



XVIII ФОРУМ ПО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ
СОБСТВЕННОСТИ.
РОССИЯ И СТРАНЫ СНГ

«ТУМАННЫЕ СЕРВИСЫ»

К ВОПРОСУ О ПРАВОВОМ РЕЖИМЕ SAAS

Сергей СерEDA, к.э.н., serge_sereda@hotmail.com
Фонд Адемпиере, Движение «ПОтребитель»

ОСНОВНЫЕ ВИДЫ «ОБЛАЧНЫХ» СЕРВИСОВ

Pizza as a Service



■ Собственное администрирование

■ Администрирование вендора

Источник: http://www.it-grad.ru/tsentr_kompetentsii/blog/33/

ЛИЦЕНЗИРОВАНИЕ ПО ДЛЯ IAAS, PAAS, SAAS

(ПОДХОД «ОТ ТЕХНИКИ»)

Вид «облачных» сервисов	Системное и базовое ПО	Прикладное ПО
IaaS – инфраструктура как сервис	За наличие лицензий отвечает пользователь сервиса	За наличие лицензий отвечает пользователь сервиса
Paas – платформа как сервис	За наличие лицензий отвечает сервис-провайдер	За наличие лицензий отвечает пользователь сервиса
SaaS – программное обеспечение как сервис	За наличие лицензий отвечает сервис-провайдер	За наличие лицензий отвечает сервис-провайдер

ЛИЦЕНЗИРОВАНИЕ ПО ДЛЯ IAAS, PAAS, SAAS

(ПОДХОД «ОТ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА»)

Вид «облачных» сервисов	Сервис-провайдер	Пользователь сервиса
IaaS – инфраструктура как сервис	оператор информационной системы*	<ul style="list-style-type: none">• оператор информационной системы• обладатель информации*.
PaaS – платформа как сервис	оператор информационной системы	<ul style="list-style-type: none">• оператор информационной системы;• обладатель информации.
SaaS – программное обеспечение как сервис	оператор информационной системы	<ul style="list-style-type: none">• обладатель информации;• пользователь автоматизированной системы**.

* В терминах Федерального закона от 27.07.2006 N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации".

** В терминах ГОСТ 34.003-90 "Информационные технологии. Комплекс стандартов на автоматизированные системы. Автоматизированные системы. Термины и определения".

ДИСКУТИРУЕМЫЕ ПРАВОВЫЕ ВОПРОСЫ ПО SaaS

Открытый вопрос:

Пользование SaaS должно регулироваться договором на оказание услуг (SLA) или лицензионным договором, для какого из вариантов выше риск признания сделки притворной?

Предлагаемый ответ:

Пользование SaaS как таковое должно регулироваться договором на оказание услуг на обработку данных. Лицензии на использование ПО должны быть у оператора сервиса.

Краткое обоснование:

1. Пользователь сервиса SaaS не осуществляет использование объекта интеллектуальной собственности в смысле положений ст.ст. 1233 и 1270 - отсутствует прямая связь между действиями пользователя сервиса и воспроизведением программы для ЭВМ, обрабатывающей данные. (Определённый риск, правда, создаёт упоминание в ст. 1261 ГК РФ, что частью программы для ЭВМ являются порождаемые ей аудиовизуальные отображения, но он больше относится к оператору сервиса, чем к пользователю)
2. В контексте положений ст.ст. 170 и 431 ГК РФ гораздо выше риск признания сделки притворной в случае заключения не договора об оказании услуг по обработке данных, а лицензионного договора с целью «экономии» на НДС, поскольку суть гражданских отношений в случае пользования SaaS сводится к обработке данных.

ДИСКУТИРУЕМЫЕ ПРАВОВЫЕ ВОПРОСЫ ПО SAAS

Открытый вопрос:

Как должно регулироваться использование ПО, исполняемого на ЭВМ пользователя в процессе пользования SaaS (JavaScript, Java Applet, Web Plugin)?

Предлагаемый ответ:

Если речь идёт о вспомогательных программах для ЭВМ, являющихся частью инфраструктуры AJAX и (или) функциональными расширениями браузеров, заключение отдельных лицензионных договоров не обязательно / осуществляется путём совершения конклюдентных действий.

Краткое обоснование:

1. Пользователь сервиса SaaS вправе использовать по прямому назначению вспомогательные программы для ЭВМ, загружаемые на его ЭВМ по инициативе оператора SaaS, в силу ч.1 ст. 1280 ГК РФ и (или) п. 1) ч. 2 ст. 1270 ГК РФ.
2. Если подобные программы сопровождаются EULA, лицензионный договор, как правило, заключается в упрощённом порядке согласно ч. 5 ст. 1286 ГК РФ.

ДИСКУТИРУЕМЫЕ ПРАВОВЫЕ ВОПРОСЫ ПО SAAS

Открытый вопрос:

Как должна регулироваться защита обрабатываемой информации ограниченного доступа в рамках SaaS?

Предлагаемый ответ:

Обрабатываемая при помощи «облачного» сервиса информация должна быть классифицирована по уровням доступа её обладателем (пользователем сервиса). Указанная классификация, а также требования к разделению доступа, защите конфиденциальности, целостности и доступности обрабатываемой информации, должны быть включены в договор на оказание услуг по обработке данных с сервис-провайдером.

Краткое обоснование:

1. Согласно ст.ст. 6, 13, 16 и 17 149-ФЗ принятие мер по защите информации – обязанность обладателя информации (т.е. пользователя SaaS), а операторами информационных систем (сервис-провайдерами) определяется порядок создания и эксплуатации этих систем (в т.ч. по поручению обладателя информации).

ДИСКУТИРУЕМЫЕ ПРАВОВЫЕ ВОПРОСЫ ПО SAAS

Открытый вопрос:

Как должна регулироваться обработка персональных данных в рамках SaaS?

Предлагаемый ответ:

Если предоставляемые услуги по обработке данных включают обработку персональных данных, в договор на их оказание должны быть включены требования к уровню защищённости персональных данных и использованию аттестованных средств защиты информации.

Получение согласия субъекта персональных данных на их обработку – обязанность компании - пользователя сервиса.

Базы данных с персональными данными граждан Российской Федерации должны находиться на территории Российской Федерации.

Краткое обоснование:

1. Строго говоря, сервис-провайдер не является ни «оператором», ни «лицом, осуществляющим обработку персональных данных по поручению оператора» в терминах 152-ФЗ «О персональных данных». Таким образом, от сервис-провайдера можно требовать лишь обеспечения соответствующих мер по защите персональных данных.
2. Требование о нахождении баз данных с персональными данными граждан РФ на территории РФ зафиксировано в п. 7 ч. 4 ст. 16 149-ФЗ.

ДИСКУТИРУЕМЫЕ ПРАВОВЫЕ ВОПРОСЫ ПО SAAS

Открытый вопрос:

Необходима ли сервис-провайдеру лицензия на телематические услуги?

Предлагаемый ответ:

Лицензия на телематические услуги сервис-провайдеру не требуется.

Краткое обоснование:

Услуги по обработке данных, предоставляемые в режиме SaaS, не относятся к услугам связи, в том числе к телематическим.

ЛИТЕРАТУРА:

1. Как составить договор SaaS без правовых рисков [Электронный ресурс] // Сетевой ресурс компании АйТи-Лекс. — Режим доступа к электронн. данн: http://www.it-lex.ru/article/sostavit_dogovor_saas/ . — Загл. с экрана.
2. Коновалов О. Как договориться с поставщиками облаков. Шесть условий [Электронный ресурс] // Сетевой ресурс компании Онланта, 27 декабря 2016 г. — Режим доступа к электронн. данн: <http://onlanta.ru/press/blogs/oleg-konovalov/32123/> . — Загл. с экрана.
3. Коновалов О. SaaS на практике. Что обычно не учитывает заказчик [Электронный ресурс] // Сетевой ресурс компании Онланта, 29 августа 2016 г. — Режим доступа к электронн. данн: <http://onlanta.ru/press/blogs/oleg-konovalov/32055/> . — Загл. с экрана.
4. Кузьмина М. Облачные сервисы или что такое IaaS? Отличие от SaaS и PaaS [Электронный ресурс] // Сетевой ресурс IT-GRAD, 1 января 2014г.. — Режим доступа к электронн. данн: http://www.it-grad.ru/tsentr_kompetentsii/blog/33/ . — Загл. с экрана.
5. Львов И. Телематические услуги и обязательное лицензирование [Электронный ресурс] // Сетевой ресурс «Хабрахабр», 3 декабря 2015г. — Режим доступа к электронн. данн: <https://habrahabr.ru/company/zarlaw/blog/296968/> . — Загл. с экрана.

6. Макаров А. Юридические аспекты SaaS или как оформлять договоры по облачным технологиям [Электронный ресурс]// Сетевой ресурс «Закон.ру», 8 апреля 2014г. – Режим доступа к электронн. данн: https://zakon.ru/blog/2014/4/8/yuridicheskie_aspekty_saas_ili_kak_oformlyat_dogovory_po_oblachimym_tehnologiyam . – Загл. с экрана.
7. Нестерова И.А. Особенности заключения лицензионного договора на предоставление «облачных» сервисов по российскому законодательству //Актуальные проблемы юриспруденции в России и за рубежом / Сборник научных трудов по итогам международной научно-практической конференции. № 2. Новосибирск, 2015. 72 с.10. – Режим доступа к электронн. данн: <http://izfon.ru/articles/aktualnye-problemy-yurisprudentsii-v-rossii-i-za-rubezhom-sbornik-nauchnykh-trudov-po-itogam-mezhdunarodnoy-nauchno-prakticheskoy-konferentsii-no-2-novosibirsk-2015-72-s-10>
8. Паламарчук И. SaaS от А до Я (о правовом регулировании SaaS) // «Корпоративный юрист», 2014г. – Режим доступа к электронн. данн: [http://lib.custis.ru/SaaS_%D0%BE%D1%82_%D0%90_%D0%B4%D0%BE_%D0%AF_\(%D0%BE_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE%D0%B2%D0%BE%D0%BC_%D1%80%D0%B5%D0%B3%D1%83%D0%BB%D0%B8%D1%80%D0%BE%D0%B2%D0%B0%D0%BD%D0%B8%D0%B8_SaaS\)](http://lib.custis.ru/SaaS_%D0%BE%D1%82_%D0%90_%D0%B4%D0%BE_%D0%AF_(%D0%BE_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE%D0%B2%D0%BE%D0%BC_%D1%80%D0%B5%D0%B3%D1%83%D0%BB%D0%B8%D1%80%D0%BE%D0%B2%D0%B0%D0%BD%D0%B8%D0%B8_SaaS))

9. Разуваев В. Софт как услуга // ЭЖ-Юрист. 2010. № 5. – Режим доступа к электронн. данн: <http://www.yurclub.ru/docs/ezyurist/article11.html> . – Загл. с экрана.
10. Савельев А.И. Вебинар «Правовые аспекты предоставления облачных сервисов в России» [Электронный ресурс]// Сетевой ресурс «Закон.ру», 23 апреля 2014г. — Режим доступа к электронн. данн: https://zakon.ru/Video/pravovye_aspekty_predostavleniya_oblachnykh_servisov_v_rossii__vebinar_na_zakonru/656 . — Загл. с экрана.
11. Серов А. SaaS: программное обеспечение или услуга? // ЭЖ-Юрист. 2011. № 17. — Режим доступа к электронн. данн: <http://w.pc-forums.ru/b5552.html>
12. Шумский Д. «Заоблачные» проблемы: юридическое оформление SaaS-проектов // XV конференция ISDEF, 7 октября 2016г. — Режим доступа к электронн. данн: http://yust.ru/upload/iblock/2f0/shumskiy_saas_07_10_2016.pdf
13. Aber J. SaaS Agreement vs. Software EULA. Which Template Do I Need? [Электронный ресурс]// Сетевой ресурс компании Aber Law Firm, P.C., 18 мая 2010г. — Режим доступа к электронн. данн: <https://www.aberlawfirm.com/2010/05/18/saas-agreement-vs-eula-which-template-do-i-need-a-saas-attorneys-view/> . — Загл. с экрана.

- 
- 
14. Cleveland B. The SaaS Business Model and Some Common Legal Questions [Электронный ресурс] // Сетевой ресурс Bruce Cleveland's Rolling Thunder, 5 августа 2009г. — Режим доступа к электронн. данн: <http://rollingthunder.wildcat.vc/on-demand/the-saas-business-model-and-some-common-legal-questions/> . — Загл. с экрана.
 15. Van Eecke P. Cloud Computing Legal issues [Электронный ресурс] // Сетевой ресурс организации ISACA, 11 февраля 2010г. — Режим доступа к электронн. данн: http://www.isaca.org/Groups/Professional-English/cloud-computing/GroupDocuments/DLA_Cloud%20computing%20legal%20issues.pdf . — Загл. с экрана.
 16. Walsh William J., Karchner Derek E. Software as a Service Agreements [Электронный ресурс] // Сетевой ресурс компании mccandlishlawyers.com, 4 мая 2015г. — Режим доступа к электронн. данн: <http://cdn.mccandlishlawyers.com/wp-content/uploads/2015/05/CIT-Mach37-PowerPoint-McCandlish-FINAL.05042015.pdf> . — Загл. с экрана.
 17. What is SaaS? [Электронный ресурс] // Сетевой ресурс компании salesforce.com. — Режим доступа к электронн. данн: <http://www.salesforce.com/uk/crm/saas/> . — Загл. с экрана.