

§ 3. Осуществление прав на другие средства индивидуализации (коммерческое наименование, доменные имена)

Содержание имущественного права на коммерческое наименование определено в ст. 490 ГК Украины, исходя из которой субъекту принадлежит возможность его использовать, а также препятствовать другим лицам его неправомерно использовать, в том числе запрещать такое использование. При этом законодатель особо отметил имущественный характер прав на коммерческое наименование.

Лицо вправе его использовать по своему усмотрению, даже если оно не охраняется на территории Украины, если это использование не нарушает прав других лиц. Территорией действия права на коммерческое наименование является не только территория Украины, но и, согласно ст.8 Парижской конвенции, страны – участницы этой Конвенции. Коммерческие наименования, которые принадлежат иностранным коммерческим юридическим лицам, также подлежат правовой охране в Украине.

Что касается права управомоченного лица препятствовать другим лицам неправомерно использовать коммерческое наименование, в том числе запрещать такое использование, то вследствие отсутствия специального нормативного регулирования отношений по использованию коммерческих наименований, достаточно сложно определить диапазон этих запретительных возможностей. В целом они предусмотрены в статьях 490 и 1116 ГК Украины, то есть закрепляется возможность запрещать использование тождественного обозначения с целью идентификации юридического лица любым неуправомоченным субъектом¹. Предоставление такого права необходимо для избежания хаоса на рынке товаров и услуг для предотвращения случаев использования схожих до степени смешения или тождественных коммерческих наименований. Ведь потребители могут быть введены в заблуждение, считая, что владельцы таких коммерческих наименований представляют одно и то же юридическое лицо.

¹ Козинцев А. О. Зміст суб'єктивного права на засоби індивідуалізації / А. О. Козинцев // Юридична Україна : Щомісячний правовий часопис. – 2007. – № 2. – С. 32–37, С.34-35.

Именно это позволяет владельцу коммерческого наименования сохранять монопольное право использовать наименование и получать из этого выгоду при осуществлении предпринимательской деятельности.

В отношении рассматриваемого права было высказано мнение о структуре исключительного права на коммерческое наименование, а именно предложено различать «право на фирму» и «право из фирмы». В этом контексте право *на* коммерческое наименование видится как абстрактная возможность принимать участие в гражданском обороте под своим наименованием как составляющая права на занятие предпринимательской деятельностью. Поэтому оно является общим дозволением, которое может быть реализовано при соблюдении ряда условий, определенных законом. Право *из* коммерческого наименования – это исключительное имущественное право лица на его использование, то есть юридическая возможность его монопольного применения¹. Сущность этого права в достижении определенной степени индивидуализации лица как участника правоотношений на рынке товаров и услуг.

Состояние правового регулирования коммерческого наименования в Украине не позволяет определить, какие действия являются его использованием и в каком объеме, возможно, его использование. Для этого следует обратиться к аналогичному понятию применительно к иным средствам индивидуализации². Исходя из сущности коммерческого наименования как одного из таких средств (п. 8 Положения о фирме (в ред. Постановления ЦИК СССР и СНК СССР от 17 августа 1927 г.), к формам его использования следует отнести возможность его применения в сделках, на товарах, их упаковке, в рекламе, проспектах, счетах, печатных изданиях, официальных бланках, вывесках, объявлениях, прейскурантах, публикациях рекламного характера, аннотациях, употреблять в деловой и другой документации, в сети Интернет, использование полностью или в части в торговой марке, в доменном имени, что в свою очередь дает возможность коммерческому наименованию получить дополнительную защиту.

¹ Городов О. А. Право на средства индивидуализации: товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров, фирменные наименования, коммерческие обозначения / О. А. Городов. – М.: Волтерс Клувер, 2006. – 448 с. С.223

² Городов О. А. Право на средства индивидуализации: товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров, фирменные наименования, коммерческие обозначения / О. А. Городов. – М.: Волтерс Клувер, 2006. – 448 с. С.224.

Право использования коммерческого наименования одного юридического лица может быть передано по договору другому юридическому лицу. К таким договорам следует отнести коммерческую концессию (ст. 1115, 1116 ГК Украины), на основании которой пользователю предоставляется право использовать в своей предпринимательской деятельности комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, в том числе, и право на коммерческое наименование.

Такой вид договоров может заключаться с указанием или без указания территории его использования в определенной сфере гражданского оборота. По своей природе характер прав на коммерческое наименование, предоставляемых пользователю, напоминает неисключительную лицензию¹. Подобный вид договора оставляет возможность для правообладателя самому использовать собственное коммерческое наименование, а также заключать аналогичные договоры с другими лицами. Закон не запрещает и того, чтобы пользователь с согласия правообладателя использовал коммерческое наименование последнего в качестве своего собственного коммерческого наименования. Однако для этого соответствующее коммерческое наименование должно быть внесено в учредительные документы пользователя.

Согласно ч. 3 ст. 1126 ГК Украины договор коммерческой концессии прекращается при прекращении права правообладателя на коммерческое наименование, определенное в договоре, без замены аналогичным правом.

В случае изменения коммерческого наименования правообладателя, права на использование которых входят в комплекс исключительных прав, предоставленных пользователю по договору коммерческой концессии, этот договор сохраняет силу в отношении нового обозначения правообладателя, если пользователь не требует расторжения договора и возмещения убытков (ст. 1128 ГК Украины).

Итак, пользователь прав по договору коммерческой концессии полностью зависит от исключительных прав правообладателя. Как правило, в предмет

¹ Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (исключительные права): Учебник. – М.: Норма – Инфра-М, 2000. – С.343.

данного вида договоров входит не полное коммерческое наименование, а только его индивидуализирующая часть, поскольку не может быть предметом договора коммерческой концессии полное коммерческое наименование, включающее в себя кроме части, которая выделяет данное юридическое лицо, еще и указание на ее организационно-правовую форму.

Необходимо указать, что договор коммерческой концессии, если в его предмет входит право на коммерческое наименование, может создавать угрозу введения в заблуждение потребителей в отношении действительного лица, изготавливает товары (продукцию) или предоставляет услуги (выполняет работы). Так, согласно ч. 5 ст. 1121 ГК Украины пользователь обязан информировать покупателей (заказчиков) наиболее очевидным для них способом о том, что он использует коммерческое наименование по договору коммерческой концессии. Но четких форм, в которых может быть реализована данная норма, ГК Украины не устанавливает. При этом нужно учитывать, что такая информация должна быть сообщена не только реальным потребителям, но и потенциальным. Одним из возможных вариантов является сообщение о предоставлении права на использование коммерческого наименования по договору коммерческой концессии через средства массовой информации.

С рассмотренной выше особенностью осуществления права на коммерческое наименование тесно связан и такой момент, как возможность юридического лица иметь только одно коммерческое наименование. Это правило прямо исходит из принципа «юридической монополии». Одно и то же юридическое лицо не может одновременно участвовать в гражданском обороте под несколькими коммерческими наименованиями, в противном случае это дезориентирует других участников оборота и создаст благоприятную почву для злоупотреблений. Но в случае с коммерческой концессией данное правило действует с некоторыми исключениями. Так, при коммерческой концессии правообладатель предоставляет возможность использования коммерческого наименования в составе комплекса исключительных прав как одному пользователю, так и нескольким пользователям. При условии соблюдения

условия о территории действия коммерческой концессии. При этом допустимо и необходимо (ст.90 ГК Украины) самостоятельное использование правообладателем собственного коммерческого наименования. Это значит, что при коммерческой концессии вполне допускается использование одного и того же коммерческого наименования несколькими лицами практически одновременно.

Право на коммерческое наименование имеет бессрочный характер и поэтому юридическое лицо может пользоваться им на протяжении всего срока своего существования. Впрочем, правообладатель может и отказаться от исключительного права на использование принадлежащего ему коммерческого наименования, что сопровождается актом публичного оповещения об этом. Возможна также замена одного коммерческого наименования на другое. Процедурно вопрос о такой замене решается в порядке регистрации изменений, вносимых в учредительный документ юридического лица с внесением изменений в сведения о юридическом лице, содержащиеся в Едином государственном реестре юридических лиц, физических лиц-предпринимателей и общественных формирований.

Из вышеизложенного следует, что коммерческое наименование может быть использовано любым способом, не противоречащим законодательству Украины. Это может быть его фактическое применение (на товаре, упаковке), либо номинальное оповещение (в проспектах, деловой документации). Все это имеет смысл для получения правообладателем выгоды, поскольку речь идет о коммерции, т.е. предпринимательской деятельности. Лицу такую выгоду предоставляет само по себе использование (применение) коммерческого наименования в смысле того, что с его использованием выгодно связано получение большей прибыли от его предпринимательской деятельности. Это связано с тем, что исключительное имущественное право на коммерческое наименование тесно связано с личным неимущественным правом на деловую репутацию лица.

В научной литературе достаточно распространенной является точка зрения о характеристике права на коммерческое наименование как личного

неимущественного права¹. Действительно такая связь является очевидной, и материальное положение правообладателя зависит от известности (популярности) его коммерческого наименования и восприятия его контрагентами и потребителями. Позитивная известность коммерческого наименования обеспечивает правообладателю не только значительные доходы, но и большое доверие, уважение, высокую репутацию на рынке и среди представителей деловых кругов. Поэтому коммерческое наименование имеет достаточно весомую стоимостную оценку в составе нематериальных активов правообладателя, а нарушение права на него может привести к существенным убыткам.

Проблематичным является вопрос о распоряжении правом на коммерческое наименование. Г. Ф. Шершеневич указывал, что «если смотреть на фирму как на торговое имя купца и соответственно признать право на фирму личным правом, то следует вовсе отвергнуть передаваемость ее»². Напротив, А. И. Каминка допускал отчуждение права на фирму³.

В современной правовой литературе также нет единого мнения относительно возможности распоряжения правом на коммерческое наименование. Одни авторы, руководствуясь экономическими интересами предпринимателей, высказываются за необходимость предоставления правообладателям такого права. Другие, защищая публичные интересы и стройность юридического построения, отстаивают позицию, что право на коммерческое наименование неотчуждаемо. При этом обращает на себя внимание то, что речь идет как о самом коммерческом наименовании, так и праве на него (исключительном имущественном).

¹ Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник – 2-е изд., перераб. и доп. - М.: ТК Велби, 2004. - С. 580; Павлинская А. П. Товарный знак / А. П. Павлинская. – Л. : Художник РСФСР, 1974. – 306 с. С.11; Кривошеїна І.В. Фірмове найменування: регулювання та правова охорона за законодавством України: дис. на здобуття наук. ступеня канд. юр. наук: спец. 12.00.03 «Цивільне право і цивільний процес; сімейне право; міжнародне приватне право» / І.В. Кривошеїна. – Київ, 2007. – с.95.

² Шершеневич Г.Ф. Курс торгового права. Т.I: Введение. Торговые деятели. - М.: «Статут», 2003. - с.188-189.

³ Каминка А.И. Очерки торгового права. - М.: АО «Центр ЮрИнфоР», 2002. - с. 185.

Одним из аспектов этой дискуссии является возможность его отчуждения в составе целостного имущественного комплекса, которая одними учеными также отвергалась¹, а другими допускалась².

Неотчуждаемость коммерческого наименования как такового следует из ч.2 ст.490 ГК Украины и п.12 Положения о фирме, но при этом устанавливается возможность передачи имущественных прав интеллектуальной собственности на коммерческое наименование другому лицу и не самих по себе, а только вместе с целостным имущественным комплексом лица, которому эти права принадлежат, или его соответствующей части. Возможность такого перехода подтверждает и ч.4 ст. 191 ГК Украины, которая указывает, что предприятие или его часть могут быть объектом купли-продажи, залога, аренды и других сделок.

Действительно, в тех случаях, когда коммерческое наименование приобретает значительную популярность, а его правообладатель решит произвести отчуждение предприятия, то с ним передается клиента, способствующая получению дополнительной выгоды от такой продажи. Разные лица могут быть заинтересованы в приобретении права на использование такого наименования с целью «приобретения» клиенты для обеспечения сбыта своих товаров (продукции), а, следовательно, получения прибыли.

Клиентура (клиента) правообладателя наименования представляет практически основную ценность, которая порой превышает стоимость материальных активов их владельцев. Причем таковая имеет вполне определенное материальное выражение в виде разницы рыночной стоимости предприятия и стоимости всех его активов. Однако чтобы собственник предприятия мог распорядиться этой ценностью, она должна быть материализована. И это достигается посредством передачи права на коммерческое наименование. Поэтому продажа предприятия без коммерческого наименования уничтожит значительную, иногда большую часть ценности предприятия.

¹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации / Под. ред. О.Н. Садикова. Автор – Г. Е. Авилов М., 1996, с. 135-136; Калитин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права) НОРМА, 2000, с.341.

² Голофаев В.В. Указ. соч. Бузанов В.Ю. Правовой режим фирменных наименований в российском гражданском праве. / Дис на соиск.учен. ст. к.ю.н., - М., 2003. - С.26; Кривошеина І.В. Фірмове найменування: регулювання та правова охорона за законодавством України: дис. на здобуття наук. ступеня канд. юр. наук: спец. 12.00.03 «Цивільне право і цивільний процес; сімейне право; міжнародне приватне право» / І.В. Кривошеїна. – Київ, 2007. – 204 с. С.103-104.

В случае индивидуализации предприятия с помощью коммерческого наименования, потребители, отдающие предпочтение товарам (продукции, работам и услугам), произведенной путем эксплуатации мощностей этого предприятия, будут «привязаны» к его коммерческому наименованию. Поэтому для того, чтобы клиентура правообладателя перешла к приобретателю, достаточно передать право на коммерческое наименование.

Передача права на коммерческое наименование возможна и в порядке отчуждения имущества должника в процедуре санации. В соответствии со статьями 33, 34, 35 Закона Украины «О восстановлении платежеспособности должника или признании его банкротом» с целью восстановления платежеспособности и удовлетворение требований кредиторов должника план санации может предусматривать продажу имущества должника как целостного имущественного комплекса. При этом в установленном порядке отчуждаются все виды имущества, предназначенного для осуществления предпринимательской деятельности должника, в том числе помещения, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукция, права требования, права на знаки (обозначения), что индивидуализирующие должника, его продукцию, работы, услуги (фирменное наименование, знаки для товаров и услуг), другие права, принадлежащие должнику, за исключением прав и обязанностей, которые не могут быть переданы другим лицам.

Таким образом, содержание права на коммерческое наименование составляют следующие правомочия: юридически обеспеченная возможность использования наименования, юридически обеспеченная возможность давать разрешение на использование другим лицам, но на основании договора коммерческой концессии и юридически обеспеченная возможность распоряжаться правом на наименование, но только вместе с целостным имущественным комплексом лица, которому эти права принадлежат, или его соответствующей части, а также юридически обеспеченная возможность препятствовать другим лицам неправомерно использовать коммерческое наименование, в том числе запрещать такое использование.

Осуществление права на доменное имя (домен). Для обеспечения двусторонней связи технических устройств, подключенных к сети Интернет, используется особая система уникальных цифровых IP-адресов. В отличие от технических (цифровых) устройств человеку работать с длинными цифровыми последовательностями достаточно сложно (а после перехода от 32-битных адресов к 128-битным их длина еще больше возрастет), в связи, с чем и возникла необходимость создания специальной системы, которая позволила бы использовать привычные символы для всех вместо цифровых адресов. Быстрый рост регистрируемых доменных имен означает удобство их использования в Интернете.

Для запоминания и восприятия была создана доменная система имени (Domain Name System – DNS), которая позволяет сопоставить абстрактное, но более информативное словесное обозначение – имя (site.ua) и конкретный IP-адрес в сети Интернет в виде двенадцатизначного цифрового обозначения (198.198.689.200), делая WEB-сайт узнаваемым, способствуя привлечению целевой аудитории и рекламе проекта. Это свойство доменного имени стало особенно важно ввиду развития рынка электронной коммерции и обусловило его высокую коммерческую ценность.

Законодательство Украины доменное имя не относит к объектам интеллектуальной собственности. В статье 420 ГК доменное имя отсутствует в перечне объектов права интеллектуальной собственности, который впрочем не является исчерпывающим. В цивилистике сформировалось несколько позиций относительно относительно правового режима доменных имен. Одна группа ученых (В. И. Скиба, С. Ю. Милютин, И. И. Невзоров, С. А. Бабкина, Т.С.Демченко) придерживаются мнения, что доменное имя не является самостоятельным средством индивидуализации, объектом права интеллектуальной собственности и может быть приравнено к телефонному номеру, почтовому адресу, государственному номерному знаку автомобиля или реквизита документа. Другая группа ученых (А. А. Агеенко, А. Г. Серго, В. Б. Наумов, В. О. Калятин, С. В. Петровский, Ю. Л. Немец, Н.И. Майданник)

рассматривают доменное имя как средство индивидуализации с особым правовым режимом (В. О. Калятин)¹, как условное обозначение, предназначенное для индивидуализации информационных ресурсов в компьютерной Сети (А. Г. Серго, К. И. Гладкая)² или приравнивают их к средствам индивидуализации³.

В законах Украины содержатся дефиниции доменного имени. Так, в соответствии со ст. 1 Закона Украины «О телекоммуникациях» домен – это часть иерархического адресного пространства интернета, имеющая уникальное название, которое его идентифицирует, обслуживается группой серверов доменных имен и централизованно администрируется. Статья 1 Закона Украины «Об охране прав на знаки для товаров и услуг» доменное имя определяет как имя, используемое для адресации компьютеров и ресурсов в интернете. Согласно Порядку подключения к глобальным Сетям передачи данных, утвержденного постановлением Кабинета Министров Украины от 12 апреля 2002 № 522, доменное имя – это буквенно-цифровое выражение, которое идентифицирует любой компьютер абонента в интернете.

По сути, доменное имя – это индивидуализирующий символ, с помощью введения которого пользователь получает доступ к определенному Интернет-ресурсу, то есть к конкретному IP-адресу, символьным обозначения, которого и является. Доменное имя призвано индивидуализировать определенный информационный Интернет-ресурс, адрес электронной почты в Сети. Это словесное обозначение, используемое для идентификации информационного пространства и ориентации пользователей во Всемирной сети, поиска информации о товарах, услугах, характер, сферу деятельности юридического или физического лица⁴.

¹ Калятин В. О. Проблемы правового регулирования доменных имен в гражданском законодательстве [Электронный ресурс] // Вестник гражданского права. – 2006. – № 2. – Режим доступа: <http://www.center-bereg.ru/h1791.html>; Серго А. Правовое регулирование доменных имен [Электронный ресурс] // Хозяйство и право. – 2010. – Прил. № 3. – [48 с.]. – Режим доступа: http://www.hozpravo.ru/archive/2010/2010_3_p.pdf; <http://www.wipo.int/amc/en/domains/reports/newgtld-ip/index.html>.

² Грицай В.І.; «Правовий режим доменних імен та їх місце в системі об'єктів інтелектуальної власності; Право і безпека, 2015, № 3 (58), ст. 109-114

³ Майданик Н. І. Право на доменне ім'я в мережі Інтернет / Н. І. Майданик // Аномалії в цивільному праві України : навч.-практ. посіб. / відп. ред. Р. А. Майданик. К. : Юс- тініан, 2007. С.886

⁴ Кодинець А. Цивільно-правові аспекти реалізації суб'єктивних прав на доменні імена // Підприємництво, господарство і право, 2006. № 1 (121). С. 18.

В международной правовой практике доменное имя (англ. – domain name) определяется как уникальное буквенное, цифровое, символьное обозначение или комбинация таких обозначений, зарегистрированная в реестре доменных имен в соответствии с правилами, установленными Корпорацией по распределению адресного пространства сети Интернет (Internet Corporation for Assigned Names and Numbers - ICANN) и предназначено для идентификации определенного информационного ресурса, устройства или группы устройств в интернете¹.

Основы правового поля существования системы «доменных имен» формируются рядом международных организаций, в частности Корпорацией по распределению адресного пространства сети Интернет (Internet Corporation for Assigned Names and Numbers (ICANN); Всемирной Организацией Интеллектуальной Собственности (WIPO). Названные организации разрабатывают основные принципы регистрации и использования доменных имен (к примеру, понятия, механизмы разрешения споров и т.п.).

Признание права на доменное имя на законодательном уровне является необходимым условием обеспечения защиты интересов его владельца. Но не менее важно обеспечить возможность оборота доменных имен. Динамичность интернета должна учитываться правом, это касается и обеспечения оборотоспособности доменных имен.

Права на доменное имя возникают с момента его регистрации. Поддержка существования доменных имен и права их владельцев обеспечиваются всей административной иерархией системы, на вершине которой находится общественная организация ICANN (Internet Corporation for Assigned Names and Numbers), распределяющая права и обязанности по делегированию конкретных доменных зон. Например, право администрирования домена .ua получило ООО «Хостмастер» (официальный регистратор), которое, в свою очередь, делегировало соответствующие административные права и обязанности на публичные домены второго уровня в домене .ua – .com.ua, .net.ua, .org.ua и т. д., а также региональные домены.

¹ Теорія і практика інтелектуальної власності : Науково-практичний журнал №1(75) 2014 рік - Ст. 46 [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://www.ndiiv.org.ua/Files2/0114.pdf>

Регистрация доменного имени обычно означает заключение гражданско-правового договора возмездного оказания услуг между исполнителем, то есть организацией по распределению доменных имен (регистратор) и заказчиком, то есть будущим владельцем (пользователь или администратор) доменного имени¹. После заключения договора (подписания договора обеими сторонами или поступления предварительной оплаты за услуги) регистратор вносит сведения о зарегистрированном доменном имени в единую базу данных, которая поддерживается специальными компьютерами, постоянно подключенными к Интернету². Такой договор является, как правило, публичным, договором присоединения, срочным, возмездным и консенсуальным.

Осуществление прав на доменные имена состоит в администрировании домена, а именно в возможности правообладателю указывать доменное имя в качестве Интернет-адреса, использовать в рекламных целях, создавать сайт по данному адресу, а также запрещать использование такого же доменного адреса другим лицам.

Правообладатель может передать право использования доменного имени другому лицу. На практике продажа доменных имен иногда представляет собой злоупотребление правом и носит название «захват имен» - киберсквоттинг³.

На сегодняшний день законодательство не устанавливает исключительного права на доменные имена, но и не содержит каких-либо ограничений для оборота доменных имен. Пункт 1 ст. 179 ГК Украины устанавливает, что объекты гражданских прав могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке правопреемства или наследования или иным образом, если они не изъяты из гражданского оборота или не ограничены в обороте, или не являются неотъемлемыми от физического или юридического лица. Такие изъятия или ограничения в отношении доменных имен в настоящее время отсутствуют.

Владелец доменного имени вправе самостоятельно определять способы его использования (разместить рекламу, сайт об услугах и/или товарах, сделать

¹ URL: <https://hostmaster.ua/policy/?ua>

² Серго А.Г. Доменные имена: монография. – М.: Российская государственная академия интеллектуальной собственности (ФГБОУ ВПО РГАИС), 2013. С. 61.

³ Подробней см. § 5 Главы 2 Раздела 4 этой монографии.

доступ платным или бесплатным, может передать использование доменного имени, может продать его и т.д.). Использование подразумевает любые возможности для размещения информации, при условии, что эта информация не будет нарушать права и законные интересы третьих лиц. Поэтому исключительное право на использование доменного имени имеет экономическую ценность¹. Исходя из ст. 424 ГК Украины, лицу, на имя которого зарегистрировано доменное имя, принадлежит исключительное право использовать доменное имя любым не противоречащим закону способом, в том числе путем использования доменного имени для идентификации информационных ресурсов и/или систем в сети Интернет, в том числе выделение новых доменов в составе адресного пространства, на которое указывает данное доменное имя. А также исключительное право разрешать использование доменного имени, препятствовать неправомерному использованию доменного имени, в том числе запрещать такое использование и другие имущественные права интеллектуальной собственности, установленные законом. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением). Имущественные права интеллектуальной собственности могут в соответствии с законом быть вкладом в уставный капитал юридического лица, предметом договора залога и других обязательств, а также использоваться в других гражданских отношениях.

Доменное имя может быть использовано не только для идентификации Интернет-сайта, но и для функционирования электронной почты. В любом случае исключительное право на доменное имя предполагает в себе определенные правовые возможности, которые владелец имеет право реализовать самостоятельно или же разрешить использовать третьим лицам. Конкретные способы использования доменных имен в законе прямо не указаны, и все же к ним можно отнести: размещение информации на Интернет-сайте, идентифицируемом с помощью домена; создание и регистрация сходных по своему обозначению доменных имен; выделение новых доменов в составе адресного пространства, на которое указывает доменное имя; указание на других

¹ PAEFFGEN GMBH v. Germany, no. 25379/04, 21688/05, 21722/05 and 21770/05, ECHR, decision as of 18 September 2007 // URL: <http://www.echr.ru/documents/doc/2465894/2465894-008.htm>; [https://hudoc.echr.coe.int/eng#{"itemid":\["002-2549"\]}](https://hudoc.echr.coe.int/eng#{)

Интернет-сайтах (как электронных, так и бумажных, магнитных носителях, и т.п.) доменного имени в качестве ссылки на Интернет-сайт или информации о его владельце; размещение на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, при выполнении работ, оказании услуг; размещение в документах (бланках, договорах, разрешительной документации и др.), в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе; использование иным незапрещенным законом способом¹.

В доменном имени можно использовать иные объекты исключительных прав, такие как торговая марка, коммерческое наименование, географическое указание, промышленные образцы, произведения, а также имя физического лица. Но при этом, следует учитывать и требования закона к использованию торговой марки и других объектов в сети Интернет, в том числе в доменном имени и при других способах адресации. Включение торговой марки, коммерческого наименования, географического указания, промышленных образцов, произведения, а также имени физического лица, а также обозначения, сходного с ними до степени смешения, в домен любого уровня, используемый для осуществления аналогичной деятельности, не допускается без согласия обладателя исключительного права на указанные объекты, за исключением, когда пользователь, регистрирующий доменное имя, уже является обладателем исключительного права на аналогичное или сходное регистрируемому доменному имени обозначение.

Не будет нарушением права на торговую марку использование ее в доменном имени в пределах законодательно установленных ограничений права. Не является нарушением прав на торговые марки использование:

— словесной охраняемой части марки другим лицом в доменном имени при условии, что такое доменное имя было зарегистрировано до подачи заявки на регистрацию марки, или если был заявлен приоритет, то до даты приоритета (ч. 6 ст. 16 Закона Украины «Об охране прав на знак для товаров и услуг»);

¹ Верхолетов М.А. Права на доменное имя в системе интеллектуально-правовых отношений // Марийский юридический вестник, 2011. Выпуск 8. С.289.

— третьим лицом как доменного имени обозначения, словесная охраняемая часть которого соответствует такой марке, в том случае, если лицо, зарегистрировавшее доменное имя, имеет соответствующее право на другой словесный, аналогичный по написанию объект прав (торговая марка, охраняемая часть промышленного образца, отдельные объекты авторского права и т.д.)¹.

Также возможным будет использование коммерческого наименования юридического лица в доменном имени при регистрации последнего до момента приобретения права на наименование юридического лица. Не считается нарушением права на коммерческое наименование применение такого коммерческого наименования или его отличительной части в доменном имени в том случае, если это не может привести к смешиванию деятельности, товаров или услуг владельца права на коммерческое наименование и владельца доменного имени.

Допускается использование в качестве домена имени, совпадающего с именем физического лица. Не является нарушением права на коммерческое наименование применения такого коммерческого наименования или его охраняемой части в доменном имени, которое осуществляется на достаточном правовом основании (регистрация до приобретения права на смежный объект доменного имени, совпадающего с именем физического лица, торговой маркой, произведением и т.д.).

В сети Интернет достаточно распространены случаи нарушения прав, относящиеся к использованию имени физического лица и наименования географических объектов. По мнению В. О. Калятина, при возникновении конфликта прав на смежные объекты необходимо применять положения о злоупотреблении правом². WIPO в таких случаях допускает передачу (безвозмездную) доменного имени. Если домен, созвучный имени того или иного известного человека, применяется его нынешним владельцем для какой-либо коммерческой деятельности, то такая регистрация считается незаконной и домен

¹ Бойко Д. В. Правовая природа доменных имен Интернет : автореф. дис. на здобуття наук. ступеня канд. юрид. наук. Х., 2005. С.10

² Калятин В. О. Доменные имена. М. : ИНИЦ Роспатента, 2002. С. 144.

передается. Если же на сайте размещается «нейтральная» информация, например неофициальный фан-клуб или что-либо подобное, то домен, скорее всего, сохранится у первоначального владельца. Именно так было с доменами, на которые ранее претендовали Стинг, Кевин Спейси, Том Круз, Скарлетт Йоханссон и ряд других знаменитостей. Но если домен был зарегистрирован с целью злоупотребления правам, то WIPO выработал достаточно простую формулу решения такого рода конфликтов. Согласно решению WIPO домен carlosslimhelu.com был зарегистрирован в недобросовестных целях и должен быть передан бизнесмену Карлосу Слим Элу (Carlos Slim Helu) бесплатно. Хотя ранее ему Ахмад Русли (Ahmad Rusli), который первым зарегистрировал данный домен, предлагал мексиканскому магнату выкупить его за \$ 55 млн., а в случае отказа угрожал разместить на этом домене порносайт¹.

Распоряжение правом на доменное имя напрямую влияет на оценку возможности экономической эксплуатации доменного имени. Основная стоимость Интернет-компаний состоит из его престижа, то есть «goodwill». «Goodwill» - это условная стоимость деловых связей, нематериальных активов, престиж торговой марки, устойчивая клиентура, репутация и тому подобное. Он получается в результате роста репутации компании среди клиентов в течение многих лет и позволяет получать доходы, превышающие доходы, полученные при его отсутствие. Goodwill Интернет-компаний непосредственно объективируется в ее доменном имени, поскольку именно оно является связующим звеном между компанией и клиентами. Поэтому доменные имена сайтов, хорошо зарекомендовавших себя, имеют высокую стоимость и часто являются объектами различных договоров².

В первую очередь, передача прав осуществляется в виде переделегирования – осуществления административных действий по изменению информационных данных об администраторе домена. В качестве администратора домена выступает правообладатель. Передача права на администрирование доменного имени

¹URL: <https://pravo.ru/interpravo/news/view/6833/>

² Кулініч О. О. Доменне ім'я як похідний засіб індивідуалізації інформаційних ресурсів фізичних та юридичних осіб у мережі Інтернет // Актуальні проблеми держави і права, 2009. Вип. 51. С. 195–200. // URL: <http://apdr.in.ua/v51/31.pdf>.

(изменение административного контакта или контакта регистранта домена) осуществляется по официальному письму или заявлению от текущего владельца домена. Фактически при переделегировании применяется уже известная конструкция «уступки права». При этом если домен зарегистрирован на юридическое лицо, требуется письмо на официальном бланке организации, с печатью и подписью руководителя. Вместе с письмом необходимо предоставить копии документов, удостоверяющих право подписи директора и ее подлинность. Если доменное имя зарегистрировано на физическое лицо, вместе с заявлением предоставляются копии первой и второй страниц паспорта, удостоверяющего подпись и содержащего фотографию¹. Такая передача осуществляется вне зависимости от того, передается ли только домен или вместе с Интернет-сайтом. В соответствии со сложившейся практикой, право на домен может быть передано как вместе с Интернет-сайтом, так и само по себе.

В законодательстве Украины нет ограничений для правовладельца доменного имени относительно предоставления права на использование доменного имени. Если исходить из того, что в отношении доменного имени применим правовой режим исключительного права, то распоряжение правами на домен может осуществляться с помощью договоров как предусмотренных гл.75, 76 ГК Украины, так и непоименованных. Кроме того, такие полномочия могут перейти к третьему лицу в силу закона (при наследовании, универсальном правопреемстве юридических лиц и при обращении взыскания на имущество правообладателя). Поэтому, письменное обращение к регистратору не должно быть единственным основанием для распоряжения правом на доменное имя. Наряду с таким письмом, регистратор должен принимать в качестве основания и должным образом составленные и оформленные договора.

¹Принципы рассмотрения споров о единообразных доменных именах // URL: <https://www.icann.org/resources/pages/policy-2012-02-25-ru>