

ReedSmith

# Построение экономики данных в Европе

## Тренды с европейской точки зрения

Big Data Issues and Challenges Conference Moscow, 23 May 2019

Dr. Philipp Süß, LL.M.

**ReedSmith**  
Driving progress  
through partnership

*В мировой экономике данные - это золото 21го века*

# 1

## Статус Кво

Законодательная база и актуальность

# Статус Кво

- Стоимость экономики данных в ЕС составляла более чем €285 млрд в 2015, т.е. более 1.94% ВВП ЕС
- Благодаря ежегодному росту на 5.03%, эта стоимость увеличилась до €300 млрд, т.е. до 1.99% ВВП в 2016 году.
- При благоприятных политических и законодательных условиях стоимость экономики данных в Европе может увеличиться до €739 млрд к 2020, т.е. до 4% Общего ВВП ЕС.

# Статус Кво

**Существующая законодательная база не рассматривает надлежащим образом вопрос о том, кто “владеет” обезличенными данными, собранными компьютером.**

# 2

## Тренды на уровне ЕС

Построение **Европейской экономики данных**

# Единый Цифровой Рынок ЕС

## Три столпа Единого Цифрового Рынка

### Доступ

Лучший доступ к цифровым товарам и услугам для потребителей и предприятий по Европе

### Среда

Создание правильных условий и единого игрового поля для расцвета цифровых сетей и инновационных услуг

### Экономика и общество

Максимизация потенциала роста цифровой экономики

# Единый Цифровой Рынок ЕС

**“ЭКОНОМИКА И ОБЩЕСТВО ЕВРОПЫ ДОЛЖНЫ ВЫЖАТЬ  
МАКСИМУМ ИЗ ЦИФРОВЫХ ТЕХНОЛОГИЙ”**



# Построение Экономики Данных в Европе

- Европейская Комиссия опубликовала информацию о “Построении Экономики Данных в Европе”, в которой:
  - рассмотрены правила и положения, препятствующие свободному потоку данных и существующим возможностям снять неоправданные и непропорциональные ограничения на местоположение данных
  - выделены правовые моменты, касающиеся доступа и передачи данных, их переносимости, а также ответственности за обезличенные данные, собранные компьютером.
  - рассмотрена правовая концепция “**прав производителей данных**”
- Европейская Комиссия также запустила публичное обсуждение этих вопросов с заинтересованными сторонами для сбора дополнительных сведений.

# Построение Экономики Данных в Европе

## Предложение для нового “Права Производителя Данных”

- Европейская Комиссия видит “необходимость действовать”
- **“Доступ к данным и их передача”** как один из ключевых **“существующих барьеров”** (“Информационный бюллетень по экономике данных” Европейской Комиссии, 2017):

## 2. Доступ и передача данных

Проблема	Пример	Решение
Обычно компании анализируют только внутренние данные, обмен данными с другими заинтересованными сторонами происходит редко Нет всеобъемлющих политических рамок для (повторного) использования, свободной реализации обезличенных и анонимных данных, собранных компьютером и сенсорами	Фермерским машинам требуется 90 минут, чтобы создать карту урожайности 1 гектара. Специализированный провайдер, использующий дроны и данные с ферм может сделать ту же работу за 10 минут	Улучшить доступ к обезличенным, анонимным данным, собранным компьютером. Содействовать и стимулировать обмен данными и их повторное использование. Защитить инвестиции и активы Минимизировать эффект укоренения

**„Защитить инвестиции и активы“**



# Построение Экономики Данных в Европе

## Предложение для нового “Права Производителя Данных”

- Сообщение от Европейской Комиссии от 10 января 2017 „Построение экономики данных в Европе“ (COM(2017) 9 final), страница 13:

**Право Производителя Данных:** Право использовать и разрешать использование обезличенных данных может предоставляться “производителю данных”, т.е. владельцу или долгосрочному пользователю (т.е. арендатору) устройства. Данный подход нацелен на прояснение правовой ситуации, и он предоставляет производителю данных большой выбор, давая возможность пользователям применять свои данные, и тем самым помогать разблокировке данных, собранных компьютером. Однако необходимо прояснить соответствующие исключения, в частности предоставление производителям или государственными органами неэксклюзивного права доступа для, к примеру, управления движением или по экологическим причинам. Что касается личных данных, физическое лицо сохраняет право отозвать своё согласие в любое время после авторизации. Личные данные необходимо рассматривать в анонимном порядке так, чтобы лицо невозможно было распознать, пока их дальнейшее использование не будет передано другой стороне. Общий Регламент по защите Данных применяется к любым личным данным (собранным компьютером или как-то ещё), пока данные не станут анонимными.

# Построение Экономики Данных в Европе

## Предложение для нового “Права Производителя Данных”

- *Рабочий Документ для Персонала Комиссии о свободном потоке данных и возникающих вопросах в европейской экономике данных в. 10.1.2017, SWD (2017) 2 final:*
  - **Охват/ делимитация:**
    - Никаких личных данных, только защита “обезличенных данных, собранных компьютером”
    - Право Производителя Данных нацелено на защиту только синтаксического уровня информации, а не семантического (**отсутствие** Super-IP-Right).
  - **Исключения, рассмотренные Европейской Комиссией: Необходимость обмена данными?**
    - Правовое обязательство проверять данные по соображениям безопасности?
    - Правовое обязательство предоставлять доступ к информации, собранной умными измерительными системами (такими как умные дома)?
    - Интерес органов гос. сектора приобретать доступ к определенным данным (например для городского планирования или защиты экологии)?
    - Исключения для научных целей?

# Построение Экономики Данных в Европе

## Предложение для нового “Права Производителя Данных”

- Правовые концепции „Права Производителя Данных для обезличенных или анонимных данных, собранных компьютером“:



### Вещное право:

- Эксклюзивное право использовать определенные данные, включая право на лицензирование их использования
- Будет включать ряд прав для любой стороны, свободной от контрактных отношений, включая право требовать возмещения убытков

### Ряд исключительно «защитных» прав:

- Схожая концепция в Директива ЕС о ноу-хау 2016/943
- Эквивалентно защите фактического «владения» в отличии от концепции «собственности»
- Многочисленные средства правовой защиты, такие как право требовать судебного запрета, право на продукты, удаленные с рынка и возможность требовать возмещения убытков за несанкционированное использование



# Построение Экономики Данных в Европе

## Предложение для нового “Права Производителя Данных”

### Кого можно назвать **Производителем Данных?** – Предложения комиссии ЕС

#### Вещное право

Тщательный анализ всех элементов необходимых для предоставления данного права

- Учитывать инвестиции и ресурсы, затраченные на создание данных
  - **Производитель** машин, оснащенных датчиками, инструментов и устройств (производящих данные), который инвестировал в развитие и рыночную коммерциализацию этих машин, инструментов или устройств; или
  - **экономические операторы**, использующие данные машины, инструменты или устройства, оплачивающие закупочную цену или аренду, должны амортизировать эти машины, инструменты или устройства?
  - **Совместные права**, когда несколько лиц или предприятий совместно инвестируют в сбор данных
- На кого возлагается ответственность?

#### Ряд исключительно «защитных прав»

Защита фактических владельцев данных, имеющих правовые основания владения данными, от неправомерного использования другими лицами

- Были ли предприняты достаточные технические усилия для защиты данных?
- Должна ли защита обуславливаться наличием таких технических усилий (подобно Директиве ЕС о ноу-хау )?

# Построение Экономики Данных в Европе

## Предложение для нового “Права Производителя Данных”

- **Заинтересованные стороны не проявляют желания:** Краткий Обзор Обсуждения Отчета по Инициативе “Построение Экономики Данных в Европе”, страница 5:

Многие заинтересованные стороны на встречах и семинарах отметили, что ключевой вопрос в обмене данными между предприятиями состоял не столько в том, какое предприятие имеет “титул собственности” на какие-либо данные, но в том, как организован доступ. Документ Европейского Политического Стратегического Центра и информация, полученная от научного сообщества, поддержали данную позицию. Они утверждали, что необходимо выбрать политику: работать ли над созданием прав собственности на данные или же работать над дальнейшим открытием доступа к данным.

Идея о праве на лицензирование данных от машин, оснащенных датчиками, инструментами или устройствами, предоставляемое эксклюзивно либо Производителям Оригинального Оборудования (ПОО), либо пользователям машин, оснащенных датчиками, инструментов или устройств, таким образом рассматривается скептически. **Заинтересованные стороны полагают, что почти невозможно достичь заявленную цель содействовать свободному обращению данных, укрепив их правовой статус.** Эти возможные действия напротив усилят фактический контроль владельцев над доступом к данным, создадут правовую неопределенность в практическом применении и, в свою очередь, спровоцируют дополнительные правовые операционные затраты. С другой стороны, идея права на лицензирование использования данных, предоставляемое ОПП и пользователям машин, оснащенных датчиками, инструментов или устройств, была принята относительно хорошо. Представители СМП в частности поддержали данное решение.

# Построение Экономики Данных в Европе

## Предложение для нового “Права Производителя Данных”

- **Сообщение от Комиссии** “К единому европейскому пространству данных” от 25 апреля 2018 (COM(2018) 232 final), страница 9:

Обсуждения и ответы заинтересованных сторон согласно онлайн опросу показали, что они в большей степени согласны с выгодностью большего объема обмена данными между предприятиями. В то же время они считают, что на данном этапе развития экономики данных существующая правовая база отвечает своим целям, и что еще слишком рано создавать горизонтальное законодательство об обмене данными между предприятиями. Отправной точкой должно стать гарантирование для рынка данных лучших условий самостоятельного развития, с основой на свободе договора. В целом, предприятия должны иметь право свободно решать кому и на каких условиях давать доступ к их обезличенным данным. В целом, заинтересованные стороны не поддерживают новый тип права “владения данными”, большинство видят основную проблему обмена данными между предприятиями не во владении, а в том, как организован доступ. С другой стороны, заинтересованные стороны поддерживают ненормативные меры, такие как (i) поощрение использования API для более простого автоматизированного доступа и использования баз данных; (ii) разработка рекомендательных стандартных договорных условий; и (iii) предоставление руководства на уровне ЕС.



# Построение Экономики Данных в Европе

## Постановление (ЕС) 2018/1807

- Постановление (ЕС) 2018/1807 об основах свободного потока обезличенных данных начнет применяться в ЕС с **Мая 2019**. Ключевые пункты:

<b>Свободное передвижение обезличенных данных через границу</b>	Каждая организация должна иметь возможность хранить и обрабатывать данные в любой точке Европейского Союза.
<b>Доступность данных для нормативного контроля</b>	Государственные органы сохраняют доступ к данным, даже если они находятся в другом государстве-члене или хранятся в облаке.
<b>Более легкая смена поставщиков облачных услуг для профессиональных пользователей</b>	Комиссия начала оказывать содействие саморегулированию в данной области, побуждая производителей разрабатывать кодексы поведения по отношению к условиям, при которых пользователи смогут перемещать данные между провайдерами облачных услуг и обратно в собственное IT-окружение
<b>Полное соответствие с пакетом кибербезопасности.</b>	Здесь нужно прояснить, что любые требования, уже применяемые для хранения и обработки данных предприятий, будут также применяться за пределами ЕС и в облаках.

# Построение Экономики Данных в Европе

## Постановление (ЕС) 2018/1807 (Продолжение II)

- Постановление (ЕС) 2018/1807 **не** вводит никакие права Производителя
- **Перспектива:** Европейская Комиссия объявила, что опубликует информативный бюллетень для предприятий по выполнению Постановления к Маю.

# Построение Экономике Данных в Европе

## Модели обмена данными между предприятиями

- Рабочий Документ Сотрудников Комиссии “Руководство по обмену личными данными в европейской экономике данных”, SWD (2018) 125 final, страница 5:



# Построение экономики данных в Европе

## Ключевые принципы для соглашений об обмене данными

- **Ключевые принципы**, как изложено в Сообщении Европейской Комиссии “К единому европейскому пространству данных“ от 25 April 2018, страница 11:

<b>Прозрачность</b>	Соответствующие контрактные соглашения должны в прозрачной и понятной форме(i) указать лица и организации, которые будут иметь доступ к данным, произведенным продуктом или услугой, тип данных и уровень детальности, а также (ii) цели использования данных..
<b>Создание общих ценностей</b>	Соответствующие контрактные соглашения должны признавать, что там, где данные производятся как побочный продукт использования товара или услуги, несколько сторон участвовали в создании данных.
<b>Уважение к коммерческим интересам друг друга</b>	Соответствующие контрактные соглашения должны защищать как коммерческую тайну, так и тайны владельцев и пользователей данных.
<b>Гарантия здоровой конкуренции</b>	Соответствующие контрактные соглашения должны гарантировать здоровую конкуренцию при обмене коммерчески конфиденциальными данными.
<b>Минимизация блокировки данных</b>	Компании, предлагающие продукт или услугу, которые производят данные, как побочный продукт, должны обеспечить переносимость данных в максимальной степени. Они также должны рассмотреть, где возможно и с учетом особенностей рынка, в котором они работают, предоставление такого же продукта или услуги без или с ограниченной передачей данных, наряду с продуктами и услугами, которые включают в себя подобный обмен данными.

# Building a European Data Economy

## Обмен данными между предприятиями | Типовые контракты для соглашений об использовании данных

- Европейская Комиссия представила **Типовые Контракты** для **начала 2019** (Рабочий Документ Сотрудников Комиссии, “Руководство к обмену личными данными в европейской экономике данных” SWD(2018) 125 final, страница 6).
- С точки зрения Европейской Комиссии следующие соображения могут помочь компаниям подготовить и.или обсудить соглашения об использовании данных:

# Building a European Data Economy

## Outlook: New consultation

- **Сообщение от Комиссии** “К всеобщему европейскому пространству данных“ от 25 Апреля 2018 (COM(2018) 232 final), страница 10:

Так как дебаты по поводу обмена данными между предприятиями продолжаются, и со временем копится всё больше опыта, данная Комиссия запустит **дальнейший консультационный процесс** с заинтересованными сторонами. Основываясь на анализе собранной информации, эти принципы могут развиваться дальше. Комиссия продолжит оценивать, достаточны ли такие изменяющиеся принципы и кодексы поведения для поддержания честного и открытого рынка, и при необходимости разрешит ситуацию, предприняв соответствующие действия. Из-за различий в структуре отдельных рынков может появиться необходимость в дополнительных мерах, специфичных для каждого сектора.

# Построение Экономики Данных в Европе

Теперь, когда Право Производителей Данных устарело -  
Необходимость делиться данными?

- **Пример Германии:** Програмный документ Социал-Демократической Партии (SPD) “Digitaler Fortschritt durch ein Daten-Für-Alle-Gesetz” от 12 Февраля 2019 (<https://www.spd.de/aktuelles/daten-fuer-alle-gesetz/>)
  - Необходимость в новых уставных обязательствах предоставить общественности доступ к данным
  - Данные должны быть доступны через APIs.
  - Соответствующие сценарии должны быть прописаны в законе
  - Необходима гарантия защиты личных данных
- **Пример Великобритании:** Отчет Группы Экспертов по Цифровой Конкуренции “Разблокирование цифровой конкуренции” от Марта, 2019 ([https://assets.publishing.service.gov.uk/government/uploads/system/uploads/attachment\\_data/file/785547/unlocking\\_digital\\_competition\\_furman\\_review\\_web.pdf](https://assets.publishing.service.gov.uk/government/uploads/system/uploads/attachment_data/file/785547/unlocking_digital_competition_furman_review_web.pdf))
  - Отчет призывает к концепту “**открытости данных**”.
  - Отчет подчеркивает, что цифровым компаниям необходимо предоставлять доступ к данным **на разумных условиях**
  - Необходима гарантия защиты персональных данных

# 3

## Тренды на уровне ЕС

Директива (ЕС) 2016/943 о защите нераскрытых ноу-хау и деловой информации (коммерческая тайна) против их незаконного приобретения, использования и раскрытия (распоряжение ЕС о ноу-хау)



*“Трое могут хранить  
тайну, если двое из них  
мертвы”*

*Бенджамин Франклин  
(1706 – 1790)*

# Защита коммерческой тайны с точки зрения права

## Различные подходы в Европе



Нарушение доверия



Специальное законодательство



Защита ИС для тайн производства + гражданский кодекс



Недобросовестная конкуренция, акцент на уголовном праве



Положения в законе об ИС



Недобросовестная конкуренция, акцент на гражданском праве

# Защита коммерческой тайны с точки зрения права

## Пример: Германия

- Немецкое законодательство предоставляет несколько правовых источников:
- Акцент на Федеральном Законе о Борьбе с Недобросовестной Конкуренцией (UWG) и уголовное право
- Отсутствие в законодательстве определения “коммерческой тайны”; традиционное определение было выработано прецедентным правом
- Сроки национального применения Распоряжения ЕС о ноу-хау закончились 9 июня 2018.

# Определение “Коммерческой Тайны”

## Статья 2 Директива ЕС о ноу-хау

### Статья 2

#### Определения:

Для целей данного Распоряжения применимы следующие определения:

(1) “Коммерческая тайна” - это информация, отвечающая всем следующим требованиям:

(a) это тайна в том смысле, что она полностью или в точной своей форме и как совокупность своих компонентов не широко известна или легкодоступна для людей, которые обычно имеют дело с подобной информацией

(b) имеет коммерческую ценность, так как является тайной

(c) лицо, законно владеющее информацией, предприняло разумные шаги, чтобы сохранить её в секрете

**Новые важные требования**

**Необходимо будет продемонстрировать, что были предприняты шаги для сохранения коммерческой тайны**

[До этого прецедентное право Германии считало достаточным простое намерение владельца хранить коммерческую тайну]

# Незаконные действия

## Статья 4 Директивы о ноу-хау

Приобретение, Статья 4(2)	Приобретение и раскрытие, Статья 4(3)	Приобретение, использование и раскрытие третьим лицам, Статья 4(4)	Распространение контрафактной продукции, Статья 4(5)
<p>Приобретение коммерческой тайны без согласия её владельца должно считаться незаконным:</p> <p>(а) несанкционированный доступ, присвоение или копирование любых документов, объектов, материалов, или электронных файлов, находящихся под контролем владельца коммерческой тайны, содержащих или намекающих на неё</p> <p>(b) любое другое поведение, которое в данных обстоятельствах противоречит честным коммерческим практикам.</p>	<p>Использование и передача коммерческой тайны считаются незаконными, если выполнены без согласия её владельца кем-то, кто соответствует любому из следующих условий:</p> <p>(а) приобрел тайну незаконно</p> <p>(b) нарушил соглашение о конфиденциальности или любое другое обязательство не раскрывать коммерческую тайну</p> <p>(c) нарушил контрактное или любое другое обязательство, ограничивающее использование коммерческой тайны</p>	<p>Приобретение, использование или раскрытие коммерческой тайны считается незаконным, если человек во время приобретения, использования или раскрытия знал или должен был знать в данных условиях, что коммерческая тайна была приобретена прямо или косвенно у другого человека, который незаконно использовал или раскрыл коммерческую тайну на основании пункта 3</p>	<p>Производство, предлагающее или размещающее на рынок контрафактные товары, или их импорт, экспорт и хранения для подобных целей, должно считаться нелегальным использованием коммерческой тайны, когда человек знал или должен был знать в данных условиях, что тайна была использована незаконно на основании пункта 3.</p>

# Законное приобретение, использование и раскрытие

## Статья 3 Директива о ноу-хау

### Статья 3

#### Законное приобретение, использование и раскрытие

1. Приобретение коммерческой тайны может считаться легальным, если она была получена одним из следующих способов:

(a) независимое обнаружение или создание

(b) право наблюдения, изучения, разборки или тестирования продукта или объекта представлено общественности или на законных основаниях принадлежит покупателю информации, который свободен от юридического обязательства ограничивать приобретение коммерческой тайны

(c) осуществление права рабочих и их представителей на информацию и консультацию в соответствии с законодательством Союза или национальными законами и практиками

(d) любые другие практики, которые в сложившихся условиях находятся в соответствии с честными коммерческими практиками.

2. Приобретение, использование и обнародование коммерческой тайны должно считаться легальным в той мере, которой это требуется или допускается Советом или национальным законом.

#### Важное изменение:

**“Обратное проектирование” разрешено**

До этого Немецкий подход гласил, что “обратное проектирование” должно быть нелегальным

**защиту от контрактного проектирования можно достичь только по договору**

# Меры

## как достичь/поддержать ноу-хау защиту

### Применяйте и поддерживайте достаточные меры защиты

- Предоставляйте права доступа в Интернет и используйте системы контроля
- Договорные гарантии, т.е. конфиденциальные соглашения
- В отношении лицензионных соглашений: включайте положения о праве разглашения коммерческих тайн третьим лицам. Обучайте работников защите коммерческих тайн.

### Используйте в контрактные запреты на обратное проектирование

### Достаточно ли контрактные нововведения в соглашениях о передаче технологий?

- Лицензии на технологии могут быть предметом закона о конкуренции ЕС и требовать освобождения от запрета в Статье 101 ДФЕС
- Многие стартапы не поддерживают достаточной контрактной документации, в частности в отношении обнаружения контрактных ноу-хау, лицензии на которые были переданы третьим лицам.
- Это может привести к полной потере преимуществ из-за Постановления о Групповых Изъятиях в Области Передачи Технологий 316/2014, из-за чего соответствующие соглашения могут потерять юридическую силу

# Большое спасибо за Ваше внимание.



**Dr. Philipp Süss, LL.M.**  
**Rechtsanwalt | Partner**

Reed Smith LLP  
Von-der-Tann-Strasse 2  
80539 Munich  
Germany  
T: +49 89 20304 151  
M: +49 160 703 9843  
E: [psuess@reedsmith.com](mailto:psuess@reedsmith.com)



ABU DHABI  
ATHENS  
AUSTIN  
BEIJING  
CENTURY CITY  
CHICAGO  
DUBAI  
FRANKFURT  
HONG KONG  
HOUSTON  
KAZAKHSTAN  
LONDON  
LOS ANGELES  
MIAMI  
MUNICH  
NEW YORK  
PARIS  
PHILADELPHIA  
PITTSBURGH  
PRINCETON  
RICHMOND  
SAN FRANCISCO  
SHANGHAI  
SILICON VALLEY  
SINGAPORE  
TYSONS  
WASHINGTON, D.C.  
WILMINGTON

**Reed Smith is a dynamic international law firm, dedicated to helping clients move their businesses forward.**

Our belief is that by delivering smarter and more creative legal services, we will not only enrich our clients' experiences with us, but also support them in achieving their business goals.

Our long-standing relationships, international outlook, and collaborative structure make us the go-to partner for the speedy resolution of complex disputes, transactions, and regulatory matters.

For further information, please visit [reedsmith.com](https://www.reedsmith.com)



This document is not intended to provide legal advice to be used in a specific fact situation; the contents are for informational purposes only. "Reed Smith" refers to Reed Smith LLP and related entities. © Reed Smith LLP 2018

[reedsmith.com](https://www.reedsmith.com)

**ReedSmith**  
Driving progress  
through partnership