

УДК 340:004 (575.2) (04)

СПАМ: ПРАВОВОЙ АСПЕКТ

Х.А. Рустамова – аспирант

One of the most topical problems of the Internet in our days is legal regulation of spam. The nature of spam, brief review of foreign and Russian legislation and real court practice are considered in this article.

В последние годы спам (массовые несанкционированные электронные рассылки) представляет угрозу информационной безопасности. Каждый пользователь электронной почты ежедневно получает ненужную корреспонденцию от неизвестных отправителей, что затрудняет работу одновременно и пользователей, и почтовых служб. Повышаются затраты провайдеров и почтовых служб на обслуживание, а компании оплачивают непроизводительно используемое рабочее время. Финансовые потери компаний от времени, которое сотрудники вынуждены тратить на разбор и чтение спама, составляют, по разным оценкам, от 50 до 200 долларов в год в расчете на одного сотрудника¹. Почтовые сообщения переполняют индивидуальные почтовые ящики и парализуют работу корпоративных серверов. Большое количество рекламной корреспонденции может привести к излишней нагрузке на каналы и почтовые серверы провайдера, из-за чего обычная почта, которую, возможно, очень ждут получатели, будет проходить значительно медленнее. Пользователи сети ежедневно тратят время на фильтрацию бесполезных для них рекламных сообщений, вследствие чего вынуждены использовать противоспамные фильтры, которые могут стереть и важное сообщение, сочтя его за спам. Впрочем, и человек, вынужденный просматривать десятки рекламных сообщений в день, тоже легко может пропустить среди

них нужное. К тому же зачастую спам содержит информацию, которая вводит получателей в заблуждение и служит для осуществления недобросовестных или незаконных целей.

Определить спам несложно – это сообщения электронной почты (e-mail) либо аналогичные сообщения в телеконференциях (newsgroups), на каналах чата (IRC, ICQ), SMS, отправляемые абоненту, который не выразил (в явном или неявном виде) желания их получить. Такая рассылка является массовой, что связано с использованием значительного количества адресов электронной почты при посылке одного сообщения либо с многократной посылкой сообщений одному получателю. Рассылаемое при спаме сообщение, в зависимости от целей и задач спамера, может содержать как коммерческую, так и иную информацию (оскорбительную, агитационную). По последнему признаку – содержанию сообщения – выделяют такие типы спама:

- “коммерческий” спам – “unsolicited commercial e-mail” (“UCE”);
- “некоммерческий” – “unsolicited bulk e-mail” (“UBE”)².

Первая спамерская рассылка появилась 5 марта 1994 г. В этот день американская юридическая компания Canter and Siegel отправила в несколько конференций рекламу своих услуг для людей, желающих участвовать в лотерее

¹ Опасность спама... и средств борьбы с ним // <http://www.kaspersky.ru/spam>

² *Наумов В.Б.* Право и Интернет: Очерки теории и практики. – М.: Книжный дом “Университет”, 2002. – С. 97.

US Green Card¹. Спустя 10 лет спам составил порядка 75–85% от общего почтового трафика², технологии спамеров взяли на вооружение вирусописатели для распространения во Всемирной сети своих творений. Примером тому могут служить недавние эпидемии червей *SoBig* и *MyDoom*, от которых пострадали десятки миллионов пользователей сети. Криминализация спама стала одной из главных тенденций, характеризующих развитие “макулатурной” почты в 2004 г. В частности, продолжилось дальнейшее сращивание спамерских и хакерских технологий и, кроме того, был отмечен резкий рост количества рассылок с рекламой контрафактных и поддельных товаров, фишинг-рассылок. Под фишингом понимают разновидность Интернет-мошенничества, при котором злоумышленники полагаются не на дыры в программном обеспечении, а на глупость и доверчивость пользователей. Фишинг применяется, прежде всего, для кражи паролей к онлайн-вым платежным системам, банковских счетов и другой конфиденциальной информации. По данным компании Message Labs, в сентябре 2003 г. в почтовых потоках, которые обрабатывает принадлежащий компании программный антиспам-сервис, было зафиксировано 279 фишинг-сообщений, а в сентябре 2004 г. – уже 2098012. По оценкам компании “Ашманов и Партнеры”, деятельность спамеров в минувшем году обошлась Рунету, как минимум, в 250 миллионов евро. Общемировые убытки от спама оцениваются в несколько десятков миллиардов евро³.

Криминализация спама вызывает естественную обеспокоенность, как Интернет-сообщества, так и руководства различных стран. Поэтому с 2004 г. и по настоящее время происходит усиление законодательной борьбы со спамом.

В первые месяцы 2004 г. во многих странах начали действовать новые законодательные акты, направленные на борьбу со спамом.

¹ Leyden J. Spam is 10 // <http://www.theregister.co.uk/content/6/36062.html>.

² Спам 2004: Аналитический отчет // <http://www.spamtest.ru/document.html?chapter=15928>

³ Итоги деятельности спамеров в 2004 г. // <http://net.compulenta.ru/166995/>

Юридическое определение спама и жесточеские меры по борьбе с ним обсуждались государственными органами США, Дании, Великобритании, Австралии, Франции, Германии и других стран.

Одним из наиболее строгих законов против спама, принятых в 2004 г., можно считать австралийский “Spam Act”, по которому за рассылку спама предусмотрен штраф до миллиона австралийских долларов за каждый день рассылки. По данным компании Message Labs, появление этого законодательного акта привело к тому, что спамеры стали покидать Австралию и переносить свою деятельность в другие страны, что, впрочем, не мешает им по-прежнему слать спам австралийским пользователям. Аналогичная ситуация сложилась в США, где после вступления в силу (с 1 января 2004 г.) федерального закона, получившего название “Can-Spam Act” и устанавливающего сроки тюремного заключения и многомиллионные штрафы за злоупотребления при рассылке писем в сети Интернет, спама рассылаться меньше не стало, а ущерб от несанкционированных электронных сообщений, нанесенный предприятиям США в 2004 г., оценивается в 22 млрд. долларов⁴. Это стало возможным в силу того, что, несмотря на предусмотренные новым законом суровые взыскания, действующие и потенциальные спамеры могут легко злоупотреблять предусмотренными допущениями, оговаривающими ситуации, когда коммерческие предложения по электронной почте могут быть позволены. Согласно закону фирмы могут безнаказанно рассылать рекламные письма, если в них указаны легальные координаты и получателю предоставляется возможность отказаться от дальнейшего получения рекламы. Эти положения дают много возможностей обойти закон. Кроме того, спамерские фирмы США, как правило, подобно австралийским коллегам, действуют вне правового поля своей страны, регистрируясь за границей и используя иностранные каналы связи⁵. В Организации Объединенных

⁴ Рядовой американец получает более 18 мусорных писем в день // <http://net.compulenta.ru/169405/>

⁵ За первый месяц действия нового антиспам-мерского закона спама в США меньше не стало //

Наций полагают, что решить данную проблему и обезопасить пользователей Интернета от недобросовестных дельцов и мошенников можно будет только при условии тесного международного сотрудничества. В июле 2004 г. ООН организовала специальную встречу по данному вопросу, где для повышения эффективности борьбы со спамом было предложено разработать единый проект закона по борьбе с незаконными рассылками¹.

В России в 2004 г. юридические аспекты такого явления, как спам, начали обсуждать на самом высоком уровне. В июле на рассмотрение Госдумы РФ был внесен проект закона по борьбе со спамом, который предусматривал внесение изменений в федеральный Закон о рекламе, Уголовный кодекс РФ и Кодекс РФ об административных нарушениях. Однако законопроект вызвал нарекания экспертов Госдумы по некоторым своим положениям и был отправлен на доработку.

Также в 2004 г. состоялись показательные суды над спамерами, на организаторов спамерских рассылок были наложены финансовые штрафы. В мае 2004 г. к семи годам лишения свободы был приговорен спамер из Буффало Говард Кармак (Howard Carmack) за рассылку 850 млн. спамерских сообщений и подделку адресов электронной почты. В декабре 2004 г. суд штата Айова за рассылку спама приговорил три американские компании к штрафу, в общей сложности превышающему 1 млрд. долларов. Это самый крупный в истории штраф за рассылку спама. Примечательно, что истец – владелец небольшой компании CIS Internet Services – даже не надеется когда-либо получить эти деньги.

20 июня 2004 г. вступил в законную силу первый в истории России приговор лицу, рассылавшему SMS-спам. Гражданин Д.И. Андросов был признан виновным в совершении деяния, предусмотренного ст. 273 Уголовного кодекса РФ (создание, использование и распространение вредоносных программ для ЭВМ), приговорен к одному году лишения

свободы условно и уплате штрафа в размере 3000 рублей².

В 2005 г. продолжается развитие антиспам-мерского законодательства в различных странах. Так, на заседании Европейского союза 7 февраля Хос Мануэл Дуран Баррозу призвал все страны-члены ЕС объединиться в борьбе со спамом. Участие в новом европейском антиспамовом содружестве предполагает всестороннюю помощь в борьбе со спамерами. В частности, будет упрощена процедура обращения в суд с жалобами на спамеров, обращения такого рода будут рассматриваться с особым вниманием. Помимо этого будут проводиться постоянные работы по выявлению и закрытию веб-сайтов и блокировке почтовых серверов, которые были уличены в рассылке спама и онлайн-мошенничестве³.

В настоящее время явление спама, как правило, не лежит в правовом поле Российской Федерации или Кыргызской Республики – он не запрещен и не разрешен. При желании в законодательстве обеих стран можно найти аргументы как за, так и против. Прямые нормы регулирования отсутствуют, поэтому, если дело о спаме выйдет на формальный юридический уровень, результат может быть разным. До сих пор прецедентов не было. Но вполне возможно, что скоро спамеров начнут преследовать по закону, во всяком случае в России. В настоящее время Государственная дума РФ рассматривает новую редакцию Закона о рекламе, в котором предусматривается ответственность лиц, использующих спам. Распространение рекламы по сетям электросвязи, «в том числе с использованием телефонной, факсимильной, мобильной связи и компьютерных сетей», будет разрешено только с согласия адресата. В противном случае компания, рассылавшая спам, может быть оштрафована на 40–50 тыс. рублей, а физическое лицо – на 2500–3000 рублей. Однако поправки в Закон о рекламе не учитывают спам, содержащий публичные обращения, объявления частных лиц, открытые оферты, оскорбительные высказы-

http://glazok.ru/news/internet/2004/02/09/229/index.html#print_document

¹ ООН принимается за борьбу со спамом // <http://net.compulenta.ru/48228/>

² Итоги деятельности спамеров в 2004 г. // <http://net.compulenta.ru/166995/>

³ Европейский Союз сконцентрировался на проблеме спама // <http://net.compulenta.ru/170060/>

вания, то есть спам любого содержания, кроме рекламного. Получается, что вне правового регулирования остается значительная доля спама. Кроме того, признание спамовой рассылки криминальным деянием требует внесения соответствующего изменения в Уголовный кодекс РФ. В противном случае расследование случаев рассылки спама, т.е. проведение соответствующих оперативно-розыскных мероприятий, становится невозможным. Законопроект разрешает рассылать спам при условии, что число адресатов будет невелико: не более 1000 в течение 24 часов, 10000 – в течение 30 дней или 100000 в течение одного года. Но как оценить масштаб рассылки? Документ ответа на этот вопрос не дает. Либо на один адрес должно прийти более 1000 идентичных сообщений за сутки, либо пользователю остается лично обнаружить еще 1000 получателей точно такого же письма. Заявление о возбуждении дела могло бы поступить в таком случае от провайдера? Ничуть не бывало: оператор связи авторами проекта не прописан как одна из сторон регулируемых отношений. Недоумение вызывает и инициатива узаконить принцип отписки от назойливой рассылки. Как известно, опыт Do Not Spam-листов в зарубежных государствах оказался неутешительным. В

частности, в США составление подобных списков не только не привело к сокращению объема спама, но в некоторых случаях даже увеличило его: Do Not Spam-лист – это же готовая база “живых” почтовых адресов. Зато нечеткость формулировок законопроекта оставляет возможность начать преследование любого частного лица или компании, ведущей обширную переписку. Не предусмотрена ответственность за распространение баз электронных адресов, номеров факсов и телефонов, программного обеспечения, предназначенного для рассылки спама¹.

Отсюда можно сделать вывод, что с принятием поправок к Закону о рекламе спам не прекратит свое существование в Рунете. Об этом также говорит опыт других стран, в которых были приняты аналогичные законодательные акты. Для борьбы с несанкционированными рассылками необходим комплекс мер, нужно работать с общественным мнением, фильтровать почтовые сообщения, активно проводить суды над спамерами и их клиентами.

¹ СМИ об электронных рассылках: Закон о спаме защитит спамеров? // <http://www.emailreklama.ru/smi27.shtml>