

O dever de preservar: proteja os clientes, os funcionários e a empresa

Você sabe que os seus clientes e o seu escritório estão dentro das diretrizes adequadas e dos seguintes regulamentos (FRCP, FINRA, HIPAA, entre outros). A questão é: você consegue comprovar isso se você ou eles forem processados?

Considerações de arquivamento para escritórios de advocacia:

Velocidade é fundamental. Com que rapidez você pode acessar e apresentar evidências? A sua solução de eDiscovery leva alguns segundos ou dias? Você ou os seus clientes estão arquivando corretamente toda a comunicação eletrônica? Existe uma política em vigor? Os seus clientes ou o seu escritório estão em conformidade com essa política? E se algo fosse apagado acidentalmente? Você poderia facilmente recuperá-lo para provar que você estava em conformidade o tempo todo?

Velocidade é fundamental. Com que rapidez você pode acessar e apresentar evidências? A sua solução de eDiscovery leva alguns segundos ou dias? Você ou os seus clientes estão arquivando corretamente toda a comunicação eletrônica? Existe uma política em vigor? Os seus clientes ou o seu escritório estão em conformidade com essa política? E se algo fosse apagado acidentalmente? Você poderia facilmente recuperá-lo para provar que você estava em conformidade o tempo todo?

O dever de preservar todas as informações armazenadas eletronicamente (ESI)

De acordo com as Federal Rules of Civil Procedure (FRCP), as organizações têm um dever de preservar todas as informações armazenadas eletronicamente (ESI). "As emendas das FRCP descrevem o dever de preservar possíveis evidências quando for possível prever litígios razoavelmente" (em uma tradução livre). Isso apresenta um conjunto único de questões para as organizações que podem se envolver em litígios. O dever de preservar exige que as organizações conservem e-mails e outras comunicações eletrônicas, o que significa que é necessário arquivar esses dados e conseguir acessar, pesquisar, colocar contenções para litígio e publicar essas informações, de forma rápida e fácil. Caso contrário, a sua organização pode enfrentar multas, sanções e outras penalidades similares.

Importante atualização em dezembro de 2015

Uma nova versão do livro Federal Rules of Civil Procedure entrou em vigor em 1º de dezembro de 2015. A subseção 37(e) substituiu a subparte anterior na sua totalidade e inclui um novo título: "Failure to Preserve Electronically Stored Information." (Falha ao preservar informações armazenadas eletronicamente).

Além dessa emenda à regra anterior, a regra 37(e) é acompanhada por notas oficiais do



comitê que claramente aconselham preservar as ESI dos clientes. "...familiarizar-se com dados digitais e sistemas de informação dos clientes, incluindo mídias sociais, para resolver esses problemas" (em uma tradução livre). As implicações da nova lei são claras: evidências provenientes de redes sociais recebem, no mínimo, igual peso e importância que outras formas de ESI, como e-mail e documentos. Link para o texto completo das FRCP: www.law.cornell.edu/rules/frcp/rule_37

Resumos de casos do "Dever de preservar"

Zubulake v. UBS Warburg LLC, 2004 U.S. Dist. LEXIS 13574, (S.D.N.Y. 2004) (Zubulake V): esse caso delineou os deveres do escritório de advocacia de preservar evidências potencialmente relevantes. Essa decisão é composta por alguns dos argumentos mais citados na área de descoberta eletrônica e foi tomada antes das emendas de 2006 às FRCP.

Phillip M. Adams & Assoc., LLC v. Windbond Elecs. Corp., 2010 WL 3767318 (D. Utah, 16 de setembro de 2010): nesse caso, o tribunal reafirmou a decisão anterior sobre o acionador do dever de preservar do réu, a saber, que "no final de 1999, toda a indústria de fabricantes de computadores e componentes foi notificada de um potencial litígio relativo a componentes de disquetes com defeito ("FDCs") pela liquidação bem divulgada em um grande processo coletivo contra a Toshiba". Desse modo, pela falha de MSI do réu de cumprir o seu dever de

Entre em contato conosco



preservar, o tribunal considerou que as sanções foram justificadas.

Viramontes v. U.S. Bancorp, No. 10-761, 2011 WL 291077 (N.D. Ill. 27 de janeiro de 2011): esse caso reafirma que as organizações não precisam manter informações armazenadas eletronicamente (ESI) para fins jurídicos ou regulamentares até que o dever de preservar seja razoavelmente previsto. Como ocorre com outras evidências, as ESI não podem ser intencionalmente destruídas. Na verdade, as empresas têm um dever afirmativo de preservar as ESI relevantes.

Apple Inc. v. Samsung Electronics Co., LTD, Case No.: C 11-1846 LHK (PSG), Slip Op. (N.D. Cal. 25 de julho de 2012): o foco principal desse caso

foi a falha do réu de não desabilitar o recurso quinzenal de exclusão automática do seu sistema de e-mail patentado, apesar de ter um dever de preservar. O problema foi agravado pela falha do réu de não fazer o acompanhamento dos funcionários para garantir a sua conformidade com a retenção para litígio. Em vez disso, era critério de cada funcionário decidir salvar os documentos relevantes. Como resultado dessas falhas, e-mails relevantes foram perdidos. Assim, depois de descobrir que o requerente tinha sido prejudicado pela espoliação do réu, o tribunal ordenou que o júri fosse informado de que o réu não tinha preservado as evidências e que eles poderiam supor que essas evidências fossem relevantes e favoráveis para o requerente.

Esteja preparado

O OpenText Retain™ protege a reputação de seus clientes, seus funcionários e do próprio escritório. Ele economiza tempo e dinheiro. Ele permite que você comprove o seu caso... Com o Retain, você estará preparado para qualquer potencial litígio ou investigação, preservando todos os e-mails, mídias sociais e comunicações móveis em um arquivo unificado. Essas informações arquivadas podem ser facilmente acessadas, pesquisadas e publicadas por meio das ferramentas eDiscovery integradas.

Proteja seus clientes, os funcionários e o escritório: não corra riscos, use o Retain.

Saiba mais em
www.opentext.com

"Como uma empresa do setor de saúde, a Health First sempre está em algum tipo de litígio e nós precisávamos obter um controle mais centralizado sobre o arquivo. O Retain satisfaz esse requisito e colocou as responsabilidades de eDiscovery diretamente nas mãos da equipe jurídica da Health First. O Retain apresenta resultados imediatos para a equipe jurídica."

DANIEL BRAY
Analista de sistema operacional
Health First