Особенности правового регулирования деятельности в сети Интернет

Алексей Пономарев
юрист

2011

www.sorainen.com

Право ИТ

SORAINEN
ESTONIA LATVIA LITHUANIA BELARUS

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 деятельность белорусскому ИТ законодательству, минимизации рисков наступления неблагоприятных последствий для бизнеса.

Правовые проблемы

SORAINEN
ESTONIA LATVIA LITHUANIA BELARUS

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 конент создаваемый пользователями (user generated content)
- Защита песональных данных (data protection)

SORAINEN
ESTONIA LATVIA LITHUANIA BELARUS

I. Регистрация доменного имени в национальной доменной зоне .by

I. Домен

SORAINEN
ESTONIA LATVIA LITHUANIA BELARUS

Возможные проблемы при выборе доменного имени:

- Существует ли требование по обязательной регистрации вэб-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

II. Домен

SORAINEN
ESTONIA LATVIA LITHUANIA BELARUS

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

SORAINEN
ESTONIA LATVIA LITHUANIA BELARUS

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».

IV. Домен

SORAINEN
ESTONIA LATVIA LITHUANIA BELARUS

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)

SORAINEN
ESTONIA LATVIA LITHUANIA BELARUS

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

I. Хостинг

SORAINEN
ESTONIA LATVIA LITHUANIA BELARUS

- 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.

II. Хостинг

SORAINEN
ESTONIA LATVIA LITHUANIA BELARUS

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?

III. Хостинг

SORAINEN
ESTONIA LATVIA LITHUANIA BELARUS

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).

IV. Хостинг

SORAINEN
ESTONIA LATVIA LITHUANIA BELARUS

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.*

V. Хостинг

SORAINEN
ESTONIA LATVIA LITHUANIA BELARUS

- 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**

VI. Хостинг

SORAINEN
ESTONIA LATVIA LITHUANIA BELARUS

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

SORAINEN
ESTONIA LATVIA LITHUANIA BELARUS

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 нурушение 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**

Выводы

SORAINEN
ESTONIA LATVIA LITHUANIA BELARUS

- нечеткие, двусмысленные формулировки в белорусском законодательстве создают правовую неопределенность
- устранение неоправданный 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

Contacts

SORAINEN
ESTONIA LATVIA LITHUANIA BELARUS

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