

# Практика в России

Июнь 2018

## Внесудебная блокировка сайтов и ответственность информационных посредников

В настоящее время Министерство культуры РФ ведет подготовку законопроекта, который усилит способ защиты правообладателей в сети. Для этих целей появится возможность направлять напрямую в Роскомнадзор (осуществляет надзор в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций) требования об ограничении доступа к сайтам, на которых нарушаются авторские права. Речь в данном случае идет о блокировке сайта во внесудебном порядке. Какие перспективы в связи с этим открываются для защиты прав правообладателей и как можно защитить свои права уже сегодня?

### Законопроект

Законопроект призван облегчить для правообладателей борьбу с нарушением авторских и смежных прав в сети Интернет. Речь идет, прежде всего, о неправомерном размещении на сайте кинофильмов, мультфильмов и прочих аудиовизуальных произведений, незаконном размещении на сайте изображений отдельных персонажей аудиовизуальных произведений либо компьютерных игр, незаконном размещении на сайте компьютерных программ, фонограмм, баз данных и проч.

Согласно тексту законопроекта (<http://regulation.gov.ru/projects#npa=78461>), при обнаружении нарушения авторского права на каком-либо сайте правообладатель может обратиться как к владельцу такого сайта, так и к хостинг-провайдеру, с требованием об удалении определенного контента. В этой связи в законопроекте предусмотрено уточнение регулирования импринта – обязательных данных о владельце сайта и его контактах, чтобы правообладатель знал, к кому он может обратиться. Для юридических лиц – это наименование, место нахождения и адрес, а также адрес электронной почты. Для физических лиц – это фамилия, имя, отчество (при наличии), адрес и также адрес электронной почты.

Если правообладатель направил свое требование хостинг-провайдеру, последний обязан незамедлительно переправить его владельцу сайта.

Если владелец сайта не отвечает на претензию либо, как установлено, не указал своих контактных данных, провайдер хостинга обязан ограничить либо полностью прекратить доступ к сайту.

Если же и провайдер не отреагировал на претензию, то

согласно проекту закона, правообладатель вправе обратиться напрямую в уполномоченный орган – Роскомнадзор с требованием об ограничении доступа к сайту. При этом надо доказать, что попытки защитить свои права посредством обращения к владельцу сайта или провайдеру хостинга не увенчались успехом. Для этого необходимо приложить копию заявления о нарушении авторских прав, а также подтверждение его отправки владельцу сайта или провайдеру хостинга или подтверждение невозможности его отправки, например, когда владелец сайта контактных данных не разместил.

На сегодняшний момент законопроект проходит оценку регулирующего воздействия.

### Ответственность информационных посредников

Вместе с тем, эффективно защитить свои права правообладатель объектов авторского права или смежного права может уже сегодня, направив претензию не владельцу сайта, а т.н. информационному посреднику. Если информационный посредник будет, таким образом, извещен о нарушении, он не сможет избежать соответствующей ответственности. Именно в этой связи информационные посредники стараются не доводить спор до конфликта и удовлетворять требования правообладателя.

Согласно закону, к информационным посредникам относятся:

- лица, осуществляющие передачу материала в Интернете (например, оператор связи);
- лица, предоставляющие возможность размещения материала или информации, необходимой для его получения в Интернете (например, хостинг-провайдеры, Youtube);
- лица, предоставляющие возможность доступа к материалу в Интернете (например, поисковые системы<sup>1</sup>).

Таким образом, в целом к информационным посредникам относятся, помимо операторов связи и хостинг-провайдеров, новостные агрегаторы,<sup>2</sup> видеохостинги,<sup>3</sup> поисковые системы,<sup>4</sup> социальные сети<sup>5</sup> и проч.

### Как привлечь хостинг-провайдера к ответственности?

Согласно п. 3 ст. 1253.1 ГК хостинг-провайдер не несет ответственности, если он одновременно:

- не знал о неправомерности использования материалов, и

<sup>1</sup> Протокол № 10 заседания рабочей группы Научно-консультативного совета при Суде по интеллектуальным правам от 22.04.2015.

<sup>2</sup> Постановление Суда по интеллектуальным правам от 06.07.2017 № С01-491/2017 по делу № А40-216998/2016.

<sup>3</sup> Постановление Суда по интеллектуальным правам от 22.06.2015 № С01-524/2015 по делу № А40-66554/2014.

<sup>4</sup> Постановление Суда по интеллектуальным правам от 16.03.2015 № С01-729/2014 по делу № А40-118714/2013.

<sup>5</sup> Решение Московского городского суда от 17.05.2017 по делу № 3-92/2017.

- по заявлению правообладателя своевременно принял необходимые и достаточные меры для прекращения нарушения интеллектуальных прав.

Следовательно, для защиты своих прав необходимо обратиться к хостинг-провайдеру с претензией, которая и будет служить уведомлением о неправомерности использования материалов.

После получения претензии хостинг-провайдер должен пресечь правонарушение, причем такие меры по пресечению должны быть своевременными, необходимыми и достаточными. Все три из указанных критериев являются оценочными и, в конечном итоге, их соблюдение определяется по усмотрению суда.

Согласно имеющейся судебной практике хостинг-провайдеры должны принять следующие меры по пресечению нарушения прав правообладателей:

- обращение к администратору сайта в целях предотвращения нарушения прав правообладателя;
- удаление или блокирование спорного контента;
- блокирование доступа нарушителя к сайту;
- ограничение прав нарушителя на пользование услугами хостинг-провайдера и проч.

При этом необходимо учесть, что в зависимости от конкретного случая набор указанных выше мер будет различаться. Например, в отношении интернет-магазина применение первой меры (обращение к администратору) будет отвечать критериям своевременности, необходимости и достаточности. В отношении интернет-сайта, на котором коммерческой деятельности не ведется, одного лишь обращения к администратору не будет достаточно. В данной ситуации спорный контент должен быть заблокирован.

В связи с вопросом ответственности хостинг-провайдера суды также учитывают добросовестность действий хостинг-провайдера. Если хостинг-провайдер, например, установил в своих правилах пользования ограничения для размещения определенной информации или использует специальные программы, позволяющие предупредить, отследить и удалить размещенные контрафактные произведения, то хостинг-провайдер действует добросовестно<sup>6</sup>, что будет учтено судом при проверке возможности применения к нему мер ответственности.

Крупнейшие российские хостинг-провайдеры, учитывают данные позиции российских судов. Например, компания REG, один из крупнейших регистраторов доменов, также оказывает услуги хостинга. В соответствующем договоре на предоставление услуги хостинга, REG оставляет за собой право незамедлительного приостановления работы сайта при поступлении соответствующего уведомления<sup>7</sup>. Другой крупный хостинг-провайдер закрепил в п. 5 своих правил пользования услугами хостинга запрет нарушения авторских прав и возможность приостановления и отказа в предоставлении услуг хостинга.

Следовательно, действия правонарушителя будут нарушать не только права правообладателя, но и условия сотрудничества с конкретным хостинг-провайдером.

Если же хостинг-провайдер не отреагирует на претензию правообладателя и не совершит какое-либо из указанных выше действий по пресечению правонарушения, уже он сам может нести ответственность за нарушение интеллектуальных прав.

## Как определить хостинг-провайдера сайта? Процедура на практике

Хостинг-провайдера можно определить при помощи различных сервисов в интернете. Во всяком случае, для любого системного администратора определение хостинг-провайдера сайта не должно составлять особого труда.

Для этого сначала необходимо установить IP-адрес интересующего Вас домена. Затем этот IP-адрес проверяем посредством сервиса Whois.<sup>8</sup> В итоге мы узнаем наименование и контактные данные хостинг-провайдера.

Указанные данные можно использовать для отправки соответствующей претензии хостинг-провайдеру. Предварительно рекомендуется сверить адрес с данными из Единого государственного реестра юридических лиц.

## Обеспечительные меры

Если попытки досудебного урегулирования не принесли результатов, правообладатель может обратиться в суд. Ответчиком в суде будет выступать хостинг-провайдер.

Компетентным судом по такого рода делам всегда будет Московский городской суд.

Еще до подачи искового заявления по основному предмету спора, правообладатель может обратиться в тот же суд с заявлением о принятии предварительных обеспечительных мер, направленных на предварительную и оперативную защиту авторских или смежных прав. В случае удовлетворения такого заявления Роскомнадзор и иные лица обязаны по сути сразу заблокировать сайт.<sup>9</sup>

Поскольку процент отказов в удовлетворении заявлений о принятии предварительных обеспечительных мер достаточно высок, необходимо внимательно подойти к подготовке указанного заявления. В любом случае необходимо учесть следующие моменты:

- заявитель должен доказать факт своего правообладания авторским или смежным правом;
- необходимо приложить скриншоты сайта, подтверждающие размещение спорных объектов авторского права;
- указать сведения о хостинг-провайдере сайта из сервиса Whois;<sup>10</sup>

<sup>6</sup> См. позиции ВАС РФ, выраженные в постановлениях президиума от 23.12.2008 № 10962/08 и от 01.11.2011 № 6672/11; Протокол заседания Научно-консультативного совета при Суде по интеллектуальным правам от 28.04.2017 № 16.

<sup>7</sup> [https://www.reg.ru/hosting/agreement\\_offer](https://www.reg.ru/hosting/agreement_offer)

<sup>8</sup> Например, <https://www.whois.com/whois/>

<sup>9</sup> Пункт 53 "Обзора судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 23.09.2015).

<sup>10</sup> Например, см. Определение Московского городского суда от 25.01.2018 № 2и-0109/2018.

- данные, полученные из сервиса Whois, должны позволить установить почтовый адрес лица, ответственного за нарушение исключительных прав.

При удовлетворении заявления правообладателя о принятии предварительных обеспечительных мер, суд устанавливает срок, не более 15 дней, в который правообладатель должен подать исковое заявление по основному предмету спора к хостинг-провайдеру о запрещении создания технических условий, которые приводят к нарушению прав.

Подводя итог можно сказать, что в случае принятия законопроекта защита авторских прав в сети будет усилена. Сам факт того, что орган исполнительно власти вправе самостоятельно пресекать правонарушение, ускоряет процесс блокировки сайтов и уменьшает бюрократическую нагрузку.

При возникновении у вас вопросов, связанных с защитой ваших прав в сети Интернет мы всегда будем рады оказать вам квалифицированную поддержку.



Проф. д-р Андреас Штайнингер  
Инженер, Советник  
БАЙТЕН БУРКХАРДТ Москва  
E-mail: [Andreas.Steininger@bblaw.com](mailto:Andreas.Steininger@bblaw.com)



Тарас Деркач  
Старший юрист, к.ю.н.  
БАЙТЕН БУРКХАРДТ Москва  
E-mail: [Taras.Derkatsch@bblaw.com](mailto:Taras.Derkatsch@bblaw.com)

## Примечание

Настоящая публикация не является юридической консультацией.

Если Вы больше не хотите получать информационные письма, то Вы можете отказаться от рассылки, отправив письмо по адресу: : **newsletter@bblaw.com** (в теме письма просьба указать: "Отказ от рассылки") или проинформировав об этом фирму БАЙТЕН БУРКХАРДТ иным способом.

© БАЙТЕН БУРКХАРДТ Рехтсанвалтсгезельшафт мБХ.  
Все права защищены, 2018.

## Выходные данные

BEITEN BURKHARDT Rechtsanwalts-gesellschaft mbH  
(Издатель)

Ganghoferstraße 33, D-80339 München  
AG München HR B 155350 / USt.-Idnr: DE811218811

Подробная информация (контакты):  
<https://www.beiten-burkhardt.com/en/references/imprint>

## Редакция

Тарас Деркач, Илья Титов

## Контакты:

**Москва** • Турчанинов пер. 6/2 • 119034 Москва  
Тел.: +7 495 2329635 • Факс: +7 495 2329633  
Фальк Тишendorf • [Falk.Tischendorf@bblaw.com](mailto:Falk.Tischendorf@bblaw.com)

**Санкт-Петербург** • ул. Марата 47-49, лит. А, офис 402  
191002 Санкт-Петербург  
Тел.: +7 812 4496000 • Факс: +7 812 4496001  
Наталья Вильке • [Natalia.Wilke@bblaw.com](mailto:Natalia.Wilke@bblaw.com)



Информацию, посвященную другим интересным темам, а также сведения о сферах нашей деятельности Вы можете найти на нашем сайте.



БЕРЛИН • БРЮССЕЛЬ • ГАМБУРГ • ДЮССЕЛЬДОРФ • МОСКВА  
МЮНХЕН • ПЕКИН • САНКТ-ПЕТЕРБУРГ • ФРАНКФУРТ-НА-МАЙНЕ

[WWW.BEITENBURKHARDT.COM](http://WWW.BEITENBURKHARDT.COM)