

ИНТЕРНЕТ-ТОРГОВЛЯ И УГОЛОВНЫЙ ЗАКОН*

Э.Ф. МИЧУЛИС, профессор кафедры трудового и уголовного права Минского института управления, кандидат юридических наук, профессор, заслуженный юрист Республики Беларусь, А.А. МИЧУЛИС, юрист

Статья посвящена роли уголовного закона в противодействии нарушениям правил электронной торговли. Отмечается, что существующая система уголовно-правовых норм как на национальном, так и на международном уровнях не в полной мере обеспечивает интересы борьбы с общественно опасными проявлениями в Интернет-пространстве. Вносятся предложения по совершенствованию норм действующего Уголовного кодекса.

Информационные технологии сегодня проникают практически во все сферы общественной практики человека и его личную жизнь. Трудно представить жизнь современного общества без компьютера и компьютерных технологий, которые давно уже вышли за границы отдельных государств. Всемирная компьютерная сеть Интернет («всемирная паутина») многократно увеличила возможности распространения информации, создав особую среду (пространство), именуемую киберпространством. Интернет стал местом обсуждения важнейших государственных и общественных проблем, решения деловых вопросов, проведения дискуссий и диспутов, завязывания знакомств. И более того, парадокс «всемирной паутины» состоит в том, что она не знает государственных границ, не обременена таможенными и иными режимами. Сегодня, минуя придуманные человечеством формы контроля, можно передать из континента на континент письма, деловые предложения, переслать видео и фотоматериалы, даже целые книги и сочинения. Реальностью является и то, что виртуальная среда функционирует по своим законам, еще до конца не осознанным человечеством.

Коммерция – одна из сфер человеческой практики, в которой компьютерные технологии нашли достаточно широкое применение. Сформировалось относительно самостоятельное направление предпринимательской деятельности – электронный бизнес. Внедрение указанных технологий стимулирует развитие производства, повышение уровня продаж произведенного продукта, создает возможности объединения рынков стран и континентов, позволяет снизить издержки как производителя, так и продавца. Одним из наиболее перспективных направлений электронного бизнеса сегодня признается Интернет-торговля. Она получила некоторое развитие и в Беларуси, являясь перспективным направлением инновационной экономической деятельности.

Как и любая другая инновационная сфера, электронная торговля в правовом отношении недостаточно полно урегулирована. Нечетко определены порядок создания различных торговых и иных коммерческих структур, их деятельность, права и обязанности продавцов и потребителей предоставленных услуг.

В Республике Беларусь приняты и действуют нормативные акты, в целом определяющие порядок создания и регистрации Интернет-магазинов. Основными из них являются постановление Совета Министров Республики Беларусь от 2 ноября 2005 года [1], приказ Министерства торговли Республики Беларусь от 16 июня 1998 года [2], приказ Государственного центра безопасности информации при Президенте Республики Беларусь от 24 ноября 2006 года [3], а также постановление правления Национального банка Республики Беларусь от 26 ноября 2003 года [4]. Однако этого нельзя сказать о деятельности указанных магазинов. Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 8 сентября 2006 года №1161 «О некоторых вопросах осуществления розничной торговли по образцам с использованием сети Интернет» лишь в общей форме регулирует Интернет-торговлю, признавая ее разновидностью торговли по образцам, на которую в целом распространяются правила данной формы торговли.

Важным элементом правового регулирования любой сферы общественной практики, в том числе и электронной торговли, является уголовный закон. Уголовное право своими нормами призвано подкрепить действенность норм других отраслей права, создавать предпосылки борьбы с криминальными проявлениями в конкретной сфере социальной жизни.

Роль уголовного закона в поддержании порядка в сфере электронной торговли проявляется, прежде всего, в том, что его нормы направлены на подкрепление действенности тех правовых установлений, которые регулирует процесс

* Статья поступила в редакцию 1 октября 2007 года.

создания и функционирования Интернет-магазинов, Интернет-бирж и других форм электронной торговли. Так, в соответствии с указанными выше нормативными актами Интернет-торговля, как и любая другая предпринимательская деятельность, может осуществляться только после государственной регистрации. В соответствии с постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 2 ноября 2005 года [1] для осуществления данной деятельности требуется получение лицензии. Однако прежде чем обратиться в лицензирующий орган за соответствующим разрешением, каждый Интернет-магазин должен быть зарегистрирован в белорусском сегменте сети Интернет (by). Для этого необходимо обратиться в Государственный центр безопасности информации при Президенте Республики Беларусь, где выдается свидетельство, подтверждающее регистрацию доменного имени. Данное свидетельство предоставляется в лицензирующий орган при обращении за лицензией. Интернет-торговля без государственной регистрации, без регистрации доменного имени, а равно и без лицензии действующим уголовным законом (ст. 233 Уголовного кодекса Республики Беларусь (далее – УК) признается преступной. Правда, для уголовной ответственности необходимо, чтобы виновный получил доход в крупном размере. При отсутствии такого дохода наступает административная ответственность, согласно статье 12.7 Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях (далее – КоАП).

Наличие таких норм еще не означает, что они действуют эффективно и что все случаи нарушения установленного порядка создания Интернет-магазинов и других форм электронной торговли повлекли за собой уголовную или, по крайней мере, административную ответственность. Чаще всего это связано с трудностями выявления и документирования незаконной предпринимательской деятельности в сети Интернет. Так, незаконная торговая деятельность может проводиться без регистрации доменного имени в белорусском сегменте сети Интернет, а осуществляться с позиции доменного пространства других стран. Подобная деятельность в соответствии с белорусским законодательством признается незаконной и должна влечь ответственность. В этой связи вряд ли можно согласиться с мнением М. Николаева, который пишет, что если владелец Интернет-магазина либо реализуемый им товар находится на территории Республики Беларусь, но сервер, на котором размещен сайт субъекта торговли, находится в другом государстве или доменное имя сайта зарегистрировано за пределами доменного адресного пространства Беларуси, то такой магазин находится за гранью закона. И автор рекомендует потенциальным покупателям лишь быть более осмотрительными

и удостовериться в правоспособности продавца [5]. В действительности наличие незаконной предпринимательской деятельности и владельцы подобных Интернет-магазинов должны нести либо уголовную, либо административную ответственность, ведь торговля фактически осуществлялась на территории Республики Беларусь. Согласно статье 5 УК на подобную деятельность распространяется уголовный закон нашей страны. Другое дело будет ли такой предприниматель привлечен к ответственности. Для того чтобы собрать доказательства, необходимо взаимодействие с правоохранительными органами других государств, что не всегда может быть осуществлено успешно, особенно когда между государствами нет соответствующих соглашений о взаимопомощи по уголовным делам.

Необходимо также отметить, что Интернет является той средой, где можно создать сайт-«однодневку», найти нескольких покупателей, продать свой товар, и навсегда исчезнуть в просторах «всемирной паутины». Все это достаточно малозатратно, анонимно и эффективно в том случае, если цена предлагаемого товара значительно ниже среднерыночной, и тем более, если на сайте указать, что товар добыт «левым путем». Покупатель в этом случае вряд ли станет обращаться в правоохранительные органы.

Куда более широкий спектр криминальных проявлений может проявиться в ходе деятельности соответствующего Интернет-предприятия. Уголовный закон играет важную роль в обеспечении выполнения субъектами электронной торговли своих обязанностей. Воздействуя на сознание указанных субъектов, уголовный закон стимулирует выполнение ими обязанностей, вытекающих из законов и договоров, воздержание их от совершения явно незаконных действий. Интернет-магазин может стать каналом сбыта материальных ценностей, добытых преступным путем, легализации («отмывания») материальных ценностей, добытых преступным путем. Владельцы Интернет-магазинов могут стать соучастниками различных преступлений, например, быть пособниками при контрабанде, хищении имущества. Все эти деяния являются преступными и влекут ответственность по соответствующим статьям УК.

Для нечистых на руку предпринимателей Интернет представляет более широкие возможности для таких уголовно-наказуемых деяний, как обман покупателей, распространение ложной информации о товарах и услугах, выпуск либо реализация недоброкачественной продукции, ответственность за которые установлена статьями 250, 257 и 337 УК. Покупатель практически не защищен, так как не имеет непосредственного контакта с продавцом; не гарантировано, что информация о продавце, размещенная на сайте, является действительной. Наиболее распространенной

формой обмана в Интернет-торговле является неверное указание фирм-производителей товаров, места изготовления товара, продажа использованного товара как нового и тому подобные виды обмана. Своеобразным нарушением прав потребителя являются случаи, когда владелец Интернет-магазина на своей веб-странице не указывает все необходимые характеристики товара либо указанные сведения не соответствуют действительности. Несмотря на наличие в уголовном законе норм, устанавливающих ответственность за указанные и подобные действия, их применение в силу специфики киберпространства является редким явлением.

В сфере Интернет-торговли не менее острыми являются проблемы уклонения владельцев магазинов от уплаты налогов и сборов, а также нарушения права интеллектуальной собственности. Указанные нарушения со стороны субъектов Интернет-торговли действующим уголовным законодательством Республики Беларусь криминализованы (ст. 201 и 243 УК).

Сделки в Интернет-магазине могут совершаться в двух формах: онлайн и офлайн. Офлайновые сделки заключаются через Интернет, однако оплата за товар осуществляется в безналичной форме либо имеет место непосредственный наличный расчет с клиентом. И только после этого происходит доставка товара. В случае проведения онлайн-сделки товар и его оплата перемещаются между покупателем и продавцом в цифровом формате. В данном случае проследить факт перемещения денег и товара достаточно сложно. Это открывает возможности не только не уплачивать налоги, но и непосредственно нарушать авторские и смежные права других лиц путем несанкционированной продажи объектов авторских правоотношений.

Важная социальная роль уголовного права в сфере электронной торговли состоит в создании правовой основы пресечения особенно опасных деяний, совершаемых в киберпространстве. Особо следует обратить внимание на то, что не обошли стороной электронную торговлю и мошенники как из числа продавцов, так и из числа их клиентов.

Существует достаточно много различных схем обогащения за счет наивных покупателей. Достаточно распространенной является схема, когда Интернет-магазин предлагает купить, например, мобильные телефоны последней модели по низкой цене, как, к примеру, это недавно имело место в Гродно [6]. При этом продавец на своем сайте может объяснить цену самыми невероятными факторами, например, тем, что он якобы продает конфискованные таможенными товарами либо может намекать, что низкая цена обусловлена тем, что товар приобретен за деньги с украденных кредитных карточек богатых американцев,

но «кардеры» не имели иную возможность для обналичивания денег, кроме как покупку и продажу товара третьим лицам по низким ценам. Криминальный механизм действия подобных магазинов-«однодневок» прост: принимаются заказы и оплата от нескольких покупателей, после чего данная веб-страница исчезает из Интернет-пространства. Деньги, как правило, перечисляются «продавцам» в виде почтовых, банковских переводов либо электронных платежей, что обеспечивает анонимность преступников [7, с.238]. Виновные в такого рода действиях подлежат ответственности по статье 209 УК.

Выше речь шла о криминальных действиях продавцов, но практика показывает, что не менее распространены посягательства на Интернет-магазины со стороны их клиентов. И речь идет о различных видах хищений и преступлениях против информационной безопасности. Наиболее простой способ хищения с Интернет-магазина сводится, например, к тому, что заказывается товар, при этом указывается адрес, по которому он должен быть доставлен, чаще всего это снятая на сутки квартира. При появлении курьера в квартире либо при подходе к ней с применением насилия либо угрозы применения насилия отбирается заказанный товар [8]. Действующий уголовный закон такого рода действия признает либо грабежом, либо разбоем (ст. 206 или 207 УК).

В реальной жизни схемы хищений из Интернет-магазинов бывают куда более изощренные. Одна из них основана на использовании механизма протекции сделки, существующей в платежной системе Webmoney. Состоит эта схема в том, что при переводе денег из «кошелька» покупателя в «кошелек» продавца, покупатель устанавливает протекцию сделки, то есть вводит произвольный набор символов – код протекции. Деньги перечисляются продавцу, но он сможет ими распорядиться только после введения кода протекции. Код сообщает ему покупатель после получения товара. В криминальных случаях покупатель не сообщает кода и исчезает в просторах «всемирной паутины» [9]. Указанные и другие подобные схемы незаконного изъятия имущества Интернет-магазинов признаются хищением, и действия виновных подлежат квалификации по статье 212 УК.

Как свидетельствует зарубежная практика, владельцы Интернет-магазинов нередко становятся жертвами вымогателей. Механизм вымогательства можно показать на примере действия хакера, известного под ником Maxus. Последний, проникнув в компьютерную сеть Интернет-магазина CD Universe, скопировал номера кредитных карт. После этого потребовал от магазина выкуп в размере 100 тысяч долларов. Когда ему было отказано, хакер разместил 25 тысяч номеров

кредитных карт на соответствующем сайте [10]. Такого рода деяния признаются вымогательством (ст. 208 УК) и неправомерным завладением компьютерной информацией (ст. 352 УК).

К сожалению, борьба с посягательствами на интересы участников Интернет-торговли на сегодняшний день ведется на национальном уровне. Однако особенностью электронной торговли является то, что она осуществляется в киберпространстве, которое не знает государственных границ. Многие мошеннические операции носят транснациональный характер. Нередко они проводятся с позиции одной страны в сегменте Интернета другой страны, а добытые преступным путем материальные ценности выводятся в третьи страны, где существуют более благоприятные условия для их изъятия, обналичивания денежных сумм.

Транснациональный характер во многих случаях представляют и атаки хакеров на Интернет-магазины, банковские и иные платежные системы, в том числе на системы электронных денег (webmoney), которые выступают как интенсивно развивающиеся средства расчетов в электронной торговле и в целом в электронном бизнесе. В этих условиях настало время на международном уровне очертить круг деяний, признаваемых преступлениями международного характера, и определить меры борьбы с ними, которые каждое государство должно осуществлять на своей территории. Типовой закон ЮН-СИТРАП «Об электронной торговле» и Руководство по принятию, одобренные Резолюцией 51/162 Генеральной Ассамблеи ООН от 16 декабря 1996 года [11], не рассматривают вопросы уголовно-правовых мер борьбы с криминальными проявлениями в сфере электронной торговли. Принятие международного акта, закрепляющего указанные выше вопросы, позволило бы более эффективно вести борьбу с различными формами мошенничества, хищения с использованием компьютерной техники, посягательствами на международные расчетные системы со стороны хакеров, распространением вирусных программ и просто спама («мусора», представленного в основном в виде навязчивой рекламы).

Сегодня «сетевое хулиганство» (несанкционированное распространение спама в Интернете) приняло большие размеры, что в значительной мере препятствует нормальному функционированию сети Интернет. Так, по результатам аналитического исследования разработчика антивирусных программ «Лаборатории Касперского» доля спама в общем объеме почты в российском сегменте Интернета (Рунете) в первом полугодии 2007 года составляла 70–80 процентов. При этом значительная часть спам-рассылок выходит за рамки традиционного рекламного жанра, приобретает криминальную направленность [12]. Вопросы борьбы с указанными выше злоупотреблениями в Интернет-

пространстве в национальных законодательных системах зарубежных стран решаются по-разному. Так, «сетевое хулиганство» признается преступным лишь в отдельных странах (Италия, Великобритания и некоторые другие). Такое положение дел, конечно, не способствует поддержанию порядка во Всемирной сети. Оно существенно мешает развитию Интернет-торговли, особенно в ее международном формате.

Проведенный анализ показывает, что действующий уголовный закон охватывает значительную часть махинаций и злоупотреблений в сфере Интернет-торговли и в целом в Интернет-пространстве. Однако существующие нормы носят универсальный характер. Они не отражают специфику киберпространства. С другой стороны, определенную сложность представляет их реализация на практике, прежде всего в доказывании совершения определенных действий конкретными лицами, особенно когда такого рода деяния совершаются в Интернет-пространстве другого государства. А тем временем динамика преступлений, связанных с использованием компьютерных технологий, имеет тенденцию к резкому возрастанию. По данным МВД Республики Беларусь, если в 1998–2000 годы было возбуждено 3 уголовных дела по рассматриваемой категории преступлений, то в 2006 году выявлено 847 таких преступлений, в том числе 334 – против информационной безопасности. При этом наметилась явная тенденция транснационализации указанной преступности, о чем свидетельствует практика деятельности Управления по раскрытию преступлений в сфере высоких технологий МВД Республики Беларусь по выявлению и привлечению к уголовной ответственности международных групп Интернет-мошенников, которые путем мошеннических операций похищали на сотни тысяч долларов денежные средства и материальные ценности Интернет-магазинов, банков и граждан США, Великобритании, Австралии, Новой Зеландии и других стран, а также международных преступных групп, занимающихся изготовлением и распространением в сети Интернет детской порнографии [13].

В интересах повышения эффективности борьбы с криминальными проявлениями в сфере Интернет-торговли и в целом в Интернет-пространстве дальнейшее развитие уголовного законодательства видится в разработке системы уголовно-правовых норм, направленных на борьбу с общественно опасными деяниями в данной сфере. Представляется, что указанная система норм должна быть включена в Уголовный кодекс в качестве самостоятельной главы. В соответствии с принятой концепцией структуризации кодекса данная глава могла быть названа «Преступления, совершаемые в Интернет-пространстве» либо «Преступления против порядка функционирования Интернет-пространства».

ЛИТЕРАТУРА

1. О некоторых вопросах лицензирования розничной торговли (включая алкогольные напитки и табачные изделия) и общественного питания, а также деятельности связанной с оборотом (за исключением розничной торговли, экспорта и импорта) алкогольной, непищевой спиртосодержащей продукции (кроме антисептических лекарственных средств и ветеринарных средств, относящихся к непищевой спиртосодержащей продукции, непищевого этилового спирта и табачных изделий: постановление Совета Министров Республики Беларусь от 2 ноября 2005 г. №1221 // Национальный реестре правовых актов Республики Беларусь. 2005. №176. 5/16728.
2. Правила продажи товаров по образцам: утверждены приказом Министерства торговли Республики Беларусь от 16 июня 1998 г. №83 // Бюллетень нормативно-правовой информации. 1998. №15.
3. Правила регистрации и делегирования доменных имен в домене ВУ: утверждены Приказом Государственного центра безопасности информации при Президенте Республики Беларусь от 24 ноября 2006 г. №83 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. №205. 7/663.
4. Правила осуществления операций с электронными деньгами: утверждены Постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 26 ноября 2003 // Национальный реестр правовых актов. 2003. №139. 8/10290.
5. Николаев, М. Интернет-магазин «в законе» / М. Николаев // КонсультантПлюс: Беларусь [Электрон. ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Республики Беларусь. Минск, 2007.
6. В Гродно изобличен и задержан компьютерный мошенник // [Электрон. ресурс]. 29 сентября 2007. Режим доступа: <http://news.tut.by/it/95130.html>
7. Грень, И.В. Компьютерная преступность / И.В. Грень. Минск: Новое знание, 2007. 413 с.: ил.
8. Курьеры все чаще становятся жертвами мошенников // [Электрон. ресурс]. 27 апреля 2007. Режим доступа: <http://www.habrahabr.ru>
9. Фёст, К. Антикидалово (утопические размышления о бедах Рунета) / К. Фёст // [Электрон. ресурс]. 27 апреля 2007. Режим доступа: <http://www.inforabota.com>.
10. Почему русские хакеры лучшие в мире // [Электрон. ресурс]. 25 апреля 2007. Режим доступа: <http://News.uaclub.net>
11. Типовой закон ЮНСИТРАЛ «Об электронной торговле» и Руководство по принятию: Резолюция 51/162 Генеральной ассамблеи от 16 декабря 1996 г. // [Электрон. ресурс]. 15 сентября 2007. Режим доступа: <http://www.unsitrail.ru>.
12. Доля спама в почте Рунета в I полугодии составила 80% // [Электрон. ресурс]. 27 сентября 2007. Режим доступа: <http://top.rbc.ru/retail/120641.shtml>
13. Масленченко, С.В. Статистический анализ преступности в сфере высоких технологий / С.В. Масленченко // Комплексная защита информации: материалы XI Международной конференции (20–23 марта 2007 года, Новополоцк (Республика Беларусь). Минск: Амалфея, 2007. С. 311–313.

SUMMARY

The article is dedicated to the examination of the role of criminal law in counteracting the violation of e-commerce rules. It is mentioned that the current system of criminal and legal norms on both national and international levels does not fully support the interests of the fight with those cases in Internet space which are dangerous for society. Suggestions regarding amendments to the current Criminal Code are made.