



Особенности правового регулирования деятельности в сети Интернет

Алексей Пономарев
юрист

2011

www.sorainen.com

Сорайнен – региональная юридическая фирмы (Беларусь, Литва, Латвия, Эстония) оказывает полный комплекс юридических услуг.

Одно из самых перспективных направлений - **право ИТ.**

Клиенты – белорусские и иностранные ИТ компании, осуществляющие запуск новых проектов, сервисов на белорусском рынке, а также компании, осуществляющие реализацию товаров, выполнение работ, оказание услуг через Интернет.

Консультации по соответствию деятельности белорусскому ИТ законодательству, минимизации рисков наступления неблагоприятных последствий для бизнеса.

Проблемы с которыми сталкиваются белорусские и иностранные компании:

- Проблемы при регистрации доменного имени в национальной доменной зоне .by
- Требования по размещению информации на серверах физически расположенных в РБ
- Непредсказуемая ответственность провайдеров Интернет сервисов за контент создаваемый пользователями (user generated content)
- Защита персональных данных (data protection)

I. Регистрация доменного имени в национальной доменной зоне .by

Возможные проблемы при выборе доменного имени:

- Существует ли требование по обязательной регистрации веб-ресурсов в доменной зоне .by?
- Можно ли использовать международные домены (.com, .org) или домены иностранных государств (.ru, .eu, .de) для реализации товаров и оказания услуг на территории Республики Беларусь?
- Доменное имя в национальной доменной зоне by. неправомерно занято другим лицом

Требование о регистрации в доменной зоне .by.

Белорусское законодательство на данный момент **не** содержит требований по регистрации вэб-ресурсов в национальной доменной зоне .by

за исключением сайтов гос. органов и гос. организаций (только в .by)

С января 2009 Интернет магазины не обязаны регистрироваться в доменной зоне .by

Домен неправомерно занят другим лицом (сайберсквотинг, cybersquatting)

- Если вы законный правообладатель товарного знака, можно потребовать незамедлительной передачи доменного имени.
- Согласно Закону Республики Беларусь «О товарных знаках и знаках обслуживания», регистрация товарного знака дает его владельцу исключительное право использовать товарный знак, а также право запрещать использование товарного знака другим лицам, **в том числе в доменном имени.**
- Если получен отказ в добровольной передаче, владелец товарного знака вправе обратиться в суд с иском о нарушении исключительных прав на ТЗ, требовать отмены регистрации доменного имени, а также взыскания всех убытков, в том числе судебных расходов.
- В 2008 году в Верховном Суде рассматривался иск, поданный Google inc., по возврату незаконно используемого домена google.by. Суд частично удовлетворил исковые требования компании и запретил ответчикам использовать обозначение google в сети Интернет, в том числе в доменном имени, **но отказался аннулировать регистрацию домена**, «поскольку подобный способ защиты права не предусмотрен законодательством Республики Беларусь».

Возврат домена

- В связи с отсутствием эффективной процедуры возврата домена через суд или регистратора, наиболее действенным способом на данный момент является соглашение сторон о передаче домена.
- Заключается Договор о передаче прав на доменное имя, в соответствии с которым текущий владелец за согласованную сторонами плату обращается к регистратору с просьбой делегировать домен новому владельцу.

Проблемы:

- отсутствие в РБ эффективных механизмов борьбы с сайберсквотингом (захватом доменов)
- сложности при установлении личности сайберсквотера (регистратор не может выдать информацию без его согласия)

II. Требования по размещению информации на серверах физически расположенных в РБ

- Указ № 60 «О мерах по совершенствованию использования национального сегмента сети Интернет» установил **требования по размещению информации на серверах физически расположенных в РБ** (хостинг на территории РБ).
- Пункт 2 Указа № 60: «...деятельность по реализации товаров, выполнению работ, оказанию услуг на территории Республики Беларусь с использованием информационных сетей, систем и ресурсов, имеющих подключение к сети Интернет, осуществляется юридическими лицами, их филиалами и представительствами, созданными в соответствии с законодательством Республики Беларусь, с местонахождением в Республике Беларусь, а также индивидуальными предпринимателями, зарегистрированными в Республике Беларусь (далее - юридические лица и индивидуальные предприниматели), с использованием информационных сетей, систем и ресурсов национального сегмента сети Интернет, размещенных на территории Республики Беларусь и зарегистрированных в установленном порядке».
- Другими словами, при осуществлении деятельности по реализации товаров, выполнению работ, оказанию услуг на территории РБ с использованием Интернета необходимо размещать вэб-ресурс на территории РБ.

Проблемы интерпретации пункта 2 Указа №60:

- 1) Когда имеет место реализация товаров, выполнение работ или оказание услуг на территории РБ?
- 2) На кого распространяется требование обязательного хостинга в пределах РБ?

1) Осуществляется ли на территории РБ деятельность по реализации товаров, выполнению работ, оказанию услуг?

- Ответ в ст. 32, ст. 33 Налогового Кодекса РБ:
- **Реализация товаров** осуществляется на территории РБ, если **товар в момент продажи** (в момент начала отгрузки или транспортировки) находится на территории Республики Беларусь.
- **Выполнение работ, оказание услуг** осуществляется на территории РБ если покупатель (приобретатель) работ, услуг осуществляет деятельность на территории Республики Беларусь и (или) местом его нахождения является Республика Беларусь в том числе при оказании аудиторских, консультационных, маркетинговых, юридических, бухгалтерских, инновационных, инжиниринговых, рекламных услуг, услуг по обработке информации, разработке программ для ЭВМ, реализации (передачи) имущественных прав на объекты интеллектуальной собственности и иных идентичных работ, услуг (за исключением образовательных и туристических услуг – месту фактического оказания).

2) Определение субъектного состава

Что значит «...осуществляется белорусскими юридическими лицами, их филиалами и представительствами...»?

Варианты интерпретации, при которых требование о обязательном хостинге в РБ распространяется:

- 1. только на **белорусские юридические лица и ИП, созданные в соответствии с законодательством Республики Беларусь, с местонахождением в Республике Беларусь.**
- 2. также на **представительства иностранных юридических лиц созданные в соответствии с законодательством Республики Беларусь, с местонахождением в Республике Беларусь.**
- 3. на **все юридические лица осуществляющие деятельность по реализации товаров, выполнению работ, оказанию услуг на территории Республики Беларусь с использованием сети Интернет, в том числе, иностранные компании, которые могут осуществлять такую деятельность только учредив в соответствии с законодательство РБ дочерние белорусские компании с местонахождением в Республике Беларусь.**

- 1-ая интерпретация наиболее вероятна: требование о обязательном хостинге в РБ распространяется только на **белорусские юридические лица и ИП** (здравый смысл)
- нельзя исключать 2 и 3 интерпретации, существует риск, что требование об обязательном хостинге в РБ распространится также на иностранные юридические лица и представительства иностранных компаний
- представители ОАЦ также не исключают расширенное толкование пункта 2, предлагают **обращаться с запросами по каждому конкретному случаю**
- официального толкования пункта 2 до сих пор нет
- в Парламенте РБ находится проект закона о внесении изменений в Кодекс об административных правонарушениях с введением **штрафных санкций** за несоблюдения требования пункта 2 (обязательный хостинг на территории РБ) **в размере 10 до 30 базовых величин**

Проблемы

- Сложившаяся неопределенность с интерпретацией пункта 2 Указа 60 ставит под риск деятельность иностранных компаний в РБ
- распространена практика, когда международные компании продвигают свои товары и услуги через сеть сайтов, направленных на разные государства, которые хостятся в на одном сервере либо в «облаке». Указ 60 ставит такую деятельность вне закона
- функционирование некоторых сервисов технически возможно только при расположении на едином сервере

Ответственность провайдеров Интернет сервисов

Ответственность провайдеров Интернет сервисов за создаваемый пользователями контент.

- Указ 60 пункт 12: «Ответственность за содержание информации, размещаемой (передаваемой) в национальном сегменте сети Интернет, несут лица, разместившие (передавшие) эту информацию....»
- В законодательстве отсутствует прямое указание на исключение ответственности провайдеров Интернет сервисов (социальные сети, форумы, файлообменники, музыкальные, видеосервисы)
- Не могут нести прямую ответственность за нарушение пользователями законодательства в связи с отсутствием технической возможности за контроля за размещаемой, передаваемой пользователями информации (контента).
- В мировой практике (США, ЕС) ответственность исключается:
 - если отсутствуют реальная возможность или технические средства осуществлять эффективный контроль за информацией размещаемой передаваемой пользователями;
 - провайдер готов сотрудничать с правообладателями, судебными и административными органами и удалять информацию при поступлении запросов.
- Последние судебные решения: **EMI v. MP3tunes** и **Telecinco v. YouTube**

- нечеткие, двусмысленные формулировки в белорусском законодательстве создают правовую неопределенность
- устранение неоправданных барьеров (пункт 2 указа 60) улучшит бизнес климат и привлечет иностранный бизнес в белорусский сегмент Интернета
- необходимо дальнейшее развитие ИТ законодательства в сферах ответственности провайдеров Интернет сервисов, защиты персональных данных, борьбы с незаконным захватом доменных имен (сайберсквоттингом)
- развитие ИТ законодательства должно идти в ногу со временем и опираться на международный (ЕС, США) опыт регулирования ИТ

Спасибо за внимание!

Алексей Пономарев

юрист, специалист по праву ИТ, магистр права (Stockholm University)

+375 29 6181605

aleksey.ponomarev@sorainen.com

Estonia

Pärnu mnt 15
10141 Tallinn
phone +372 6 400 900
fax +372 6 400 901
estonia@sorainen.com

Latvia

Kr. Valdemāra iela 21
LV-1010 Riga
phone +371 67 365 000
fax +371 67 365 001
latvia@sorainen.com

Lithuania

Jogailos 4
LT-01116 Vilnius
phone +370 52 685 040
fax +370 52 685 041
lithuania@sorainen.com

Belarus

ul Nemiga 40
220004 Minsk
phone +375 17 306 2102
fax +375 17 306 2079
belarus@sorainen.com