ф. Попондопуло, Л.В. Санниковой, И.С. Шиткиной, Ю.С. Харитоновой и других.

Настоящее исследование учитывает и отдельные идеи, посвященные правовым проблемам, затронутым в настоящей работе. Поскольку большие данные как информация могут являться объектом гражданских и иных правоотношений, в этом смысле важно уяснить содержание права на использование больших данных как на иное имущество. В этой связи имущественное право на использование больших данных опирается на исследование Е.А. Суханова, посвященное правовому режиму вещных прав, в частности, бестелесным вещам (правам) как объектам гражданских прав, поддерживая подход, «исключающий признание новых имущественных прав объектами права собственности³».

Квалификация больших данных как информации в качестве иного имущества дана с учетом исследования Л.Г. Ефимовой, в котором «перечень объектов, отнесенных к группе «иное имущество» является незамкнутым, и

³ Суханов Е.А. Вещное право: научно-познавательный очерк. М.: Статут, 2017. С.74.

может быть дополнен в случае появления новых объектов гражданских прав»⁴. Тенденции «перехода участников гражданского оборота на электронный документооборот и перехода самих субъектов имущественного оборота на электронное взаимодействие <...> появления новых цифровых объектов имущественного оборота»⁵, описанные Л.Ю. Василевской, дают возможность провести анализ предпринимательской деятельности в сфере электронной торговли, связи и телекоммуникаций посредством электронного взаимодействия.

Методологическую основу работы составляют методы сочетания частноправовых и публично-правовых начал, метод технико-юридического анализа, исторический метод, метод классификации, сравнительно-правовой метод и др.

Нормативную правовую основу работы составляет Конституция Российской Федерации, международные договоры с участием Российской Федерации, а также общепризнанные нормы и принципы международного права, федеральные законы, подзаконные акты и иные нормативные правовые акты Российской Федерации, регулирующие отношения по использованию данных в предпринимательской деятельности.

В дополнение к ним учтены положения подзаконных актов, направленных на комплексное совершенствование законодательства Российской Федерации в сфере развития цифровой экономики, информационного общества, отдельных сквозных цифровых технологий (искусственный интеллект и большие данные).

Эмпирическая основа работы. При подготовке настоящего исследования автор использовал опыт, полученный им в ходе рассмотрения

⁴ Ефимова Л.Г. Альтернативный взгляд на правовое регулирование гражданско-правовых отношений в условиях цифровой экономики // Актуальные проблемы российского права. 2021. № 8. С. 55

⁵ Василевская Л.Ю. Цифровизация гражданского оборота: проблемы и тенденции // Российский юридический журнал. 2020. № 6. С. 105.

разработок Центра компетенций и рабочих групп АНО «Цифровая экономика», организованных в Минэкономразвития, участие в конференциях юридического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова, посвященных проблемам правового регулирования цифровой экономики и использования больших данных, а также при его работе в Инновационном научно-технологическом центре МГУ «Воробьевы горы» и др.

Целью данного исследования является комплексное исследование правового регулирования отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности, анализ теоретических и практических проблем такого регулирования, а также формулирование на этой основе теоретических подходов к формированию концепции правового регулирования отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности.

Для осуществления поставленной цели потребуются решение следующих **задач**:

- разрешение общих проблем предпринимательского права в условиях цифровой экономики, связанных с использованием больших данных в предпринимательской деятельности;
- анализ направлений адаптации российского предпринимательского законодательства к новым цифровым технологиям, в том числе большим данным;
- изучение зарубежного опыта регулирования предпринимательских отношений в цифровой экономике на примере опыта Европейского союза (а также отдельных стран);
- определение субъектного и объектного состава отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности;

- правовой анализ деятельности по сбору, обработке, передаче, хранению и доступу к данным в сфере предпринимательства, обрабатываемых и получаемых с помощью современных цифровых технологий;
- разрешение проблемы между доступом к большим данным и их присвоением;
- разработка предложений по совершенствованию правового регулирования указанных отношений, включая определения правовой природы действий по использованию больших данных, выработку договорных конструкций по использованию больших данных, а также анализ технологий использования больших данных с позиции интеллектуального права.

Научная новизна исследования состоит в том, что работа является первым комплексным и системным диссертационным исследованием правового регулирования отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности. На основе комплексного анализа определений больших данных с технологической, экономической и юридической точек зрения сформулировано авторское понятие больших данных, имеющее юридическое значение, а также предмет регулирования отношений, связанных с их использованием.

В работе сформулированы три возможных подхода к формированию источников правового регулирования отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности, впервые в российской науке с учетом специфики больших данных проанализированы принципы правового регулирования указанных отношений, в т.ч. выявлены специальные принципы в данной сфере.

Автором предложена классификация субъектов отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности, выявлена и систематизирована система специальных прав таких субъектов, дана категоризация объектов указанных отношений в зависимости от субъектного состава, источника и способа формирования.

В работе формулируются и разрешаются две проблемы в сфере правового регулирования отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности: (1) соотношение свободного использования больших данных как информации и ограничения их использования вследствие нарушения прав и законных интересов субъектов больших данных, третьих лиц; (2) содержание права на использование больших данных, в т.ч. на их обработку. Пути решения указанных проблем изложены в т.ч. в положениях, выносимых на защиту.

Положения, выносимые на защиту:

1. «Большие данные» представляют собой полученную из различных источников, используемую в больших объемах с большой скоростью постоянно меняющуюся⁶ информацию в цифровой форме, являющуюся объектом гражданских правоотношений (интеллектуального права), которая может включать в себя персональные и иные конфиденциальные данные при условии их правомерного получения и(или) анонимизации, и может прямо или косвенно использоваться юридическими или физическими лицами с целью извлечения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта в соответствии с законодательством, а также органами государственной власти в публичном интересе в пределах, установленных законодательством.

2. Предметом правового регулирования отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности являются действия лиц, являющихся субъектами предпринимательской деятельности, по использованию (включая поиск, сбор, запись, обработку, систематизацию, анализ, хранение, перенос, удаление, изменение, распространение и иные действия) одной или нескольких категорий данных: больших пользовательских данных; данных с применением технологии «Интернета

⁶ Технические признаки скорости, объема, разнообразия информации соответствуют технологическому определению больших данных. См.: ГОСТ Р ИСО/МЭК 20546-2021. «Национальный стандарт Российской Федерации. Информационные технологии. Большие данные. Обзор и словарь» (утв. и введен в действие Приказом Росстандарта от 13.07.2021 № 632-ст) // М.: Стандартинформ, 2021 г.

вещей»; данных, используемых с участием государства; открытых и (или) обезличенных персональных данных.

3. В целях правового регулирования отношений по использованию больших данных обоснована необходимость выделения специальных правовых принципов: приоритет саморегулирования в сфере использования больших данных (например, деятельность Ассоциации больших данных); развитие и поддержание конкуренции при осуществлении деятельности по использованию больших данных в цифровом пространстве – сети «Интернет»; наделение лица, предоставившего данные, специальными правами на свободное изменение, удаление, доступ к данным и т.п.; допустимость использования специфических договорных конструкций (договор о предоставлении информации и др.) и правовых режимов использования больших данных;

4. К субъектам правового регулирования отношений по использованию больших данных следует относить субъекта входных данных и субъекта используемых данных.

Под субъектом входных данных понимается физическое или юридическое лицо, которое прямо или косвенно⁷ предоставило данные (данные о себе и своей деятельности в цифровом пространстве и (или) общедоступные данные в совокупности – погодные условия, статистика и пр.) для осуществления любых действий по использованию таких данных (сбор, анализ, хранение, обработка, распространение, изменение, удаление данных и иные действия), которые могут быть использованы в предпринимательской или иной экономической деятельности таким лицом либо третьими лицами в случае соблюдения ими прав субъекта данных в соответствии с законодательством.

Под субъектом используемых данных следует понимать: юридическое или физическое лицо, которое использует эти данные для ведения

⁷ Косвенное предоставление данных может быть правомерным (цифровые следы) и неправомерным (цифровая тень), которое можно сделать правомерным по соглашению.

предпринимательской деятельности (обработчик данных); либо лицо, осуществляющее функции по регулированию или контролю отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности (в том числе государство и его органы, контролеры данных, и др.).

5. Под контролером данных следует понимать лицо, прошедшее сертификацию в установленном законом порядке, принимающее решение в отношении любого факта использования больших данных, которое принимает технические и организационные меры, чтобы обеспечить соответствие действий по использованию больших данных целям и принципам такого использования в соответствии с законом, договором и иным соглашением, в соответствии с которым осуществляются такие действия.

Под обработчиком данных понимается осуществляющее предпринимательскую деятельность лицо, которое обрабатывает (собирает, записывает, хранит, изменяет, удаляет, распространяет, осуществляет иные действия) данные на основании договора или иного акта по указанию соответствующего контролера данных, но за свой счет, в соответствии с целями обработки, определяемыми в соответствии с законом и соглашением с контролером данных.

6. Выявлена система субъективных прав участника отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности (субъект входных данных), включающая в себя права на: (а) доступ к своим данным; (б) изменение своих данных; (в) «забвение»; (г) ограничение обработки данных (цифровое наблюдение); (д) перенос данных; (е) возражение против обработки данных; (ж) защиту, вытекающую из совокупности условий соблюдения прав субъекта данных.

7. Объекты правового регулирования отношений по использованию больших данных в зависимости от источника формирования больших данных делятся на две основные категории:

- объекты правоотношений, которые до попадания их в массив больших данных имели самостоятельный правовой режим, но утратили его в результате такого включения— персональные данные, обезличенные персональные данные, открытые данные;

- объекты правоотношений, выступающие непосредственно как большие данные - большие пользовательские данные, данные Интернета вещей и данные, используемых с участием государства (данные, содержащиеся в государственных информационных системах).

8. Основной задачей правового регулирования отношений по обработке больших данных является юридическое обеспечение наличия согласия лица, предоставившего данные, на их обработку, которое должно быть недвусмысленно выражено и даваться отдельно от согласия на обработку персональных данных. Обеспечение доступа к большим данным достигается за счет установленных государством гарантий использования данных, а именно полную защиту данных (в т.ч. защиту персональных данных, а также защиту прав интеллектуальной собственности и соблюдение режима коммерческой тайны), неприкосновенность частной жизни и конфиденциальность.

Теоретическая значимость диссертационного исследования заключается в том, что сформулированные автором выводы могут быть использованы для дальнейшего развития юридической науки.

Практическая значимость диссертационного исследования состоит в том, что его результаты могут быть использованы в законотворческой и правоприменительной деятельности, в процессе чтения специальных курсов по правовой тематике.

Апробация результатов исследования. Диссертация выполнена и обсуждена на кафедре предпринимательского права юридического факультета МГУ имени М.В.Ломоносова. Основные идеи и положения диссертационного

исследования изложены в семи статьях, опубликованных в рецензируемых научных изданиях, рекомендованных для защиты в диссертационном совете МГУ по специальности.

Структура работы. Структура работы обусловлена ее целью и задачами. Работа состоит из введения, 3 глав, включающих 8 параграфов, заключения и библиографического списка.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **Введении** обосновывается актуальность избранной темы диссертационного исследования и степень ее разработанности, характеризуется ее новизна, определяются цели и задачи, предмет и объект, методологические основания исследования, теоретическая и практическая значимость результатов исследования, представлены положения, выносимые на защиту.

Глава 1 «Теоретические основы правового регулирования отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности» строится на анализе понятия больших данных, источников правового регулирования отношений по их использованию, а также принципов правового регулирования таких отношений.

Проведено исследование существующих определений больших данных. Большие данные анализируются с юридической, технологической и экономической точек зрения, приводятся примеры законодательных определений больших данных в зарубежных странах: США, странах ЕС, азиатско-тихоокеанского региона.

В диссертации сформулировано авторское определение больших данных: большие данные – это данные, представляющие собой полученную из различных источников, используемую в больших объемах с большой скоростью постоянно меняющуюся информацию в цифровой форме, являющуюся объектом гражданских правоотношений (интеллектуального

права), которая может включать в себя персональные и иные конфиденциальные данные при условии их правомерного получения и(или) анонимизации, и может прямо или косвенно использоваться юридическими или физическими лицами с целью извлечения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта в соответствии с законодательством, а также органами государственной власти в публичном интересе в пределах, установленных законодательством. Вместе с этим обосновывается, почему большие данные следует рассматривать как информацию, но с учетом технологических характеристик больших данных.

На основе определения больших данных сформулирован предмет отношений по их использованию в предпринимательской деятельности. Под предметом регулирования таких отношений понимаются прямые либо косвенные (т.е. с участием устройств «Интернета вещей») действия лиц, являющихся субъектами предпринимательской деятельности, по использованию больших данных (включая поиск, сбор, запись, обработку, систематизацию, анализ, хранение, перенос, удаление, изменение, распространение и иные действия) одной или нескольких категорий данных: больших пользовательских данных; данных с применением технологии «Интернета вещей»; данных, используемых с участием государства; открытых и (или) обезличенных персональных данных..

Изначально анализ источников правового регулирования отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности проводился с учетом системы источников предпринимательского права. Однако в ходе анализа источников выяснилось, что указанные отношения обладают определенной спецификой, в силу чего делается вывод о необходимости установления подходов к формированию источников правового регулирования таких отношений: посредством принятия единого нормативного правового акта (Федеральный закон «О цифровой экономике в Российской Федерации»); посредством уточнения уже существующих актов в сфере гражданского законодательства и Закона о защите информации, Закона

о персональных данных; путем установления экспериментального правового режима в сфере регулирования отношений по использованию больших данных.

Проведен анализ принципов правового регулирования отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности с учетом их специфики.

Делается вывод о применении общих правовых принципов в той мере, в которой это необходимо. Специальные правовые принципы, в свою очередь, помогают глубже раскрыть направления регулирования отношений по использованию больших данных, поскольку учитывают специфику предпринимательских отношений в условиях рыночной экономики, т.е. чем руководствуются субъекты предпринимательской деятельности при осуществлении действий по использованию больших данных.

Принцип свободы предпринимательской деятельности в сочетании с принципом государственного регулирования показывает, что в отсутствие четкого понятийного аппарата и законодательного закрепления существа отношений по использованию больших данных, их субъектного и объектного состава, предпочтение отдается саморегулированию: компании в сфере использования больших данных сами создают правила поведения (например, кодекс этики использования данных).

Принцип единства экономического пространства и принцип свободной конкуренции указывают на преимущественно экстерриториальный характер больших данных, при этом допустимо создание недискриминационных условий для осуществления деятельности в новом рыночном пространстве – сети «Интернет». Принцип беспрепятственного осуществления прав в области использования больших пользовательских данных подкрепляется принципом приватности, давая широкий объем правомочий лицу, предоставившему данные: право пользователя на доступ к своим данным и проверку компании; право на изменение данных; право на удаление данных.

Принцип свободы договора открывает широкий спектр для формирования различных договорных конструкций и правовых режимов использования больших данных: договор о предоставлении информации, отчуждения исключительного права на технологию обработки больших данных как ноу-хау, иные непоименованные договоры; правовой режим конфиденциальной информации, открытых данных, различных видов тайн.

В Главе 2 «Субъекты и объекты отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности» проведен анализ состава отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности с позиции того, кто выступает участником таких отношений (субъект больших данных) и по поводу чего они складываются (объект отношений по использованию больших данных).

Под субъектом больших данных следует понимать: юридическое или физическое лицо, от которого данные поступили для последующего использования (субъект входных данных); юридическое или физическое лицо, которое использует эти данные для ведения предпринимательской деятельности (субъект используемых данных – обработчик данных); лица (к которым могут относиться как контролер данных, так и государство и его органы), осуществляющие функции по регулированию, контролю отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности.

Выявлена и систематизирована система специальных прав субъекта больших данных на использование этих данных в предпринимательской деятельности, включающая в себя права на доступ к своим данным; на исправление информации и экспериментирование с данными как составляющие права на изменение данных; «право на забвение»; на ограничение обработки данных (цифровое наблюдение); на перенос данных; на возражение против обработки данных; на защиту, вытекающее из совокупности условий соблюдения прав субъекта данных.

Проведен анализ правового режима каждого объекта отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности.

Объекты отношений в зависимости от субъектного состава, способа и источника формирования делятся на две основные категории:

- объекты отношений, которые до попадания их в массив больших данных имели самостоятельный статус, но утратили его в результате такого включения – персональные данные, обезличенные персональные данные, открытые данные; объекты отношений, выступающие непосредственно как большие данные - большие пользовательские данные, данные Интернета вещей и данные, используемых с участием государства.

Механизм использования больших данных является результатом интеллектуальной деятельности в виде секрета производства (ноу-хау), поскольку: а) под ноу-хау понимаются сведения, содержащие ответ на вопрос, как вести профессиональную (в т.ч. предпринимательскую) деятельность, в данном случае – как использовать большие данные, как осуществлять действия по их сбору, хранению, обработке, уничтожению и т.п.; б) сведения, составляющие ноу-хау, должны обладать коммерческой ценностью, которая в данном случае заключается в наличии так называемого «сетевого эффекта», который представляет собой ситуацию, когда хозяйствующий субъект, обладающий огромными массивами больших данных и технологиями по их обработке, использует их, чтобы влиять на соответствующие сегменты или даже сетевой рынок в целом, в т.ч. формируя спрос покупателей в зависимости от предложения товаров; в) ноу-хау не нужно регистрировать, т.е. для того, чтобы узнать, в чем заключается механизм использования больших данных, нужно либо получить исключительное право на это (ст. 1468 ГК РФ), либо получить право на использование такого ноу-хау (ст. 1469 ГК РФ), либо самому разработать механизм использованию больших данных как технологии; г) необязательно вводить режим коммерческой тайны.

В Главе 3 «Особенности правового регулирования предпринимательской деятельности при использовании больших данных» рассмотрены особенности правового регулирования

предпринимательской деятельности при использовании больших данных в отдельных сферах: транспорт, торговля, связь и телекоммуникации.

Сформулировано два способа правового регулирования отношений по использованию больших данных в сфере транспорта: правовое регулирование отношений в связи с использованием больших данных транспортными средствами как отдельными элементами транспортной инфраструктуры, а также правовое регулирование деятельности единой транспортной инфраструктуры на основе массивов больших данных.

В рамках первого способа с опорой на существующие экспериментальные правовые режимы проанализирован Паспорт стратегии цифровой трансформации транспортной отрасли России с позиции настоящего исследования: выявлены проблемы правового регулирования отношений в сфере транспорта в связи с использованием больших данных.

При определении правового режима функционирования беспилотного транспорта возникает ключевая проблема разграничения ответственности между оператором транспортной инфраструктуры и собственником соответствующего транспорта. В рамках экспериментального правового режима предлагается установление комбинированной ответственности в зависимости от действий того или иного субъекта: по общему правилу ответственность за беспилотный транспорт несет лицо, являющееся его собственником, т.е. компания-изготовитель, однако при осуществлении диспетчеризации и маршрутизации ответственность возлагается на оператора транспортной инфраструктуры.

Определены помимо уже существующих права и обязанности субъекта предпринимательской деятельности, являющегося собственником беспилотного транспорта: право на получение и использование информации о транспортной инфраструктуре, в т.ч. использование цифровой карты и «умной дороги»; обязанности субъекта беспилотного транспорта по регистрации ВАТС, информированию оператора транспортной инфраструктуры в режиме реального времени на основе технологии больших данных о местонахождении

ВАС, заключению договоров перевозки грузов и иных документов посредством электронного документооборота в целях оперативной фиксации отношений в указанной транспортной инфраструктуре.

В рамках второго способа предложено новое правовое регулирование сервиса с применением беспилотных транспортных систем. Субъектами сервиса с применением беспилотных транспортных систем выступают государство, оператор транспортной инфраструктуры, в которой предусмотрено функционирование таких беспилотных систем (по типу соответствующего транспорта – авиационный, грузовой, автомобильный и пр.), владелец беспилотной системы как субъект предпринимательской деятельности. Целью создания такого сервиса служит эксплуатация беспилотных транспортных систем, т.е. осуществление предпринимательской деятельности в связи с использованием беспилотных систем.

Определены требования по аттестации оператора транспортной инфраструктуры для ее эксплуатации. Для получения доступа к сервису владелец беспилотных систем должен пройти процедуру сертификации. После этого у владельца беспилотных систем появляется право на получение и иное использование информации транспортной инфраструктуры.

Взаимодействие объектов сервиса с применением беспилотных транспортных систем осуществляется по принципу облачного сервиса, часть данных из которого формирует ГИС для лиц, которые не являются субъектами предпринимательской деятельности, но пользуются услугами такого сервиса (граждане и иные физические лица).

В сфере торговли большие данные при осуществлении предпринимательской деятельности могут выступать как технология обработки, т.е. механизм, способствующий совершению сделок посредством электронной коммерции; как информация, т.е. самостоятельный объект сделок.

Выявлены две проблемы с точки зрения больших данных как технологии и как объекта сделок. Первая проблема связана с появлением «сетевых

эффекта», когда хозяйствующий субъект с применением технологий работы с большими данными оказывает влияние на соответствующий товарный рынок, при этом на примере «Яндекс.Метрики» отмечен и положительный результат такого эффекта.

Вторая проблема связана определением предмета сделок по купле-продаже и иному введению в оборот больших данных: совокупность данных в постоянно меняющемся массиве не должна быть идентифицируема с точки зрения лица, предоставившего данные.

Решением вышеуказанных проблем должно послужить последующее исследование особенностей правового регулирования отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности, связанных с обеспечением доступа к большим данным, их использованием и обработкой.

Действующее законодательство не отражает правовое регулирование отношений в сфере оказания услуг связи с применением технологии использования больших данных: существо Правил оказания услуг связи по передаче данных не нацелено на регулирование обработки, изменения, удаления хранения и иных действий по использованию данных, не связанных с их передачей. Также не определена договорная конструкция, по которой регулируются указанные отношения.

Учитывая источники формирования больших данных в сфере связи и техническую сторону вопроса, в настоящем исследовании предлагается правовое регулирование отношений в связи с оказанием услуг по использованию облачных сервисов (облачных вычислений) на основе модели Saas, Paas, Iaas в одной из трех форм в зависимости от складывающихся отношений: договор оказания комплекса услуг по предоставлению программного обеспечения (Saas); договор оказания комплекса услуг по организации и обеспечению доступа к платформе (Paas); договор оказания комплекса услуг по организации и обеспечению доступа к инфраструктуре облачных сервисов (Iaas).

При этом услуги по использованию облачного сервиса могут применяться и при использовании сервиса с применением беспилотного транспорта, и при совершении сделок посредством электронной коммерции, что позволяет найти общие закономерности в рассматриваемых сферах предпринимательских отношений.

Другой существенной закономерностью рассматриваемых сфер предпринимательских отношений является проблема « сетевого эффекта », когда хозяйствующий субъект с применением технологий работы с большими данными оказывает влияние на соответствующий товарный рынок – рынок грузоперевозок с использованием беспилотного транспорта, рынок сделок по купле-продаже больших данных, рынок услуг по предоставлению облачного сервиса и др. Критерием для правомерности « сетевого эффекта » может служить следующее обстоятельство: влияние хозяйствующего субъекта не препятствует возникновению или развитию конкуренции на рынке.

Третья закономерность проявляется в установлении ответственности субъектов больших данных при обработке и ином использовании больших данных во всех рассматриваемых сферах: совокупность данных в постоянно меняющемся массиве не должна быть идентифицируема с точки зрения субъекта входных данных.

Правовое регулирование обеспечения доступа к большим данным в предпринимательской деятельности сталкивается с проблемой соотношения свободного оборота больших данных и их правовой защиты – проблема « между доступом и присвоением » данных. Решением проблемы может послужить введение в законодательство нового вида имущественного права в системе интеллектуальных прав – права на использование больших данных. Основным критерием, позволяющим лицу получить доступ к своим данным и требовать от лица, их обрабатывающего, совершить определенные действия в пользу этого лица, является критерий определенности данных: когда из больших данных можно вычленить информацию, характеризующую конкретное лицо, то у него возникает право на доступ.

Проведен анализ действий по обработке больших данных, в результате которого содержание имущественного права на использование больших данных, сформулированного выше, следует скорректировать, дополнив его с учетом специфики отношений по обработке данных. При этом лицу, обрабатывающему данные, следует действовать в соответствии с заключенным соглашением с контролером данных, поскольку последний обеспечивает соблюдение целей обработки данных, в т.ч. защиту прав и интересов лиц, предоставивших данные для такой обработки.

Право на обработку данных сопряжено с формированием «цифровых следов» и «цифровой тени». «Цифровые следы» сами по себе являются результатом действий лиц, предоставивших данные, поэтому могут быть свободно использованы обработчиками после получения согласия. В случае формирования «цифровой тени» данные раскрываются неопределенному кругу лиц без согласия субъекта. При этом допустимо формирование договорных отношений по модели договора возмездного оказания услуг по формированию «цифровой тени» между обработчиком данных и лицом, предоставившим данные.

Рассмотрены пределы государственного вмешательства в правовое регулирование отношений по обработке данных. Основным критерием для вмешательства является наличие согласия лица, предоставившего данные, на их обработку, которое должно быть предельно четко выражено и даваться отдельно от согласия на обработку персональных данных.

Проведенное исследование показало необходимость корректировки правового регулирования отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности с целью приведения действующего правового режима осуществления предпринимательской деятельности по использованию больших данных в соответствие с новой экономической системой отношений в цифровой среде.

В Заключении отражены основные итоги исследования, сделаны выводы и обобщения.

**СПИСОК ОПУБЛИКОВАННЫХ НАУЧНЫХ РАБОТ ПО ТЕМЕ
ДИССЕРТАЦИОННОГО ИССЛЕДОВАНИЯ**

**Статьи, опубликованные в рецензируемых научных изданиях,
рекомендуемых для защиты в диссертационном совете
Московского государственного университета
имени М.В. Ломоносова по специальности:**

1. Карлаш Д.С. Предпринимательское право в цифровую эпоху: задачи, тенденции и перспективы развития // Право и экономика. 2019. № 2. С. 14 - 19. -0.58 п.л. (2-летний ИФ по РИНЦ – 0,372)
2. Карлаш Д.С. Электронный документооборот: вопросы правового регулирования // Право и экономика. 2019. № 8. С. 22 - 28. -0.72 п.л. (2-летний ИФ по РИНЦ – 0,372)
3. Карлаш Д.С. Правовое регулирование использования больших данных// Право и экономика. 2020. № 1. С. 27 - 32. -0.55 п.л. (2-летний ИФ по РИНЦ – 0,372)
4. Карлаш Д.С. Интернет вещей: правовые вопросы и риски // Право и экономика. 2021. № 5. С. 22-27. -0.59 п.л. (2-летний ИФ по РИНЦ – 0,372)
5. Карлаш Д.С. Формирование источников права в сфере использования больших данных // Законодательство. 2023. № 4. С. 47-51. -0.47 п.л. (2-летний ИФ по РИНЦ – 0,186)
6. Карлаш Д.С. Субъекты отношений по использованию больших данных в предпринимательской деятельности: понятие и правовой статус // Предпринимательское право. 2023. № 3. С. 56 - 62. -0.61 п.л. (2-летний ИФ по РИНЦ – 1,458)
7. Карлаш Д.С. Правовое регулирование цифровых следов и цифровых теней при обработке больших данных // Вестник арбитражной практики. 2023. № 6. С. 14-21. – 0.7 п.л. (2-летний ИФ по РИНЦ – 0,769)

Иные публикации

1. Карлаш Д.С. Правовое регулирование алгоритмической торговли на рынке ценных бумаг/Актуальные проблемы предпринимательского и корпоративного права в России и за рубежом: сборник статей V Международной научно-практической конференции/ под общ. ред. С.Д. Могилевского, О.А. Золотовой. М.: 2018 г. С. 344-349. -0.4 п.л.

2. Карлаш Д.С. Право роботов: метафизические и социально-экономические аспекты // Предпринимательское право. Приложение «Право и Бизнес». 2018. № 4. С. 9 - 14. -0.5 п.л. (2-летний ИФ по РИНЦ – 0,631)

3. Карлаш Д.С. Права в области использования больших пользовательских данных // Предпринимательское право. Приложение «Право и Бизнес». 2020. № 1. С. 46 - 48. -0.24 п.л. (2-летний ИФ по РИНЦ – 0,631)