



ОСНОВНЫЕ ЮРИДИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ РАБОТЫ ИНТЕРНЕТ-МАГАЗИНОВ

Вебинар, 26 сентября 2017 года

Спикер:

Дарья Гжимек, LL.M.

Руководитель Inventum Legal

ПЛАН

- Название магазина
- Доменное имя
- Выбор провайдера
- Разработка вебсайта
- Контент
- Закупка товара
- Заключение договора «онлайн»
- Расчеты
- Возврат товара
- Защита персональных данных
- Продвижение и реклама

НАЗВАНИЕ МАГАЗИНА

- Проверка на чистоту : отсутствие сходного до степени смешения товарного знака в отношении сходных товаров/услуг, наименования места происхождения товара, фирменного наименования или защищенного исключительным правом коммерческого обозначения
- Отсутствие риска смешения в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента
- Оригинальность: отсутствие нарушения авторских прав третьих лиц, различительная способность названия
- Обязательное использование русского языка, за искл. товарных знаков
- Юридическое оформление прав на название и логотип: договор об отчуждении прав с создателем/дизайнером, регистрация права на товарный знак или приобретение прав на товарный знак по договору отчуждения или лицензионному договору (при условии его регистрации)

ДОМЕННОЕ ИМЯ

- Доменное имя не является средством индивидуализации и не защищается само по себе как объект интеллектуальных прав
- Доменное имя не должно нарушать прав третьих лиц на товарный знак, фирменное наименование, коммерческое обозначение, наименования места происхождения товара и авторских прав
- Проверка на использование третьими лицами похожих доменных имен в отношении похожих товаров и услуг
- Администратор домена – лицо, создающее технические условия и ответственное за размещение информации на сайте -> регистрация на имя владельца интернет-магазина, а не на физическое лицо
- Ежегодное поддержание регистрации
- Регистрация доменного имени может быть аннулирована, если:
 - 1) доменное имя идентично или сходно до степени смешения с товарным знаком третьего лица;
 - 2) у владельца доменного имени нет каких-либо законных прав и интересов в отношении доменного имени;
 - 3) доменное имя зарегистрировано и используется недобросовестно.

ВЫБОР ПРОВАЙДЕРА

Факторы, которые могут повлиять на выбор:

1. Сбор, запись, систематизация, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение персональных данных граждан осуществляется только с использованием баз данных информации, которые находятся в РФ;
2. При наличии коммуникационного функционала (отзывы о товарах, комментарии, форум, блог) владелец сайта обязан хранить на территории РФ (мин. 6 месяцев) информацию о фактах приема, передачи, доставки и обработки сообщений, а также сами сообщения. *** а также обязан подать уведомление в начале деятельности, соблюдать правила хранения данных, требования к аппаратным и программным средствам, отвечать на запросы органов оперативно-розыскной деятельности.
3. Меры предотвращения несанкционированного доступа к информации и (или) передачи ее лицам, не имеющим права на доступ к информации; меры своевременного обнаружения фактов несанкционированного доступа к информации и предупреждения возможности неблагоприятных последствий; способы восстановления.

РАЗРАБОТКА ВЕБСАЙТА (1)

1. Для использования любого программного обеспечения (программа, база данных) требуется разрешение правообладателя и, по умолчанию, выплата вознаграждения (лицензия).
2. Лицензионный договор:
 - определен результат интеллектуальной деятельности;
 - перечислены разрешенные способы использования;
 - указан вид лицензии (исключительная или неисключительная)
 - лицензиар имеет право предоставлять данные права;
 - указан размер вознаграждения или способ его определения;
 - указаны территория и срок разрешенного использования;
 - внимание условиям изменения и прекращения договора.
3. В случае покупки разработанного ПО - договор об отчуждении (передачи прав) :
 - определен результат интеллектуальной деятельности;
 - предусмотрено отчуждение «в полном объеме»;
 - сторона по договору является правообладателем;
 - указан размер вознаграждения или способ его определения.

РАЗРАБОТКА ВЕБСАЙТА (2)

1. В случае заказа разработки заключается договор авторского заказа (с самим автором) или договор подряда.
2. Договор авторского заказа должен предусматривать предоставление заказчику лицензии или передачу ему прав «в полном объеме», а также срок исполнения договора.
3. По договору подряда на создание ПО, по умолчанию, права на ПО принадлежат Заказчику.
4. Использование разработчиками ПО третьих лиц: условия лицензий могут ограничивать количество копий или дальнейшую передачу прав. -> Приобретение прав от имени Заказчика.
5. При использовании ПО со свободно распространяемым исходным кодом (open source) или открытой лицензии необходимо изучить условия лицензии. Возможны ограничения!
6. Права на служебные произведения (т.е. созданные в пределах трудовых обязанностей работника) возникают у правообладателя (подрядчик, по умолчанию, сохраняет право простой неисключительной лицензии). При использовании такого произведения у автора (!) - право на вознаграждение. При неиспользовании в течение 3 лет – все права переходят автору.

КОНТЕНТ

1. Сайт – объект авторского права (составительство), сложный объект.
2. Использование результатов интеллектуальной деятельности (РИД) на сайте:
 - Тексты (в т.ч., слоганы, названия произведений и персонажей)
 - Каталоги, базы данных
 - Элементы дизайна, иконки, значки, персонажи, баннеры
 - Шрифты
 - Фотографии
 - Логотипы
 - Карты
 - Ссылки
3. Права на служебные произведения (созданы в рамках трудовых обязанностей), по умолчанию, принадлежат работодателю.
4. Использование «чужих» РИД: только с согласия правообладателя и при условии выплаты вознаграждения. Необходимы договоры об отчуждении прав или лицензионные договоры.
5. Соблюдение прав на товарные знаки третьих лиц.
6. Продавец обязан указать на сайте своё наименование, адрес и email

ЗАКУПКА ТОВАРА

1. Продавец обязан предоставить необходимую и достоверную информацию о товаре:
 - требования ст. 10 Закона о защите прав потребителей;
 - соответствие ГОСТам (названия, маркировка);
 - наличие информации об обязательном подтверждении соответствия, гигиенических сертификатов
2. Ответственность продавца за нарушение интеллектуальных прав третьих лиц:
 - в товаре используется объект интеллектуальных прав без согласия его правообладателя (копирование, имитация);
 - товар введен в гражданский оборот, в т.ч. путем импорта, в без согласия правообладателя.
3. Возможные меры снижения риска возникновения ответственности:
 - проверка соблюдения требований к маркировке и получение копий необходимых документов;
 - получение копий документов, свидетельствующих право поставщика распространять продукцию (цепочка от правообладателя);
 - сравнение внешних признаков товара и цен с оригинальными товарами;
 - условия в договоре о поставке товара свободным от любых прав третьих лиц и право предъявить регрессные требования к поставщику

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРА «ОНЛАЙН» (1)

- Дистанционный способ продажи (отсутствует возможность непосредственного ознакомления с образцом товара)
- Публичная оферта - предложение неопределенному кругу лиц.
Требования: полнота, достоверность, доступность.
- Существенные условия публичной оферты:
 1. описание товара и его основные потребительские свойства
 2. количество товара;
 3. цена товара;
 4. фирменное наименование и адрес продавца;
 5. информация об изготовителе и месте изготовления товара;
 6. условия приобретения товара;
 7. условия доставки (услуга по доставке, как опция, обязательна);
 8. срок службы, срок годности и гарантийный срок;
 9. порядок оплаты товара;
 10. срок действия предложения о заключении договора;
 11. информация об устранении недостатка или о том, что товар бы в употреблении;

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРА «ОНЛАЙН» (2)

- Публичная оферта -> продавец обязан заключить договор с любым лицом, выразившим намерение приобрести товар
- Акцепт путем конклюдентных действий покупателя: заполнение и отправка сообщения о намерении приобрести товар. Требования:
 1. наименование и адрес продавца;
 2. фамилия, имя, отчество покупателя или указанного им лица (получателя), адрес, по которому следует доставить товар;
 3. наименование товара, артикул, марка, разновидность, количество предметов, входящих в комплект приобретаемого товара,
 4. цена товара;
 5. вид услуги (при предоставлении), время ее исполнения и стоимость;
 6. обязательства покупателя.
- Момент заключения договора – выдача документа, подтверждающего оплату товара, или с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар.
- Договор розничной купли-продажи, по умолчанию, считается исполненным с момента вручения товара покупателю.
- Товары, запрещенные к продаже дистанционным способом, Доставка

РАСЧЕТЫ (1)

- Обязательное применение ККТ в расчетах с *физлицами*
Исключение для некоторых видов деятельности, а также до 1 июля 2018 для лиц:
 - применяющих патентную систему налогообложения,
 - налогоплательщиков ЕНВД (по п.2 ст.346.26 НК РФ),
 - выполняющих работы/услуги,
 - торговля с использованием торговых автоматов.Обязательное применение ККТ:
 - при оплате товара физлицом путем безналичного перевода
 - курьерами
- **Расчеты при передаче товара (наличные или по карте):** обязанность выдать кассовый чек на бумажном носителе и в случае предоставления покупателем до момента расчета абонентского номера либо адреса электронной почты направить покупателю кассовый чек в электронной форме (при наличии технической возможности)
- **Расчеты онлайн:** обязательная передача кассового чека в электронной форме на абонентский номер либо адрес электронной почты (печать на бумажном носителе не требуется)

РАСЧЕТЫ (2)

- Приобретение или аренда ККТ, заключение договора с оператором фискальных данных, регистрация ККТ
- Соблюдение требований применения ККТ
- Соблюдение требований к кассовому чеку
- Хранение фискальных накопителей в течение 5 лет
- Ответственность : ч.2-6 ст.14.5 КоАП

Неприменение ККТ работником или курьером не освобождает от ответственности

- Привлечение платежных агентов (ПА)
 - Курьер, принимающий, помимо прочего, у покупателей наличные средства в счет оплаты товара, не является платежным агентом
 - Обязанность ПА выдать кассовый чек
 - Использование специальных банковских счетов при расчетах с ПА
- Момент исполнения обязательства об оплате
 - с момента передачи денежных средств платежному агенту.

ВОЗВРАТ ТОВАРА (1)

ВОЗВРАТ ТОВАРА НАДЛЕЖАЩЕГО КАЧЕСТВА:

- Обязанность предоставить в момент доставки товара информацию о порядке и сроках возврата товара в письменной форме.
- Право отказаться от товара в любое время до его передачи, а после передачи товара - в течение 7 дней (или в течение 3 месяцев с момента передачи товара, если не предоставлена информация о порядке и сроках возврата товара), при условии возмещения расходов на исполнение договора.
- Запрет на отказ от товара имеющего индивидуально-определенные свойства (н-р, товар, созданный по заказу).
- Возврат суммы оплаты (за искл. расходов на доставку) не позднее чем через 10 дней со дня предъявления потребителем соответствующего требования.

ЗАМЕНА ТОВАРА НАДЛЕЖАЩЕГО КАЧЕСТВА:

- в течение 14 дней;
- запрет на обмен некоторых товаров.

ОБЩИЕ УСЛОВИЯ:

- сохранены товарный вид и потребительские свойства товара;
- документ, подтверждающий факт и условия его покупки (отсутствие документа о покупке не лишает его возможности ссылаться на другие доказательства).

ВОЗВРАТ ТОВАРА (2)

ВОЗВРАТ ТОВАРА НЕНАДЛЕЖАЩЕГО КАЧЕСТВА:

1. Предъявление претензий:
 - В течение гарантийного срока или срока годности;
 - Если такие сроки не установлены, - в разумный срок (не более 2 лет с даты передачи покупателю);
2. Покупатель вправе потребовать (по своему выбору):
 - безвозмездного устранения недостатков/возмещения расходов на их устранение;
 - соразмерного уменьшения покупной цены;
 - *замены товара на аналогичный или другой (с перерасчетом цены);*
 - *отказаться от покупки, вернуть товар (за свой счет, кроме крупногабаритного) и потребовать возврата цены.*
- Если покупателю причинены убытки, он вправе потребовать их возмещения.
- Отсутствие документа о покупке не лишает его возможности ссылаться на другие доказательства.
- При возврате денежных средств способ определяется с согласия покупателя.

ЗАЩИТА ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ

- Персональные данные (ПД) – любые данные, позволяющие идентифицировать физическое лицо (н-р, IP-адрес, cookies, логин, пароль в сочетании с данными анкеты при регистрации, данными при заказе и т.п.)
- Для исполнения договора с субъектом ПД согласия не требуется.
- Для использования данных для других целей (н-р, маркетинговых) или их передачи третьим лицам (н-р, call-центры, доставка) требуется согласие в любой позволяющей подтвердить факт его получения форме.
- Договор с третьим лицом должен предусматривать:
 1. перечень разрешенных действий (операций) с ПД;
 2. цели обработки;
 3. обязанность соблюдать конфиденциальность и обеспечивать безопасность ПД
 4. требования к защите ПД
- Трансграничная передача ПД
- Уведомление об обработке ПД в Роскомндзор
- Обязанность продавца обеспечивать конфиденциальность ПД о покупателе: организационные, правовые и технические меры.
- Политика конфиденциальности (или как часть Пользовательского соглашения)

ПРОДВИЖЕНИЕ И РЕКЛАМА (1)

- ФЗ «О рекламе» действует в отношении интернет-сайтов в доменных зонах .su, .ru и .рф, а также на русскоязычных страницах в иных зонах.
- РЕКЛАМА - любая информация, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.
- НЕ является рекламой:
 1. обязательная по закону информация (об ассортименте товаров, условиях их приобретения, ценах и скидках, правилах пользования и т.п.); *если информация направлена на выделение товаров, услуг или организации среди однородных товаров, услуг или организации*
 2. справочно-информационные и аналитические материалы (обзоры внутреннего и внешнего рынков, результаты научных исследований и испытаний), *не имеющие в качестве основной цели продвижение товара на рынке*
 3. объявления, в т.ч. юридических лиц, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности

ПРОДВИЖЕНИЕ И РЕКЛАМА (2)

1. Реклама должна быть добросовестной и достоверной.
2. Примеры ненадлежащей рекламы:
 - некорректные сравнения (использование слов «лучший», «самый», «№1», когда отсутствует возможность привести объективный источник выводов);
 - порочит честь, достоинство, деловую репутацию конкурента
 - реклама товара, реклама которого запрещена, под видом рекламы другого товара сходного бренда, рекламы изготовителя или продавца такого товара («зонтичная реклама»)
 - акт недобросовестной конкуренции.
 - недостоверные сведения в рекламе
 - реклама формирует негативное отношение к лицам, не пользующимся рекламируемыми товарами, или осуждает таких лиц;
 - нарушаются интеллектуальные права третьих лиц
 - не соблюдены требования закона о государственном языке
3. В рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров (наименование, место нахождения и регистрационный номер)

ПРОДВИЖЕНИЕ И РЕКЛАМА (3)

1. Использование товарного знака третьего лица в HTML-коде интернет-страницы для целей оптимизации ее поиска и выдачи поисковыми системами) -нарушение исключительного права на товарный знак.
2. Контекстная реклама: ключевые слова, совпадающие с товарными знаками и фирменными наименованиями третьих лиц – нарушение прав на средства индивидуализации и акт недобросовестной конкуренции.
3. Баннеры должны содержать полную и достоверную информацию.
4. Рассылки: с согласия адресата на получение конкретного вида информации, возможность для отказа от рассылки.
5. В рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара должны быть указаны:
 - сроки проведения такого мероприятия;
 - источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.
6. Срок хранения рекламных материалов – 1 год.

ПРАВОВЫЕ ДОКУМЕНТЫ НА САЙТЕ

- ПОЛЬЗОВАТЕЛЬСКОЕ СОГЛАШЕНИЕ (информация о магазине, регистрация на сайте, обработка персональных данных, правила размещения отзывов, условия использования интеллектуальной собственности, иные условия).
- ПОЛИТИКА КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТИ (если не включено в Пользовательское соглашение).
- ПУБЛИЧНАЯ ОФЕРТА (наименование продавца, адрес, контактные данные, определение товара и цены, использование скидок и промокодов, условия отзыва оферты, акцепт и момент заключения договора, права и обязанности сторон, способы и условия оплаты и доставки товара, сроки и условия обмена и возврата товара, иные условия).
- СОГЛАСИЕ НА ИСПОЛЬЗОВАНИЕ COOKIES, НА ПОЛУЧЕНИЕ PUSH-УВЕДОМЛЕНИЙ И РАССЫЛКИ.

ОСНОВНЫЕ НОРМАТИВНО-ПРАВОВЫЕ АКТЫ

- Гражданский кодекс РФ (гл. 30, 69, 70, 71, ст. 1358, ст. 1359(6), 76)
- Закон РФ от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей"
- Постановление Правительства РФ от 27.09.2007 N 612 "Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом"
- Федеральный закон от 22.05.2003 N 54-ФЗ "О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием электронных средств платежа"
- Федеральный закон от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации"
- Федеральный закон от 27.07.2006 N 152-ФЗ "О персональных данных"
- Федеральный закон от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе"
- Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (гл. 2.1)

ПОЛЕЗНЫЕ ССЫЛКИ

- <http://www.freshdoc.ru/>
- <https://onlinepatent.ru/trademarks/?go=1undefined&page=1>
- <https://pixabay.com/> (бесплатные фото на условиях свободного коммерческого использования)
- <https://fas.gov.ru/documents/legislative-acts.html> (аналитические материалы и база решений ФАС)
- <http://zpp.rospotrebnadzor.ru/>
- Gov.ru



СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!

Контактные данные:

Дарья Гжимек, LL.M.

daria.grzimek@inventum-legal.ru

+7(499)116-32-22

www.inventum-legal.ru