

Меморандум

о правовом понимании доменного имени и интернет-сайта

(итоги работы рабочей группы по правовым аспектам доменных имён и интернет-сайтов)

В апреле 2007 г. Совету Координационного центра национального домена сети Интернет был представлен Меморандум о возможностях использования доменного имени. Основным предложением Координационного центра стало создание рабочей группы для формулирование научного понимания статуса доменного имени, определение понятия «интернет-сайт» и его соотношение с доменным именем, обоснование того, в каких случаях необходимо правовое (государственное) вмешательство в деятельность системы регистрации, а в каких случаях такое регулирование не нужно.

В состав рабочей группы вошли:

1. Бобин Максим - вице-президент MAIL.RU по правовым вопросам;
2. Войниканис Елена – юрисконсульт НП «Центр исследования проблем развития телекоммуникаций»;
3. Данилова Ольга – начальник юридического отдела MAIL.RU;
4. Ечкало Виктория – юрист Координационного центра домена РУ;
5. Зинина Ульяна – юрист Координационного центра домена РУ;
6. Карелина М.М. - зав.лабораторией теоретических и практических проблем судебной защиты интеллектуальной собственности Российской академии правосудия;
7. Наумов Виктор - партнер в сфере правовой защиты интеллектуальной собственности, информационных технологий и массовых коммуникаций фирмы «Байтен Буркхардт»;
8. Пюкке Сергей – эксперт;
9. Рачинский Станислав – директор ООО «Наунет СП»;
10. Романов Андрей – директор Координационного центра домена РУ;
11. Терещенко Л.К. – зам.зав.отделом НИИ законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ;
12. Фадеева Екатерина – руководитель юридической службы Яндекс;
13. Якушев Михаил – член Совета Координационного центра национального домена сети Интернет.

Рабочая группа провела пять встреч, на которых обсуждались вопросы, которые участники поднимали для обсуждения в он-лайн переписке специально созданного списка рассылки.

Участники рабочей группы пришли к выводу, что существует немало сфер, где правовое регулирование практически отсутствует. В одних случаях это связано с невозможностью или неэффективностью применения норм права к конкретным отношениям по поводу конкретных объектов, в других - с опережающим развитием общественных отношений и отставанием правового регулирования, в третьих - с сознательным отказом государства от правового регулирования, т.к. не все сферы общественной жизни представляют одинаковую социальную значимость для государства, некоторые из них возможно исключить из области действия правового регулятора. Более того, в настоящее время отчетливо прослеживается тенденция на уменьшение регулирующей роли государства, сознательный отказ от правового регулирования с одновременным усилением значения других регуляторов, в первую очередь, - саморегулирования.

Сам факт упоминания того или иного объекта в нормативных правовых актах еще не говорит о том, что это объект права. Пока в законодательных актах не устанавливается правовой режим таких объектов (хотя бы частично), вытекающие из этого права и обязанности субъектов, и их ответственность, преждевременно говорить о том, что тот или иной объект стал объектом права.

Существующие объекты могут стать на определенном этапе объектом права в связи с изменением (повышением) их значимости в обществе, широты использования. При этом значимость не обязательно должна быть связана с материальной ценностью объекта.

И сайт, и доменное имя упоминаются в нормативных правовых актах, но не только правовой режим, но и определение на федеральном уровне пока отсутствует.

Одной из веских причин, по которым указанные объекты могут стать объектами права, является сложность отграничения их от других охраняемых объектов права.

В отношении сайта - это отграничение его, в первую очередь, от СМИ, в отношении доменного имени - от товарного знака и фирменного наименования.

Как правило, упоминание доменного имени в нормативных правовых актах имеет место в связи со способами адресации, а сайта - в связи с реализацией права на информацию и обеспечением открытости органов власти или иных публичных структур.

Нельзя сказать, что присвоение доменных имен полностью выведено из государственного регулирования. Например, Финансово-хозяйственное управление Мэрии Москвы является администратором домена mos.ru в сети Интернет и главным регистратором доменных имен в зоне mos.ru. Утвержден Регламент регистрации и поддержки доменных имен в зоне mos.ru.

Таким образом, присвоение доменных имен уже попало в правовое поле. В Положении о Министерстве Российской Федерации по связи и информатизации был пункт 25, в соответствии с которым на Министерство была возложена организация работы по распределению адресного пространства российского сегмента сети Интернет с учетом сложившейся системы самоуправления в этой сфере и определение во взаимодействии с заинтересованными организациями, в том числе международными, порядка регистрации доменных имен в российском сегменте сети Интернет.

В 2001 г. был принят приказ Минсвязи, отмененный в том же году "Об Утверждении Порядка регистрации доменных имен в российском национальном домене сети Интернет". Таким образом, попытки включить новые объекты в сферу правового регулирования уже были.

Министерство финансов РФ относительно доменного имени определилось следующим образом: согласно требованиям Положения по бухгалтерскому учету "Учет нематериальных активов", ПБУ 14/2000, утвержденного Приказом Министерства финансов Российской Федерации от 16 октября 2000 г. N 91н, зарегистрированное доменное имя не относится к нематериальным активам. Фактические расходы, связанные с регистрацией доменного имени, для целей бухгалтерского учета признаются затратами организации.

Если признать сайт средством массовой информации (а такие попытки есть), то можно утверждать, что правовое регулирование, причем достаточно обширное, уже существует. Тем не менее, пока для законодателя это не одно и то же. Как правило, используется следующий оборот: опубликование в официальном печатном издании и размещение на официальном сайте в сети "Интернет".

В Законе Москвы "О гарантиях доступности информации о деятельности органов государственной власти города Москвы" есть определение официального сайта органа власти: это совокупность информационных ресурсов, размещаемых в соответствии с законом или решением соответствующего органа власти в Интернете по определенному адресу, опубликованному для всеобщего сведения.

В ряде случаев с созданием и направленностью сайта связываются определенные правовые последствия, в частности, при создании и поддержании в сети Интернет сайтов, имеющих социальное или образовательное значение, предоставляемые субсидии направляются на оплату: труда штатных и нештатных работников, регистрации доменного имени портала, трафика, приобретения оргтехники (компьютеров, принтеров, мониторов, множительной техники, сканеров), расходных материалов, архивных материалов и права на использование информации (приказ Министерства культуры и массовых коммуникаций).

Судебная практика по вопросам использования доменных имен в Интернете в России пока достаточно ограничена. Тем не менее, суды в некоторых случаях указывают на обоснованность требований не допускать сходства доменных имен и товарных знаков до степени смешения. Варианты судебных решений:

- запретить использование доменных имен путем их администрирования, в связи с нарушением ответчиком прав истца - владельца товарных знаков.

- признание администрирования доменного имени с использованием чужих товарных знаков нарушением исключительных прав истца на данный товарный знак, актом недобросовестной конкуренции и злоупотреблением правом, и, как следствие, запрет ответчикам использовать товарный знак в доменном имени.

- использование спорного доменного имени, сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком, рассматривается как препятствие реализации истцом права на самостоятельную регистрацию данного доменного имени.

- использование доменного имени, сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком является введением в заблуждение потребителя.

Судебная практика по сайтам также невелика и сводится в основном к диффамации, нарушению законодательства о СМИ, нарушению прав на объекты авторского права. Решения судов разнообразны, вплоть до конфискации сайта, и наглядно показывают слабое представление о природе сайта.

Таким образом, чаще всего сайты и доменные имена попадают в правовое поле при нарушении чужих прав, либо в случае желания получить определенный статус, предоставляющий соответствующие льготы (как средство массовой информации). Соответственно, одна из первых задач – выработка критериев отграничения их от других объектов права.

Работа группы была разделена на два этапа. Первый этап был посвящен рассмотрению правовых основ доменного имени, определению основных характеристик доменного имени, существенных для его правового определения и отграничения от иных объектов.

Рабочая группа считает, что существует понятийный барьер у правоприменительных органов. Разрыв в понимании проблематики не только доменных имен, но и интернет-отношений в целом в научной среде, правоохранительных органов и практических работников приводит к проблемам в правоприменении. Необходимы разъяснения/пояснения для правоприменительных органов документов Координационного центра национального домена сети Интернет по правоотношениям, возникающим при

регистрации доменных имен; разъяснения по применению действующего законодательства в сфере Интернет, определенная единая методика базовых понятий для правоохранительных и судебных органов.

По результатам обсуждения правовых характеристик доменного имени, было выработано следующее определение доменного имени:

«Доменное имя (в сети Интернет) – символьное обозначение, зарегистрированное для сетевой адресации, в которой используется система доменных имён (DNS)».

Участники рабочей группы рассмотрели несколько подходов к определению доменного имени. Более «технические» определения были признаны как не соответствующие цели – правовое определение, применимое к судебным спорам.

При этом рабочая группа сформулировала пояснения к выработанному определению, которые являются его неотъемлемой частью.

Характеристика *«символьное обозначение»* в определении доменного имени включает буквенные, цифровые, а также небуквенные орфографические символы. Состав (элементы) доменного имени на определяется Стандартом Интернета STD 13 (RFC 1034, RFC 1035), принятом в 1987 г. и опубликованном по адресу <http://www.rfc-editor.org/rfc/std/std13.txt>. Как символьное обозначение доменное имя может состоять из букв латинского алфавита, цифр от нуля (0) до девяти (9) и символа «дефис» (-). Предполагается, что в перспективе в состав доменных имён могут входить также символы иных буквенных алфавитов и иных графических систем письменности.

Порядок *регистрации доменных имён* имеет особенности для различных видов (географических, общего пользования) или для различных уровней доменов. Так, в российском национальном домене .RU правила регистрации утверждены Правлением Координационного Центра национального домена сети Интернет 19 декабря 2002 г. и опубликованы по адресу <http://cctld.ru/ru/doc/acting/?id21=13&i21=1>. В доменах третьего уровня порядок регистрации определяется администраторами доменов второго уровня (и так далее). Так, порядок регистрации доменов третьего уровня в домене narod.yandex.ru установлен администрацией соответствующего сайта и опубликован по адресу <http://rules.yandex.ru>. Зафиксированные в виде отдельного документа правила регистрации могут отсутствовать, однако выполнение администраторами доменов определённых учётных (регистрационных) процедур в отношении доменных имён более низкого уровня обязательно для признания символьных обозначений доменными именами. Такие процедуры должны соответствовать требованиям системы доменных имён (DNS) и могут осуществляться в автоматическом (заранее запрограммированном) режиме.

Система доменных имён DNS (Domain Name System) предназначена для удобства пользователей Интернета и обеспечивает соответствие между сетевыми адресами (IP-адресами), представляющими собой набор цифр, разделённых точками (например, 108.45.1.2) и легко запоминающимися символьными обозначениями, имеющими соответствия в естественных языках (например, metro.ru). Доменное имя может указывать на характер (содержание) информации, размещённой на соответствующем сайте, либо на его владельца (например, toyota.com или minsvyaz.ru). Система DNS функционирует в соответствии с документами RFC 1034 и RFC 1035, о которых упомянуто выше.

Приведённые выше ссылки на информацию, опубликованную в сети Интернет, указаны по состоянию на 29 февраля 2008 г.

Второй этап был посвящен обсуждению правового понимания Интернет-сайта. В результате обсуждения было выработано следующее определение:

«Интернет-сайт – совокупность информации и программ для ЭВМ, содержащихся в информационной системе, обеспечивающей доступность такой информации в сети Интернет по определённым сетевым адресам».

При этом участники отказались от использования понятия «программное обеспечение», «компьютерная программа» из-за отсутствия такого понятия в законодательстве, не смотря на то, что термин «программа для ЭВМ» является устаревшим. Множественность «сетевые адреса» является существенной, т.к. один и тот же сайт может быть доступен по нескольким адресам. Понятие «информация» включает в себя как сведения и данные (легальное определение информации в Федеральном законе от 27 июля 2006 г. №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (статья 2)), так и результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (предмет регулирования четвертой части Гражданского кодекса Российской Федерации).

Легальное определение понятия «информационная система» содержится в Федеральном законе от 27 июля 2006 г. №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (статья 2), а понятие «программа для ЭВМ» - в Части Четвёртой Гражданского кодекса Российской Федерации (статья 1261).

Исходя из системного толкования указанных понятий в действующем законодательстве, Интернет-сайт представляет собой информационный объект, характеризующийся определённым содержанием (иначе называемым «контентом» сайта) и программными средствами, обеспечивающими

визуализацию такого содержания на экранах компьютеров пользователей сети Интернет (иначе называемыми «программной оболочкой» или «дизайном» сайта). Упомянутые программные средства («программы для ЭВМ» в терминах российского законодательства) могут обеспечивать и иные функции для пользователя сети Интернет, получившего доступ к Интернет-сайту (например, копирования представленной на нём информации и т.п.).

Для обеспечения доступности сайта в сети Интернет он должен содержаться («быть загруженным», «использовать возможности хостинга», «размещаться», «храниться») в *информационной системе, обеспечивающей такой доступ*. Лицо, фактически являющееся «владельцем сайта», либо размещает свой сайт в принадлежащей ему информационной системе (компьютерном оборудовании), подключённой к сети Интернет, либо обеспечивает доступность своего сайта в сети Интернет на основании договора с собственником соответствующей информационной системы (в частности, оказывающим ему услуги хостинга). В обоих случаях такое лицо будет выполнять функции оператора информационной системы применительно к создаваемому и контролируемому (администрируемому) им Интернет-сайту.

Интернет-сайт идентифицируется сетевыми адресами (обычно доменными именами), по которому он доступен в сети Интернет. Следует, однако, иметь в виду, что по общему правилу об уникальности размещённой на Интернет-сайте информации и применяемых программных средств можно говорить только *по состоянию на определённый момент времени*, поскольку в условиях периодического или систематического обновления информации на сайте его содержание (а иногда и программная оболочка) в значительной степени изменяется.