

แนวการบริหารความ เสี่ยงทางกฎหมาย สำหรับผู้ให้บริการสื่อ ออนไลน์

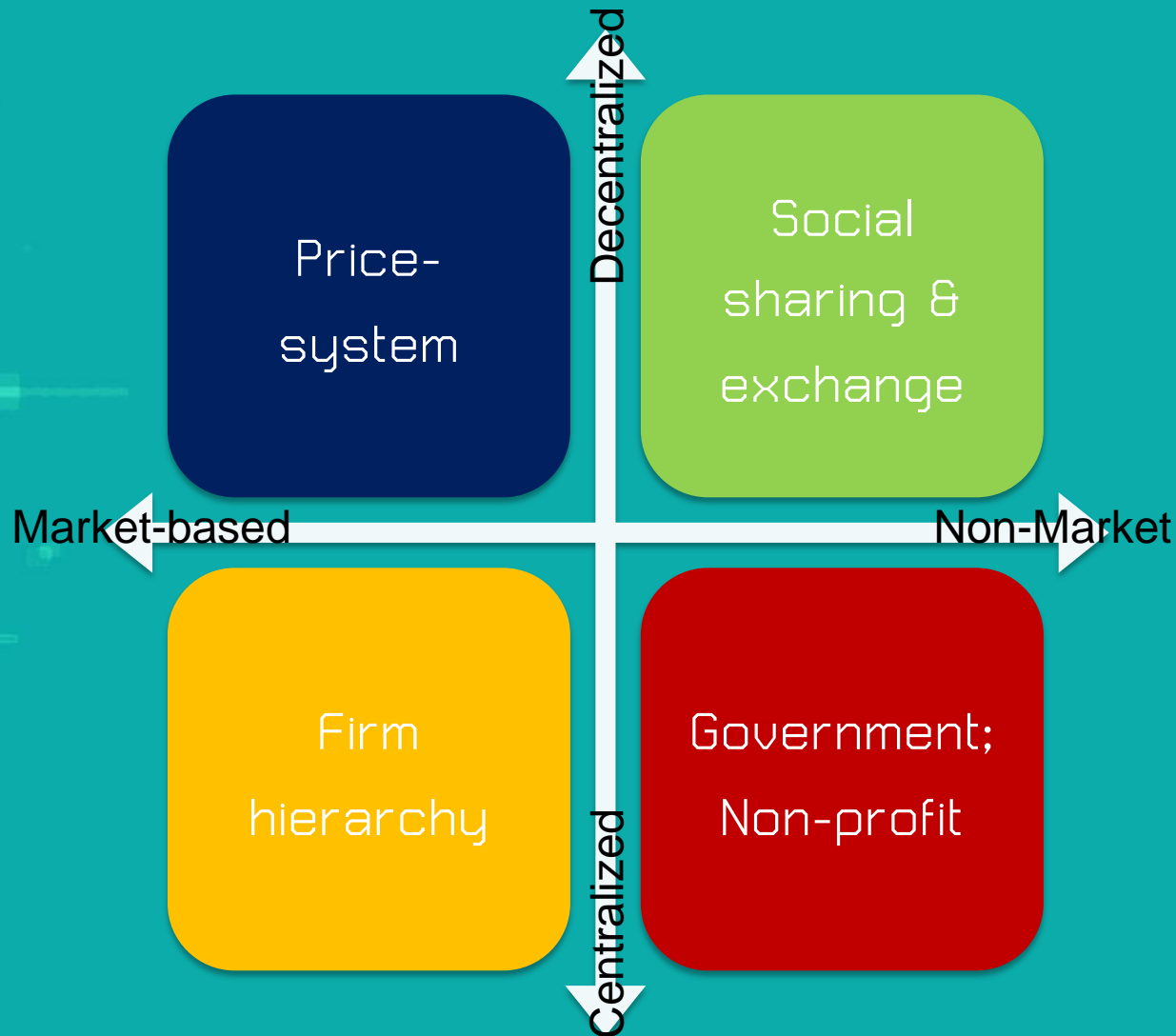
ผศ.ดร.ปิยะบุตร บุญอร่ามเรือง

คณะนิติศาสตร์ มหาวิทยาลัยหอการค้าไทย

สื่อสังคมออนไลน์ (Social Media)

“เทคโนโลยีการสื่อสารทางเว็บไซต์ที่ทำให้การเผยแพร่เนื้อหาในที่จะสื่อสารนั้นเป็นไปอย่างเท่าเทียม ทำให้ผู้รับสารสามารถกลายเป็นผู้ส่งสารได้ และด้วยศักยภาพที่มีอย่างมหาศาลในการเข้าถึงมวลชนผู้รับสารอย่างรวดเร็ว เทคโนโลยีเหล่านี้ทำให้ประชาชนสามารถเชื่อมต่อกันและสร้างสรรค์คุณค่าต่างๆด้วยการแลกเปลี่ยนและร่วมมือกันทางออนไลน์ ”

Benkler's Four Transactional Framework



Benkler's Four Transactional Framework

- Decentralized of authority and capacity to contribute to effective action:
 - Property => Creation
 - Contract => Volunteer
- Flexibility of social framework: coordination
- Task organization of project production
 - Motivation is not all about money

Benkler's Four Transactional Framework

P2P → Recording Industry

Open Source → Microsoft

Skype → Telecoms

Wikipedia → Grollier; Encarta

ปัญหาของสื่อสังคมออนไลน์

- การฉ้อโกง
- การละเมิดลิขสิทธิ์
- สิทธิความเป็นส่วนตัว
- การหมิ่นประมาท
- สื่อลามก
- การหมิ่นพระบรมเดชานุภาพ

บรรทัดฐานความรับผิดชอบข้อโกง

ความรับผิดชอบเกิดขึ้นเมื่อมีการกระทำหรือมีส่วนร่วมในการกระทำให้ประชาชนต้องเข้าใจผิดในข้อมูลหรือความจริงซึ่งควรบอกให้แจ้งแก่ประชาชน

ประมวลกฎหมายอาญา มาตรา 341-348

พระราชบัญญัติคุ้มครองผู้บริโภค พ.ศ.2522, มาตรา 22

บรรทัดฐานความรับผิดชอบพื้นฐานละเมิดลิขสิทธิ์

ความรับผิดชอบเกิดขึ้นเมื่อมีการกระทำหรือมีส่วนร่วมในการกระทำให้มีการใช้งานลิขสิทธิ์โดยไม่ได้รับอนุญาต เว้นแต่จะเข้าข้อยกเว้นตามกฎหมาย

“Copyright Holder Rule”

บรรทัดฐานความรับผิดชอบละเมิด สิทธิความเป็นส่วนตัว

ความรับผิดเกิดขึ้นเมื่อใดยังไม่แน่ชัด แต่หลักการที่ชัดเจนคือความผิดเมื่อมีการละเมิดใช้ข้อมูลส่วนตัว โดยไม่ได้รับความยินยอมจากเจ้าของข้อมูล

บรรทัดฐานความรับผิดชอบหมิ่นประมาท

ความรับผิดชอบเกิดขึ้นเมื่อมีการกระทำหรือมีส่วนร่วมในการใส่ความให้ผู้อื่นต้องเสียหาย ถูกดูหมิ่น เกลียดชัง และเสื่อมเสียชื่อเสียง

ประมวลกฎหมายอาญา มาตรา 326-333

พระราชบัญญัติว่าด้วยการกระทำความผิดเกี่ยวกับคอมพิวเตอร์ พ.ศ.๒๕๕๐

บรรทัดฐานความรับผิดชอบ เผยแพร่สื่อลามก

ความรับผิดชอบเกิดขึ้นเมื่อมีการกระทำหรือมีส่วนร่วมใน
การเผยแพร่สื่อลามกแก่ประชาชน

ประมวลกฎหมายอาญา มาตรา 287

พระราชบัญญัติการประกอบกิจการกระจายเสียงและกิจการโทรทัศน์ พ.ศ. ๒๕๕๑

พระราชบัญญัติภาพยนตร์และวีดิทัศน์ พ.ศ. ๒๕๕๑

พระราชบัญญัติว่าด้วยการกระทำความผิดเกี่ยวกับคอมพิวเตอร์ พ.ศ.๒๕๕๐

บรรทัดฐานความรับผิดชอบหมิ่น พระบรมเดชานุภาพ

ความรับผิดชอบเกิดขึ้นเมื่อมีการหมิ่นประมาทหรือ
เจตนาให้เกิดผลเสียหายต่อพระมหากษัตริย์ โดยไม่
จำเป็นต้องมีการกระทำที่เป็นการแสดงออกซึ่งการ
หมิ่นประมาทหรือดูหมิ่นโดยตรง

สังคมทางกายภาพ

มีพรมแดน

มีสภาพบังคับทางสังคมและวัฒนธรรม

ระเบียบสังคมจึงมีลักษณะอย่าง

กฎหมายดั้งเดิม

Territorial-based legal system

ในสังคมทางกายภาพที่มีพรมแดนชัดเจน

“เสรีภาพในการแสดงความคิดเห็นจึงมีความสำคัญมาก”

สังคมออนไลน์

ไร้พรมแดนทางกายภาพ

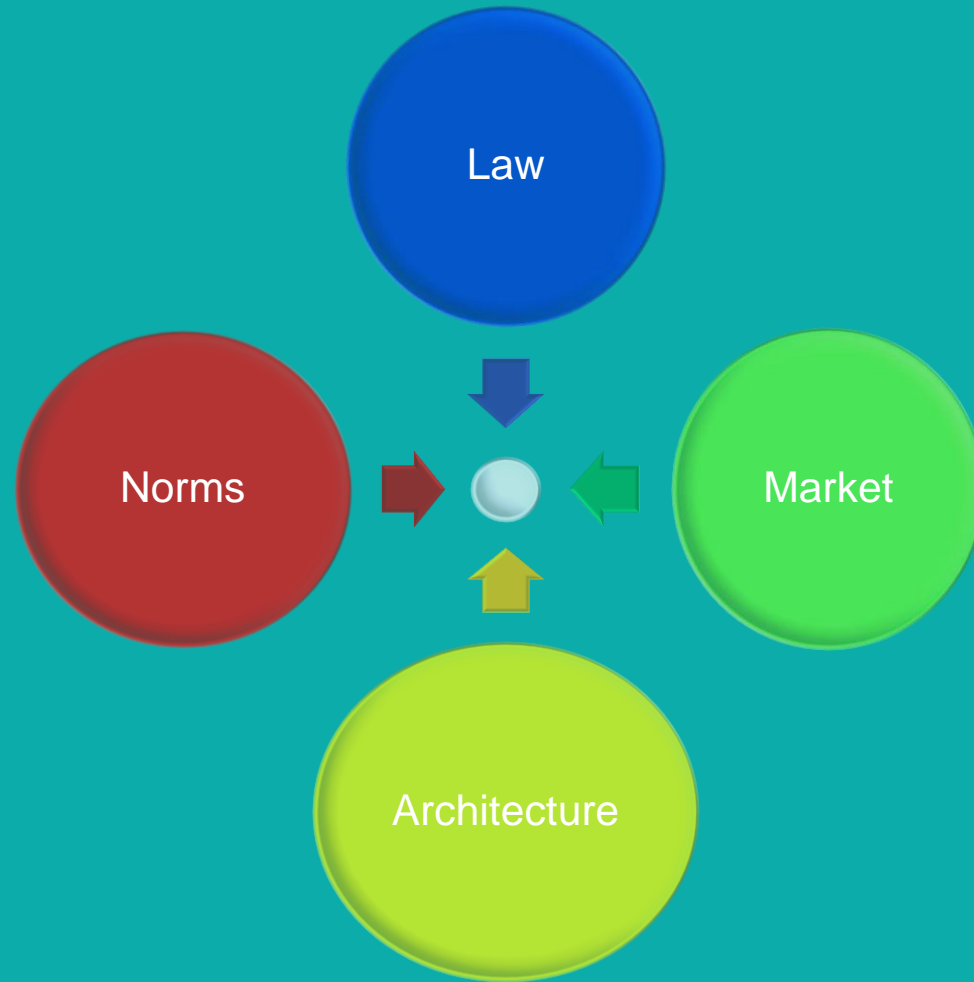
ไร้สภาพบังคับทางกายภาพ

ระเบียบสังคมจึงมีลักษณะเป็น

ชุดกฎเกณฑ์ตามหลักความยินยอม

(Consensual-based rule sets)

Lessig's "Code is Law"



Lawrence Lessig, Code and Other Laws of Cyberspace, (Basic Books, 1999)

“Every age has its potential regulator”

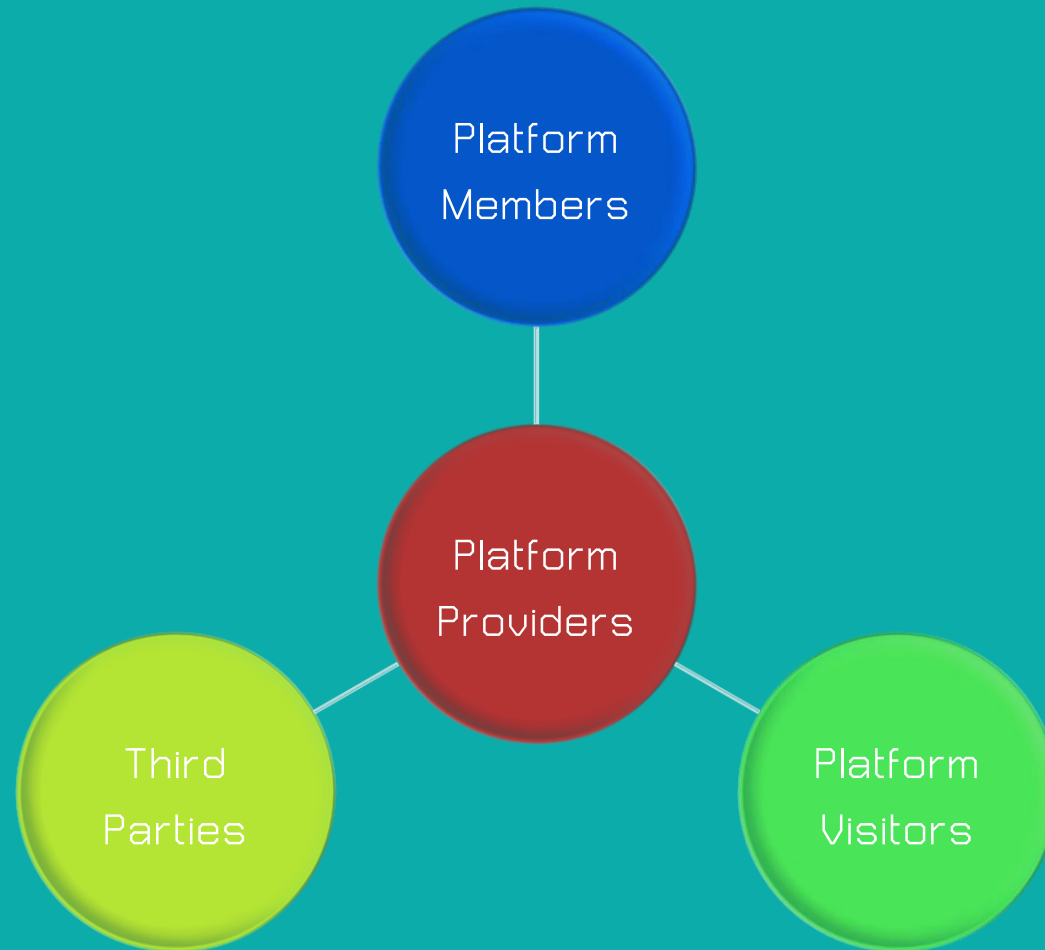
- Constitution is written against fear of **government**;
- John Stuart Mill’s “On Liberty” is written against 19th century **social norms**;
- Many 20th century regulations are about the injustices of the **market**;
- Code, or architecture, sets the terms on which life in **cyberspace** is experienced.

Web2.0

“การใช้งานเว็บไซต์ในฐานะที่เป็นแพลตฟอร์ม (platform) ที่ใช้เทคโนโลยีทำให้เกิดการปฏิสัมพันธ์ระหว่างผู้ให้บริการ โดยเฉพาะอย่างยิ่งผู้ให้บริการสามารถมีส่วนร่วมในการสร้างสรรค์เนื้อหาบนเว็บไซต์ได้เป็นหลัก (user-generated content) ต่างจาก Web1.0 ที่มักจะเป็นเว็บไซต์ที่ผู้ให้บริการจัดทำไว้ให้เข้าชมเป็นหลัก”

Web2.0 ปรากฏครั้งแรกในบทความ “Fragmented Future” ของ Darcy Dinucci, <http://darcyd.com/fragmented_future.pdf> และเป็นคำที่รู้จักกันอย่างกว้างขวางโดย Tim O'Reilly ในการประชุม Web2.0 Conference 2004

Platform Relationships



Risks

Behavioral

Reputation

Privacy

IP

Illegal
Content

Technological

Legal

เงื่อนไขการใช้บริการ (TOU)

Limitation on
Liability

Indemnities

Warranties

Indemnities and
Warranties

Removal of Content and
Termination of Account

Jurisdiction

Changes to TOU

Privacy Policies and User
Details

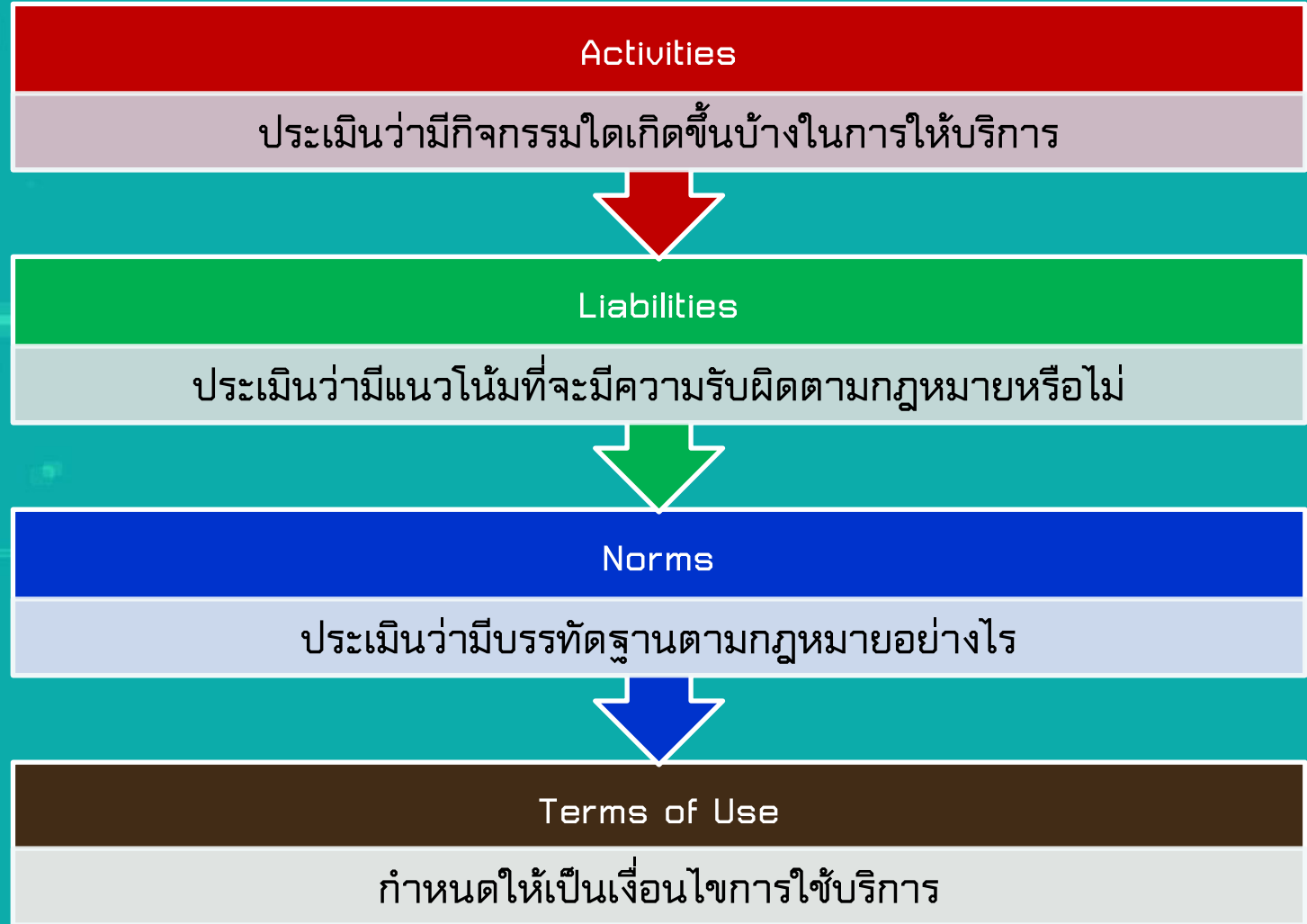
Liability Management

Legal Liability

Technical Liability

User Best Practices

Legal Risk Management



Risk Management Tools

Policies and Procedures

Monitoring

Notice and
Takedown

Modification or Removal of
Inappropriate Material

Imposition of Additional Terms of Use or
Code of Conduct

Managing an Online Community and
Exercising the Discretion to Exclude
Platform Users

สรุปเงื่อนไขสำคัญสำหรับการจำกัดความรับผิดไม่ต้อง รับผิดค่าใช้จ่ายเสียหายหากมีการละเมิดลิขสิทธิ์

- ✓ ไม่จัดเก็บงานลิขสิทธิ์ไว้กับเครือข่ายของตนเอง (No Copy)
- ✓ เนื้อหาข้อมูลนั้นเกิดขึ้นโดยไม่ได้เปลี่ยนแปลงแก้ไขเนื้อหาข้อมูลใดๆทั้งสิ้นตามความต้องการของผู้อื่น นอกเหนือไปจากตัวผู้ให้บริการ (No Modification)
- ✓ การเก็บหรือสำรองข้อมูลเป็นส่วนหนึ่งของการให้บริการอัตโนมัติที่เป็นไปตามมาตรฐานของอุตสาหกรรม (Generally Accepted Industry Standards)
- ✓ ไม่ได้ยุ่งเกี่ยวกับเนื้อหาของข้อมูลที่ให้บริการตามความต้องการของผู้ใช้บริการและไม่ได้แตกหรือดึงเนื้อหาข้อมูลนั้น (No Interference)
- ✓ ไม่รู้ว่ามี การกระทำละเมิดอยู่ในบริการของตนหรือไม่รู้ถึงข้อเท็จจริงหรือสภาพแวดล้อมที่จะทำให้มีการกระทำละเมิดได้ (No Knowledge)
- ✓ มาตรการที่เหมาะสมเพื่อแจ้งเตือนและลบบัญชีผู้ให้บริการที่ทำความผิดซ้ำซาก (Repeat Infringers)
- ✓ ไม่ได้รับผลประโยชน์ทางการเงินโดยตรงจากการกระทำละเมิด (No Financial Benefit)
- ✓ เมื่อได้รับแจ้งเตือนจากเจ้าของหรือตัวแทนลิขสิทธิ์ก็ได้ดำเนินการลบเนื้อหาในทันที (Notice and Takedown)