



**Вадим.Колосов //**  
ЮРИДИЧЕСКАЯ ФИРМА



# Сделки в Интернете

СПИК 2010

Член Кафедры ЮНЕСКО по авторскому праву Вадим Колосов  
<http://kolosov.info>

# О чем поговорим?

## Заключение договоров в Интернете

- Электронные документы
- Как защитить себя при заключении сделок через Интернет

## Риски Интернет-проектов в России (основные нюансы)

- Азартные игры
- UGC
- Доменные имена в домене RU

## Ответственность (Интернет-споры)

- Использование товарных знаков в видео, фото при продаже товаров/услуг
- Использование товарных знаков в качестве ключевых слов
- Соцсети и поиск.системы – панацея?

## Права в Интернете: основные заблуждения

скачивание, копирование, цитирование и т.д.

# Электронный документооборот

---

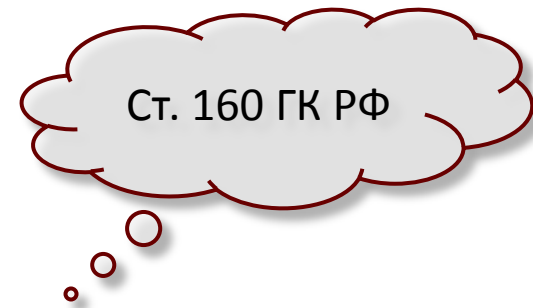
- ▶ Оферты, правила пользования и иные документы, размещенные на сайте, являются документами, составленными в письменной форме.
- ▶ Можно ли их квалифицировать как договор, заключенный в письменной форме, или ЭЦП – единственный законный вариант?

Рассмотрим далее:

- аналог собственноручной подписи,
- принятие путем начала исполнения договора.

<http://kolosov.info/kommentarii/elektronnyy-dogovor-i-dokumentoorot>

# Какая бывает подпись?



# Что нужно для заключения договора в письменной форме

1

- Достигнуто соглашение по условиям сделки

2

- Стороны составили документ в письменной форме

3

- Стороны подписали документ

# Способ заключения договора

---

Договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также **путем обмена документами посредством** почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, **электронной или иной связи**, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (п. 2 ст. 434 Гражданского кодекса).

- Что есть "достоверно"? В чем отличие от распространенного обмена по почте?
- Достоверность связана с идентификацией Вашего контрагента.

Заключение договора в электронной форме путем направления одной стороной договора оферты (в том числе, например, самого текста договора), а другой стороной ее принятие путем совершения т.н. **конклюдентных действий**, т.е. совершение действий по выполнению указанных в оферте условий договора (п. 3 ст. 434 и п. 3 ст. 438 Гражданского кодекса).

- Это могут быть кнопки (сабмит, ок, принимаю, зарегистрироваться и т.п.), оплата, иные действия, которые указаны в оферте.

# В чем загвоздка?

---

## Статья 160 Гражданского кодекса

2. Использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронно-цифровой подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается в случаях и в порядке, **предусмотренных** законом, иными правовыми актами или **соглашением сторон**.

## Статья 75 Арбитражного процессуального кодекса

3. Документы, полученные посредством факсимильной, электронной или иной связи, а также документы, подписанные электронной цифровой подписью или иным аналогом собственноручной подписи, **допускаются в качестве письменных доказательств в случаях и в порядке, которые установлены** федеральным законом, иным нормативным правовым актом или **договором**.

# В чем загвоздка?

---

Статья 9 Закона о бухгалтерском учете требует, чтобы первичные документы содержали "личную подпись".

*Факсимильное воспроизведение подписи - это способ выполнения личной подписи (ФАС МО дело №КА-А40/2727-03).*

## **Статья 9 Закона о бухгалтерском учете**

**7. Первичные** и сводные учетные **документы могут составляться на бумажных и машинных носителях информации.** В последнем случае организация обязана изготовлять за свой счет копии таких документов на бумажных носителях для других участников хозяйственных операций, а также по требованию органов, осуществляющих контроль в соответствии с законодательством Российской Федерации, суда и прокуратуры.

## **Определение ВАС №ВАС-16068/08**

Представленные в материалы дела доказательства подтверждают наличие хозяйственных операций между обществом и ООО "Экомин", **проставление на счетах-фактурах факсимильной подписи при наличии соглашения об этом не свидетельствует о нарушении обществом требований, установленных статьей 169 Налогового кодекса Российской Федерации.**



# Необходимо помнить

---

1. В самом тексте договора должно быть прямо предусмотрено, что стороны признают юридическую силу за документами, подписываемыми аналогом собственноручной подписи (п. 2 ст. 160 Гражданского кодекса).

Определение ВАС РФ №653/08 от 07.02.2008

Судами не установлено, что сторонами заключались какие-либо письменные соглашения об использовании при совершении сделок, в том числе оформлении товарных накладных, факсимильного воспроизведения подписи. При этом судами указано, что договор поставки товара от 01.12.2005, являясь по своей правовой природе сделкой и также подписанный посредством факсимиле, доказательством заключения сторонами такого соглашения являться не может, **учитывая отсутствие в его тексте специально оговоренного условия.**

## Необходимо помнить

---

2. Вся корреспонденцию (входящую и исходящую), включая сам договор и связанную с ним переписку, сохранять на почтовых серверах (сохранение ее только на компьютере в случае оспаривания может быть недостаточно).
3. При оплате по сделке (банк. платеж, электронный платеж и др.) фиксируйте факт оплаты и при оплате делайте ссылки на договор (номер, дата) и предмет договора (краткое описание сути и по возможности идентификацию получаемой услуги/продукта). В банковской платежке укажите Ваш АСП (например, имейл адрес в случае подписания договора электронным адресом).
4. Не лишним будет добавление к договорам Вашей факсимиле.

# Рекомендации для важных сделок

---

Если результатом сделки является создание продукта (или иная важная, дорогая сделка), то крайне важно надлежаще оформить отношения, максимально исключив потенциальные споры.

- ▶ Договор, условия сделки
  - ❖ формулировки в договоре передачи прав
  - ❖ нормы закона по умолчанию (отказ от договора оказания услуг)
- ▶ Подтверждение факта оказания услуг и/или передачи прав
- ▶ Усиленная идентификация контрагента (перс. аттестат Вебмани, нотариальная копия паспорта с отправлением по почте, "пин-коды" по почте и т.п.)
- ▶ Арбитраж Вебмани
- ▶ По возможности получение подписанного материального носителя (для программ, дизайнов, книг и т.д.)
- ▶ Если Вы выдаете займ, то при больших суммах попросите информацию об оформленном на должника имуществе, возможно, подпишите соглашение о залоге.

# Риски Интернет-бизнеса в России

---

- ▶ Азартные игры: риски есть и за границей.
- ▶ Сайты с User Generated Content: арест и изъятие серверов, непредсказуемость в подходе судов и правоохранительных органов и т.п.
- ▶ Нанесение товарных знаков на продукцию (например, кружки, футболки) и воспроизведение объектов авторского права (например, печать фотографий).
- ▶ Доменные имена в зоне RU – легко лишиться.

# Интернет и право: что делать нельзя

---

*Не все то, что в Интернет попало, пропало*

- ▶ использовать чужие программы (скрипты в Интернете, CMS и т.д.), если иное прямо не разрешено правообладателем;
- ▶ использовать картинки, логотипы, иную графику, даже если они не подписаны и автор не указан;
- ▶ копировать чужие тексты, даже проставив ссылку на первоисточник и указав автора (цитирование и копирование).

## **Заблуждения:**

- ▶ если не стоит запрет на копирование, значит – использовать можно;
- ▶ использовать чужое без договора можно, если цели некоммерческие;
- ▶ можно использовать чужое в демонстрационных/ознакомительных целях, для скачивания для личного использования и т.п.;
- ▶ скачивание не может быть незаконным;
- ▶ нельзя понести уголовную ответственность за нарушение авторских прав, если прежде тебя не предупредили о нарушении;
- ▶ за нарушение авторских прав не сажают и суды авторы проигрывают.

<http://kolosov.info/yuridicheskaya-konsultaciya>

# Ответственность: теория и практика

---

Предприниматели несут ответственность и без вины?  
Нормы закона и позиция высших судов.



Обзор судебной  
практики

# Louis Vuitton против Нидан Соки

---

*Дело А41-5137/08*

- ▶ Использование в рекламных роликах товарных знаков, принадлежащих другим правообладателям, способствует введению в заблуждение потребителей рекламы, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым товаром.
- ▶ Учитывая коммерческий характер рекламных роликов, создаваемых с целью формирования или поддержания интереса к товару и его продвижению на рынке, использование в рекламе товарных знаков или изображений сходных до степени смешения, принадлежащих другим правообладателям, которые никаким образом не участвуют в создании рекламного ролика и не имеют отношения к рекламируемому товару, должно производиться только с их согласия.
- ▶ Информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, может рассматриваться как реклама этого товара. Развитие этой мысли суда применительно к делу Сокас .

<http://kolosov.info/novosti-prava/sud-sokos-louis-vuitton-tovarnyy-znak-v-reklame>

# Louis Vuitton и др. против Google

---

*Дела ЕСПЧ С-236/08, С-237/08, С-238/08*

- ▶ Использование рекламодателем в качестве ключевого слова для контекстной рекламы чужого товарного знака является использованием такого товарного знака, если только **реклама** не позволяет потребителю понять, что **не исходит от правообладателя**.
- ▶ Владелец товарного знака должен в любом случае **иметь возможность прекратить незаконное использование его товарного знака**, которое вводит потребителя в заблуждение.
- ▶ Использование товарного знака со словами "**реплика**", "копия" и т.п. является нарушением.
- ▶ Хотя **провайдер** (рекламораспространитель) получает прибыль от этого, знает о возможности использования чужих товарных знаков, сам он их не использует, а лишь предоставляет возможности.
- ▶ Распространитель контекстной рекламы (Гугл) является провайдером, а потому не несет ответственность за информацию, которую через него распространяют пользователи. Ответственность наступает тогда, когда провайдеру **сообщили о нарушении**, а он его не прекратил незамедлительно.



# ВГТРК против Вконтакте

---

*Дело А56-44999/2008*

- ▶ Социальная сеть Вконтакте приравнена к провайдеру.
- ▶ Провайдер должен предпринимать превентивные меры для предотвращения нарушений с использованием его услуг.
- ▶ Необходимыми мерами суд считает наличие правил, запрещающих нарушение (в отличие от западного подхода).
- ▶ Осведомленность о нарушении может стать доказательством вины, а соответственно, основанием для привлечения к ответственности.

# GT7 против Яндекса

---

*Дело А40 -20679/06-67-244*

- ▶ Яндекс не должен нести ответственность за информацию, которая появляется в поисковой выдаче. Однако Яндекс должен прекращать нарушения, о которых ему стало известно и к которым он имеет непосредственное отношение, в данном случае – должен прекратить распространение незаконной информации по требованию третьих лиц.
- ▶ Суд узаконил принцип: "а если тот нарушает, то почему я не могу? вот пусть он прекратит, т.к. он первый начал, тогда и я прекращу».
- ▶ Объявил свой сайт поисковой системой, построил ее по принципу поисковика – получил иммунитет от любых исков о нарушении авторских прав, о защите деловой репутации и др.?

<http://kolosov.info/novosti-prava/sud-gt7-yandex-delovaya-reputaciya-a40--20679-06-67-244>

# Просьба

---

Спасибо за внимание!

На подготовку выступления СПИК-2010 и презентации ушло приличное количество времени, поэтому, пожалуйста,

при распространении данной презентации **распространяйте ее в первоначальном виде (pdf-файл)**, не копируйте текст на сайт, а по возможности давайте ссылку на саму Интернет-страницу.

Законность начинается с взаимного уважения прав друг друга.

# Юридическая фирма Вадима Колосова

---

- ▶ Полезные материалы и бесплатные консультации по насущным вопросам авторского права, Интернет-права и др. на сайте [www.kolosov.info](http://www.kolosov.info).
- ▶ Юридические услуги в сфере авторских прав, рекламы, защиты брендов, Интернет-стартапов, юридическое сопровождение деятельности фотографа и другие услуги.
- ▶ Бесплатная оценка перспективности дела о нарушении Ваших авторских прав.  
*Помните: хороший юрист не тот, кто выигрывает суды, а тот, кто до них не доводит.*
- ▶ Бесплатный анализ Вашего договора при условии готовности воспользоваться платной услугой по его правке в случае необходимости.

[www.kolosov.info](http://www.kolosov.info)

+7 (812) 4544656

+7 (495) 9892246

tweet @vadimkolosov