

С.С. Патрушев, Ю.И. Филатов

Донецкий национальный технический университет, Украина

ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ РЕГИСТРАЦИИ И ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ДОМЕННЫХ ИМЕН

В статье сделана попытка проанализировать ситуацию, сложившуюся в сфере правового регулирования использования доменных имен. Обозначены проблемы, возникающие вследствие практического отсутствия законодательного урегулирования правоотношений в сфере использования доменных имен. Рассмотрены две глобальные противоположные позиции ученых касательно правовой природы доменных имен. Предложен подход к определению правового статуса доменного имени, который синтезирует обе точки зрения и предусматривает рассмотрение доменного имени как средства индивидуализации либо исключительно как средства идентификации информационного ресурса в зависимости от обстоятельств его регистрации и использования. Подчеркнута важность учета технической природы, целей и способов использования, коммерческой ценности доменного имени как товара при определении его места в системе права.

Актуальность темы. Конституция Украины (1996 г.) в ст. 54 гарантирует право граждан на результаты интеллектуальной, творческой деятельности и на защиту интеллектуальной собственности.

Доменное имя определяют как уникальное буквенное, цифровое, символьное обозначение или комбинацию таких обозначений, которое зарегистрировано в реестре в соответствии с правилами, установленными Организацией по присвоению имен и адресов в Интернете (Internet Corporation For Assigned Names and Numbers – ICANN), и предназначено для идентификации определенного информационного ресурса, устройства или группы устройств в Интернете. Веб-сайты, размещенные в Интернете, стали необходимым реквизитом каждого предприятия. Публикация веб-сайта в Интернете начинается с регистрации доменного имени, под которым сайт становится доступным для пользователей Интернета. Чаще всего как доменное имя для регистрации сайта выбирается коммерческое (фирменное) наименование юридического лица или словесное выражение его торговой марки (знака для товаров и услуг). Но доменное имя по своей технологической сути является уникальным. Поэтому все чаще возникают разного рода споры между желающими зарегистрировать разные сайты под одним и тем же именем. На этом также работают схемы недобросовестной регистрации доменных имен под названием «киберсквоттинг». Поскольку в украинском законодательстве отсутствует прямой механизм урегулирования подобных споров, вопросы, касающиеся доменных имен, в большинстве случаев решаются судебными инстанциями.

Доменное имя как объект права требует принципиально нового подхода, так как его возможно рассматривать как новое, с правовой точки зрения, средство индивидуализации участников гражданского оборота товаров, услуг и информационных ресурсов во Всемирной сети Интернет, которое способствует активному их использованию во всех сферах общественной деятельности. Рассмотрение проблемы правового регулирования доменных имен обусловлено недостаточностью и фрагментарностью законодательства в этой сфере, направленностью его на регламентацию информационных отношений, отсутствием единого, системного терминологического аппарата [1].

Новизна исследования. Сделана попытка провести анализ существующих подходов к определению правового статуса доменного имени и на их основании предложить

гибкий ситуационный подход к определению правового статуса. Обоснована необходимость учитывать технические и экономические аспекты использования доменного имени при определении его правового статуса.

Цель данной статьи – проанализировать ситуацию, сложившуюся в сфере правового регулирования использования доменных имен; определить правовые основы регулирования процессов регистрации и использования доменных имен в Украине.

Анализ законодательной базы Украины. Изучение Конституции Украины (1996) [2] и законодательной базы Украины (в том числе [3], [4]) показывает, что доменное имя в украинском законодательстве рассматривается только как технологическое понятие и опосредованно фигурирует в законодательстве об интеллектуальной собственности. В отечественном законодательстве ни прямо, ни косвенно не урегулированы вопросы регистрации и использования доменного имени.

Анализ исследований и литературных источников. Вопрос правовой сущности доменного имени, определение его места в системе объектов гражданского права привлекали внимание таких украинских и российских специалистов по гражданскому праву и интеллектуальной собственности, как С.А. Бабкин, Д.В. Бойко, Ю.Т. Гульбин, А.В. Дзера, В.А. Дозорцев, Н.А. Дмитрик, И.В. Жилинкова, В.А. Калятин, П.П. Крайнев, Р.А. Стефанчук, А.Г. Серго, В.В. Бонтлаб, Н. Майданик [5]. В XXI столетии появился ряд научных работ по отдельным аспектам соотношения и взаимосвязи прав на средства индивидуализации и доменные имена. Но количество комплексных работ, посвященных непосредственно анализу правового режима доменного имени как самостоятельного объекта права, очень мала.

Анализ работ ученых-правоведов показывает существование противоположных мнений о правовом статусе доменного имени. Имеются попытки синтезировать единый подход на базе существующих, выделив доменное имя как специфический объект интеллектуальной собственности (средство индивидуализации) с особым правовым режимом, который может предусматривать, например, отнесение или неотнесение доменного имени к средствам индивидуализации в зависимости от конкретной ситуации.

Среди имеющихся литературных источников привлекает внимание учебное пособие [6], где право на доменное имя коротко и обзорно рассматривается как подотрасль так называемого «Интернет-права»; работа О.А. Кулинич [5] и подобные работы, где в рамках научной статьи проведен анализ специфики доменного имени как средства индивидуализации; работа [7], где в рамках конкурсного проекта проведен анализ существующих на сегодняшний день противоположных подходов к природе прав на доменные имена и уделено внимание вопросам юридической защиты прав на доменные имена. Среди небольшого количества фундаментальных комплексных работ, посвященных правовому регулированию использования доменных имен, отметим диссертации украинских ученых В.В. Бонтлаба и Д.В. Бойко, а также российских ученых А.Г. Серго, З.Ю. Милютина и некоторых других. Электронные ресурсы представлены статьями специалистов по интеллектуальной собственности и гражданскому праву (например, [1]), где описаны практические вопросы защиты прав на доменные имена как средства индивидуализации.

Интернет является наибольшей в мире компьютерной сетью. На сегодняшний день это огромный накопитель разнообразной информации, а веб-сайты, размещенные в Интернете – необходимый реквизит любого предприятия. В последнее время все чаще веб-сайты становятся основным инструментом ведения бизнеса (например, интернет-магазины). Создание веб-сайта – процесс, который обобщенно состоит из таких этапов: постановка задания; разработка и утверждение дизайна веб-сайта; интеграция дизайна и системы управления сайтом (программирования сайта); публикация сайта в Интернете; заполнение сайта материалами; поддержка сайта [8]. Именно на этапе публикации сайт требует регистрации под определенным доменным именем.

Чаще всего доменным именем выбирается коммерческое (фирменное) наименование юридического лица или словесное выражение его торговой марки (знака для товаров и услуг). При этом вполне нормальной ситуацией в мировой практике является совпадение наименований торговых марок и названий фирм, которые при этом занимаются разными видами деятельности [6]. А в силу уникальности доменного имени, обусловленной его техническими особенностями, фирмы не имеют возможности зарегистрировать свои сайты под одинаковыми доменами. Очевидно, что этот факт порождает доменные споры. Также распространенным является акт регистрации популярного интернет-адреса, который обычно включает название компаний или товарных знаков с целью продажи ее законному владельцу. Это негативное явление носит название «киберсквоттинг». Для выяснения того, как в Украине должно осуществляться правовое регулирование регистрации и использования доменных имен, необходимо обратиться, прежде всего, к действующему законодательству. Анализ украинского законодательства показывает, что доменное имя здесь рассматривается как средство идентификации части информационного пространства. Это вытекает из определений, данных в ст. 1 Закона Украины «Об охране прав на знаки для товаров и услуг», п. 2 Постановления Кабинета Министров Украины «Об утверждении Порядка подключения к глобальным сетям передачи данных», ст. 1 Закона Украины «О телекоммуникациях». В отечественном законодательстве об интеллектуальной собственности доменное имя как таковое фигурирует только опосредованно: п. 4. ст. 16 Закона Украины «Об охране прав на знаки для товаров и услуг» предусматривает как один из способов использования знака применение знака в доменных именах [5].

Однако анализ целей и способов использования доменного имени позволяет сделать вывод, что его можно рассматривать как определенное средство индивидуализации информационных ресурсов физических и юридических лиц. Следовательно, есть основания считать доменное имя объектом интеллектуальной собственности.

В современной юридической литературе среди ученых-правоведов выработаны две глобальные противоположные позиции относительно правовой природы и правового статуса доменных имен. Первая точка зрения, которой придерживаются, например, А.А. Агеенко, В.А. Калятин, В.Б. Наумов, А.Г. Серго, состоит в том, что доменные имена являются новым средством индивидуализации и объектом интеллектуальной собственности с особым правовым режимом. Вторая точка зрения, которой придерживаются, например, С.А. Бабкин, З.Ю. Милютин, В.И. Скиба, состоит в том, что доменное имя не является самостоятельным средством индивидуализации и объектом интеллектуальной собственности и приравнивается к телефонному номеру или почтовому адресу [5]. В пользу обоих подходов приведено достаточно аргументов. Также имеются попытки синтезировать единый подход на базе существующих, выделив доменное имя как специфический объект интеллектуальной собственности (средство индивидуализации) с особым правовым режимом, который может предусматривать, например, отнесение или неотнесение доменного имени к средствам индивидуализации в зависимости от конкретной ситуации.

Однако учитывая то, что доменное имя в современном деловом мире нередко используется как коммерческий объект, как товар, который имеет экономическую ценность [7] и способен приносить прибыль (в отличие от почтового адреса и номера телефона), больше аргументов, по мнению авторов данной работы, можно привести в пользу первой точки зрения (т.е. доменное имя – новое средство индивидуализации и объект интеллектуальной собственности с особым правовым режимом). Рассматривая доменное имя как средство индивидуализации, следует обратить внимание на его специфичность и производный характер. Производный характер доменного имени обусловлен его идентичностью с первичными средствами индивидуализации (именем, фамилией,

псевдонимом физического лица, наименованием, обозначением юридического лица и т.д.). Следует отметить, что несмотря на подобие доменного имени и торговой марки, оно не может квалифицироваться как вид торговой марки, поскольку доменное имя по своей сущности идентифицирует часть информационного пространства, но не идентифицирует товар или услугу [9]. С другой стороны, может показаться, что в определенных случаях доменное имя все же выполняет роль самостоятельного средства индивидуализации. Приведем в пример интернет-магазины *Protoria.ua*, *Rozetka.com*. Здесь название магазина и название сайта полностью совпадают, а сайт является основным инструментом ведения бизнеса. Однако, по мнению авторов данной статьи, доменное имя – прежде всего технико-технологическое понятие (идентификатор части информационного пространства). Поэтому с правовой точки зрения первичной является торговая марка, а доменное имя – прежде всего инструмент для использования этой торговой марки.

Итак, квалификация доменного имени как производного средства индивидуализации относит его к объектам интеллектуальной собственности. В то же время примечательно, что ни одна из европейских организаций пока не приняла решения по включению доменного имени в отдельную группу объектов интеллектуальной собственности [7].

По мнению авторов данной статьи, определение места доменного имени в правовой системе Украины должно базироваться на гибком подходе к обстоятельствам его регистрации и использования. Необходимо брать во внимание такие особенности доменного имени:

- технологическая природа доменного имени (уникальность, отсутствие границ, способность идентифицировать часть сети Интернет);
- экономические особенности использования (коммерческая ценность);
- специфичность как объекта интеллектуальной собственности (в частности, невозможность создания копии по техническим причинам);
- многогранность целей и способов его использования.

Поэтому универсальным и компромиссным решением видится трактовка доменного имени как средства индивидуализации – объекта интеллектуальной собственности – или только как идентификатора части информационного пространства исключительно в зависимости от обстоятельств его регистрации и использования. Такой подход обеспечит большую гибкость правовой системы в вопросе доменных имен и даст возможность эффективно использовать наработки ученых, «стоящие по разные стороны баррикады»: как те, что поддерживают признание доменного имени средством индивидуализации, так и те, что доказывают необоснованность этого признания.

В нынешнем украинском законодательстве отсутствует регулирование правоотношений по администрированию доменов, регистрации (делегированию) и обслуживания доменных имен. В мире эти отношения регулируются Правилами ICANN, Правительства США и международных организаций. Украинские провайдеры используют данные правила на добровольных условиях. Также в Украине действуют Правила пользования доменом верхнего уровня UA. Правила разработаны администратором домена верхнего уровня UA ООО «Хостмайстер». Они упорядочивают регистрацию в домене UA, позволяя регистрировать доменное имя только при наличии у регистранта свидетельства о торговой марке. Но в других украинских доменах могут возникать доменные споры. Отсутствие в законодательстве прямых механизмов урегулирования доменных споров вызывает необходимость рассмотрения подобных дел в судебном порядке.

Разрешение конфликтов, связанных с недобросовестным использованием доменных имен, в международных арбитражах зарекомендовало себя очень хорошо [10]. При этом преимущественно там применяются Правила ICANN, Правительства США и международных организаций. В частности, методика UDRP в п. 4 определяет, что истец должен

доказать, что имеют место такие три элемента, причем в их совокупности: 1) доменное имя идентично либо подобно до степени смешения товарному знаку или знаку обслуживания, на который у истца есть права; 2) у истца нет прав или законного интереса относительно доменного имени; 3) доменное имя истца было зарегистрировано и используется недобросовестно [10].

Украинские судебные инстанции преимущественно не применяют международные правила. Это обосновано тем, что в силу ст. 4 ХПК такие нормы не входят в список источников, которыми руководствуются хозяйственные суды при рассмотрении споров. Подготовка аргументации для такого типа споров в судах имеет много специфических особенностей и тонкостей. В частности, рассмотрение данной категории дел требует ответа на вопрос, какую цель преследовало лицо, которое нарушает права первого владельца: коммерческую или некоммерческую [7].

Выводы

1. Среди ученых-правоведов на сегодняшний день отсутствует единый подход к определению статуса доменного имени и его принадлежности к объектам интеллектуальной собственности.

2. По мнению авторов данной статьи, эффективным является синтез существующих подходов, состоящий в признании доменного имени средством индивидуализации либо средством идентификации информационного пространства (с определенными правовыми последствиями) исключительно в зависимости от обстоятельств его регистрации и использования.

3. Доменное имя – прежде всего техническое понятие и может служить инструментом для использования торговой марки. Рассмотрение доменного имени исключительно с экономической точки зрения (как разновидность торговой марки) недопустимо, так как означает игнорирование его технической природы. Итак, при определении правового статуса доменного имени необходимо учитывать его техническую природу, цели и способы регистрации и использования, коммерческую ценность как товара.

4. Отсутствие детального законодательного регулирования вопросов, связанных с использованием доменных имен, вызывает споры касательно их правовой природы и способа защиты прав при их недобросовестном использовании. Действующее украинское законодательство предусматривает только применение товарного знака в виде включения его словесного выражения в доменное имя. Поэтому разрешение доменных споров в судебном порядке является единственным средством защиты прав на доменное имя как средство индивидуализации и аналог торговой марки (т.е. объект интеллектуальной собственности). Эффективность решения споров зависит от самих участников и тех способов, которые они для этого выберут.

ЛИТЕРАТУРА

1. Бонтлаб В.В. Деякі питання взаємодії доменних імен та комерційних (фірмових) найменувань / В.В. Бонтлаб // Другі юридичні читання : збірник матеріалів Всеукраїнської наукової конференції 18 травня 2005 р. – К. : НПУ імені М.П. Драгоманова. – 2005. – С. 304-307.
2. Конституція України (1996 г.). – Донецьк : ООО «Лебедь», 2005. – 40 с.
3. Закон України «Про авторське право та суміжні права» від 23 грудня 1993 р. № 3792-ХІІ в редакції Закону України від 11 липня 2001 р. № 2627-ІІ.
4. Закон України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг» № 3689-ХІІ від 15.12.1993 р. // Відомості Верховної Ради України. – 1994. – № 7 від 15.02.94 р.
5. Кулініч О.О. Доменне ім'я як засіб індивідуалізації інформаційних ресурсів фізичних та юридичних осіб в мережі інтернет / О.О. Кулініч // Актуальні проблеми політики : збірник наукових праць / керів. авт. кол. С.В. Ківалов ; відп. за вип. Л.І. Кормич. – Миколаїв, 2009. – Вип. 38.

6. Антонов В.М. Интеллектуальна власність і комп'ютерне авторське право / Антонов В.М. – [2-е вид., стереотип.]. – К. : КНТ, 2006. – 520 с.
7. Ткаченко Д. Природа прав на доменні імена та методи їх юридичного захисту в Україні [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://pravotoday.in.ua/ua/press-centre/publications/pub-390/>
8. Info-expert [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://www.info-expert.ru/development/stages.php>
9. Майданик Н. Право на доменне ім'я в мережі Інтернет: поняття і правова природа / Н. Майданик // Юридична Україна. – 2009. – № 6 (78).
10. Селіванов М.В. Доменне ім'я – засіб індивідуалізації в мережі Інтернет / М.В. Селіванов [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://www.cip.in.ua/r15605/>
11. Сайт как объект интеллектуальной собственности [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://trademark.com.ua/content/view/88/7/>

С.С. Патрушев, Ю.И. Филатов

Особливості правового регулювання реєстрації та використання доменних імен

У статті зроблено спробу проаналізувати ситуацію, наявну у сфері правового регулювання використання доменних імен. Зазначено проблеми, що виникають внаслідок практичної відсутності законодавчого врегулювання правовідносин у сфері використання доменних імен. Розглянуто дві глобальні протилежні позиції вчених щодо правової природи доменних імен. Запропоновано підхід до визначення правового статусу доменного імені, який синтезує обидві вищевказані точки зору і передбачає розгляд доменного імені як засобу індивідуалізації або як виключно засобу ідентифікації інформаційного ресурсу залежно від обставин його реєстрації та використання. Зазначено важливість урахування технічної природи, цілей та способів використання, комерційної цінності доменного імені як товару при визначенні його місця у системі права.

S.S. Patrushev, Yu.I. Filatov

Peculiarities in Regulation of Registration and Use of Domain Names

In the paper, an attempt to analyze the situation in legal regulation of the use of domain names is made. The authors have identified the problems, which have place because of lack of legal regulation in this issue. The authors have considered two global opposing positions of scientists regarding to the legal nature of domain names. An approach for determining the legal status of domain names is proposed. It synthesizes both points of view and provides a domain name to be means of individualization or means of identifying an information resource depending on the circumstances of its registration and use. It is also highlighted the importance of taking into account technical nature, purposes and means of uses, commercial value of domain name when determining its place in the legal system.

Стаття постуила в редакцію 29.11.2011.