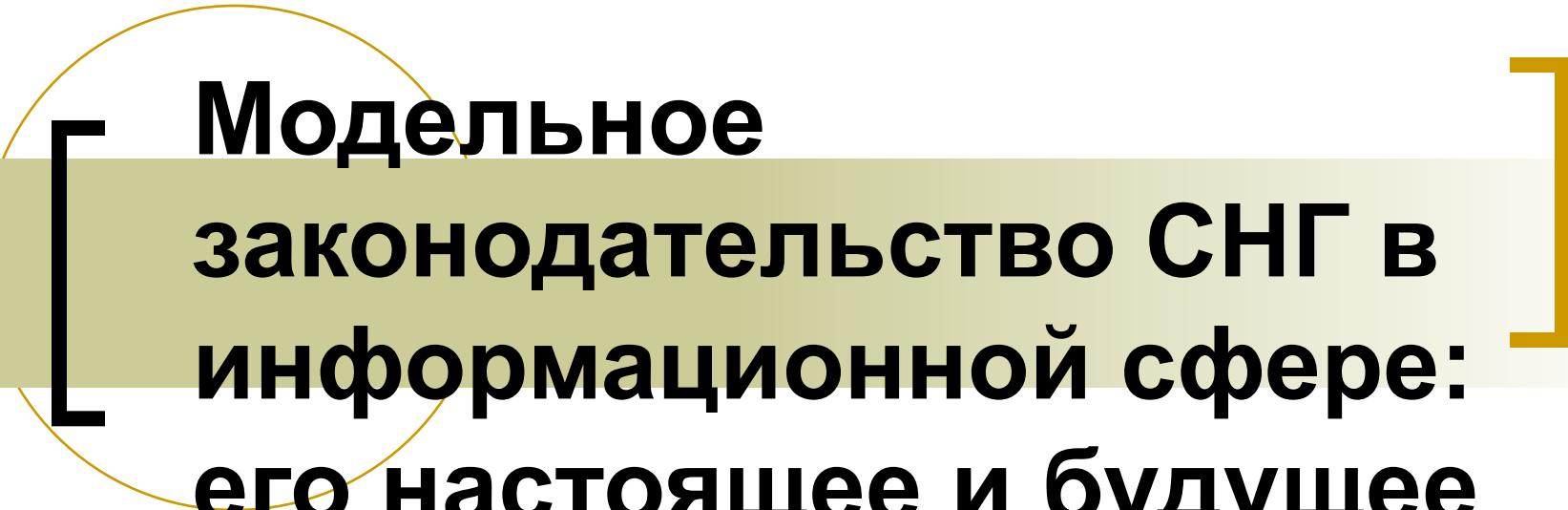




Модельное законодательство СНГ в информационной сфере: его настоящее и будущее

Ульяна Зинина

К.Ю.Н.

Теория модельного законодательства

- Носит рекомендательный характер («мягкое право»)
- Является «предправом» по своей сути
- Содержит нормативные рекомендации, а также варианты возможных правовых решений тех или иных вопросов определенной сферы общественных отношений
- Основной вопрос – оценка и обозначение предмета регулирования

Модельное законодательство СНГ – теория

- Межпарламентская Ассамблея государств – участников Содружества Независимых Государств (МПА СНГ) – **консультативный орган** для подготовки проектов законодательных документов, представляющих взаимный интерес
- Типовые (**модельные**) **законы** МПА СНГ представляют собой **адаптированные** к условиям СНГ международные, прежде всего европейские, **правовые стандарты**
- Принятие национальных законов на основе модельных актов МПА СНГ обеспечивает гармонизацию и сближение законодательств стран СНГ и **содействует приведению этих национальных законодательств в соответствие с лучшими образцами европейского права**
- *Информация с официального сайта МПА СНГ, подготовленная к 15-летию МПА СНГ www.iacis.ru/html/?id=20 а также*

Существующее модельное законодательство:

- **Всего принято более 200 модельных законов**
- **Принято законов в информационной сфере:**
 1. О принципах регулирования информационных отношений в государствах – участниках СНГ
 2. Об авторском праве и смежных правах (новая редакция)
 3. О трансграничном спутниковом телевизионном радиовещании и международном спутниковом информационном обмене»
 4. О персональных данных
 5. О международном информационном обмене
 6. Модельный Гражданский кодекс для государств – участников Содружества Независимых Государств (часть третья: раздел 5. Интеллектуальная собственность)
 7. О телекоммуникациях
 8. О праве на доступ к информации
 9. Об информатизации, информации и защите информации»
 10. Об электронной цифровой подписи
 11. Модельный уголовный кодекс (в части касающейся)
 12. О реализации прав государства на объекты интеллектуальной собственности в сфере науки и технологий
- **Готовятся к принятию:**
 1. Информационный кодекс для государств – участников СНГ
 2. Об Интернете
 3. Об электронной торговле
 4. Об интеллектуальной собственности
 5. О парках информационных технологий
 6. О телемедицинских услугах

Существующие проблемы:

- Множественность актов
- Дублирование по предметам регулирования
- Противоречие друг другу
- Низкая законодательная техника
- Несоответствие международной (европейской) практике
- Последствия: невозможность использования на национальном уровне

Проект модельного закона СНГ «Об Интернете»: структура

- Общие положения
- Принципы регулирования
- Основные направления регулирования
- Заключительные положения

[Сфера применения:]

- «Устанавливает **принципы** и определяет основные направления **регулирования правовых отношений, возникающих при использовании Интернета**
- В целях **гармонизации** регулирования **указанных отношений**, а также
- В целях обеспечения **совершенствования национальных законов** в тех сферах, где **использование Интернета может явиться основанием возникновения тех или иных правовых отношений**»

Проблемы:

- Отношения, возникающие при использовании сети Интернет, **не являются чем-то особенным** и новым для права, к ним применяются нормы материального и процессуального права, применимые к отношениям, возникающим и без использования сети
- **Закон должен устанавливать конкретные права** и коррелирующие им юридические **обязанности**, но не принципы регулирования,
- **Основанием возникновения правоотношения не является сама по себе сеть Интернет**, а только юридические факты

«Отношения, возникающие при использовании сети Интернет»

- **Защита авторских прав**
 - Гражданский кодекс, Закон об авторском праве
- **Право на информацию**
 - Закон о праве на информацию, закон Об информатизации
- **Защита персональных данных**
 - Закон о персональных данных
- **Электронная торговля**
 - Закон об электронной торговле
- **Спам**
 - Закон о рекламе, КоАП
- **Интернет-казино**
 - Закон о гос.регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр
- **Защита прав потребителей**
 - Закон о защите прав потребителей
- **Компьютерные преступления**
 - Уголовный кодекс, Модельный уголовный кодекс
- **Доступ к Интернету**
 - Закон о связи, О телекоммуникациях
- **Доменные имена**
 - Правила регистрации национальных регистратур

Ограничение действия закона (п.3 ст.1)

- «Действие настоящего Закона не распространяется на правовые отношения в сферах:
 - обеспечения свободы доступа к информации,
 - информационной безопасности и
 - охраны интеллектуальной собственности,если иное прямо не установлено в настоящем Законе»

- Т.е. **исключены главные отношения**, в отношении которых возникают споры в сети Интернет, **остальные** важнейшие отношения вообще **никак не упомянуты** в проекте

Возникающая коллизия с действующим модельным законом

- Модельный закон «Об информатизации, информации и защите информации» от 18 ноября 2005 г.
- ст.22 «Использование информационно-телекоммуникационных сетей»:
 - *«использование информационно-телекоммуникационных сетей в ... деятельности граждан и организаций государства не может служить основанием установления в отношении таких лиц требований или ограничений, дополнительных по сравнению с регулированием их деятельности без использования сети Internet. Использование сети Internet гражданами и организациями не является основанием для освобождения таких лиц от соблюдения требований, установленных национальными нормативными правовыми актами»*

Нормы прямого действия:

- Из 15 статей – примерно 2,5 статьи «почти» прямого действия:
 - ст.2 – определения, используемые в законе
 - п.3 ст.9 – регистрация доменных имен
 - ст.11 - определение места и времени совершения юридически значимых действий
 - п.1 ст.13 – обязанность провайдеров хранить данные об абонентах и предоставленных им услугам

[Определения (ст.2):]

- 6 определений и статистика их использования в тексте:
 - Доменное имя (3 раза, включая само определение)
 - Интернет-сайт (1 раз в самом определении)
 - Интернет (много раз)
 - Уполномоченный орган (2 раза)
 - Управление Интернетом (1 раз)
 - Оператор услуг Интернета (часто)

[Проблемы:]

- **Целесообразность** большинства из указанных определений в тексте проекта закона **не очевидна**, т.к. **не раскрыты** содержания главных отношений с их участием, либо они не несут **никакой смысловой нагрузки**
- **Некоторые из них уже определены** в модельном законе СНГ «Об информатизации, информации и защите информации» от 18 ноября 2005 г.
- Определения проекта **вступают в противоречие** с уже принятыми модельными законами

О регистрации доменных имен (п.3 ст.9)

- «Национальные регистраторы должны принимать такие правила регистрации доменных имен второго уровня в национальных доменных зонах, которые позволяли бы **аннулировать регистрации доменных имен, нарушающих законодательство или публичный порядок других стран**»
- Нарушение ч.2 ст.4 Конституции – «2. Конституция Российской Федерации и федеральные законы имеют верховенство на всей территории Российской Федерации»
- Нарушение законодательства одной из стран выполняется в порядке взаимного признания судебных решений по уголовным и гражданским делам, либо применяются нормы международного частного права
- **Решение проблемы в проекте модельного закона нельзя признать корректным**
- Вопрос: а что делать с доменными именами третьего уровня?

Определение места и времени совершения юридически значимых действий (ст.11)

- «Юридически значимые действия, совершенные с использованием Интернета признаются **совершенными на территории государства, если действие, порождающее юридические последствия, было совершено лицом во время нахождения на территории этого государства»**
- **Не учитывается местонахождение объекта, на который направлено юридически значимое действие**
- Неприменимо, например, к договорам, стороны которых расположены в разных местах
- **Не решается ни один из спорных моментов**

Обязанность провайдеров хранить данные об абонентах и предоставленных им услугах (п.1 ст.13)

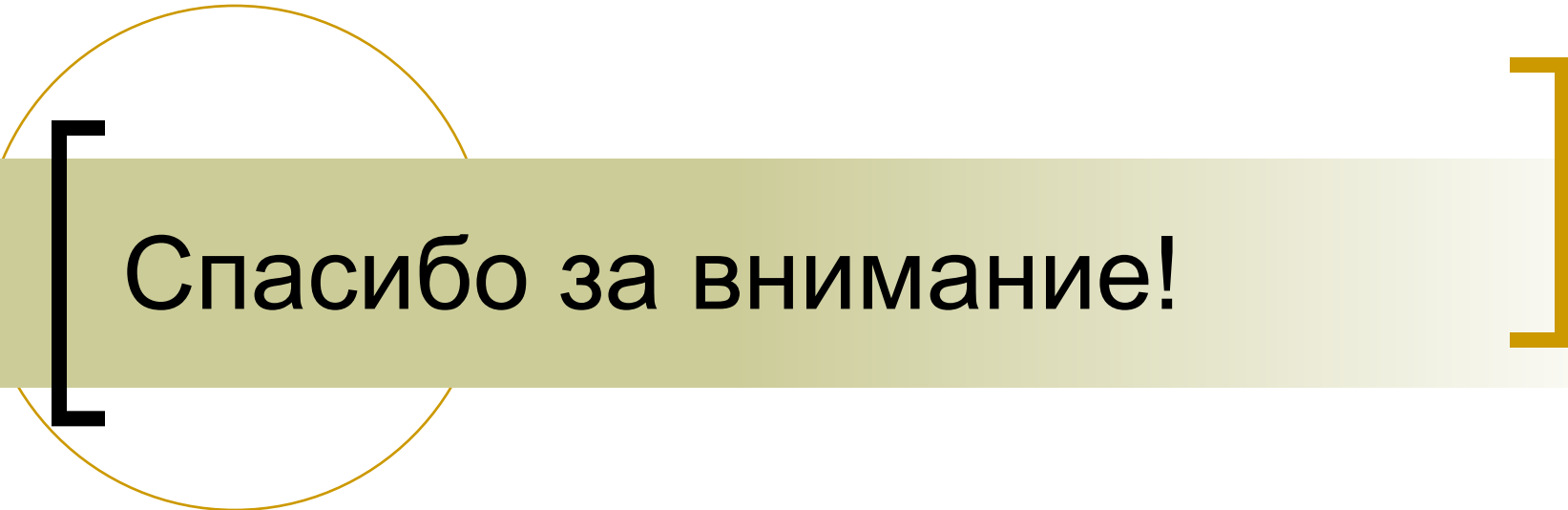
- «Государство принимает законодательные и иные меры в целях противодействия использованию Интернета в преступных целях. В указанных целях государство устанавливает обязанность операторов услуг Интернета, **хранить информацию о пользователях и об оказанных им услугах** не менее 6 месяцев и предоставлять данные сведения по запросу судебных и (или) правоохранительных органов»
- Постановление Правительства РФ №538 «Об утверждении правил взаимодействия операторов связи с уполномоченными государственными органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность». **Эффективность – почти нулевая**
- Механизмы исполнения не предусмотрены, список информации размыт до бесконечности, что **не соответствует европейскому опыту**

Европейский опыт: специальный закон

- **Директива ЕС 2006/24/ЕС** о сохранении информации созданной или обработанной в связи с оказанием услуг связи и внесении изменений в Директиву ЕС о защите персональных данных
- Конкретный список информации:
 - идентификация источника связи;
 - идентификация вызываемого абонента;
 - идентификация даты, времени и продолжительности сеанса связи;
 - идентификация типа связи;
 - идентификация типа оконечного оборудования;
 - идентификация местонахождения оконечного оборудования.
- Дифференциация сроков хранения по видам услуг связи
- Предусмотрена финансовая компенсация
- **Эффективность - доказана**

Основные выводы:

- Действующее **модельное законодательство СНГ не эффективно**, что приводит к использованию не модельных законов СНГ, а европейского (международного) опыта
- Проект модельного закона Об Интернете **не имеет предмета регулирования, не содержит никаких практических рекомендаций** по разрешению возникающих конфликтов
- **Все главные вопросы, возникающие при использовании сети Интернет**, в настоящее время уже **регулируются** в действующем модельном законодательстве (и национальном)
- **Нормы «почти» прямого действия** проекта **нельзя** признать корректными и целесообразными
- Содержание проекта больше подходит для Рекомендаций, Концепций
- **Необходимо вносить изменения в уже действующие законы**, хотя его эффективность будет на том же уровне, что и остальных модельных законов



Спасибо за внимание!

Ульяна Зинина