

Федеральное государственное образовательное бюджетное учреждение
высшего образования
«Финансовый университет при Правительстве Российской Федерации»

На правах рукописи

Свищева Екатерина Игоревна

КОММЕРЧЕСКОЕ ОБОЗНАЧЕНИЕ
КАК СРЕДСТВО ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ
В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

12.00.03 – Гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право

АВТОРЕФЕРАТ
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Научный руководитель

Рузакова Ольга Александровна,
доктор юридических наук, профессор

Москва - 2022

Диссертация представлена к публичному рассмотрению и защите в порядке, установленном ФГОБУ ВО «Финансовый университет при Правительстве Российской Федерации» в соответствии с предоставленным правом самостоятельно присуждать учёные степени кандидата наук, учёные степени доктора наук согласно положениям пункта 3.1 статьи 4 Федерального закона от 23 августа 1996 г. № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике».

Публичное рассмотрение и защита диссертации состоятся 09 июня 2022 г. в 10:00 часов на заседании диссертационного совета Финансового университета Д 505.001.112 по адресу: Москва, Ленинградский проспект, д. 51, корп. 1, аудитория 1001.

С диссертацией можно ознакомиться в диссертационном зале Библиотечно-информационного комплекса ФГОБУ ВО «Финансовый университет при Правительстве Российской Федерации» по адресу: 125167, Москва, Ленинградский проспект, д. 49/2, комн. 200 и на официальном сайте Финансового университета в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: www.fa.ru.

Персональный состав диссертационного совета:

председатель – Ручкина Г.Ф., д.юрид.н., профессор;

заместитель председателя – Илюшина М.Н., д.юрид.н., профессор;

учёный секретарь – Павликов С.Г., д.юрид.н., профессор;

члены диссертационного совета:

Алексеева Д.Г., д.юрид.н., профессор;

Андреева Л.В., д.юрид.н., профессор;

Иванова С.А., д.юрид.н., профессор;

Павлов В.П., д.юрид.н., профессор;

Петюкова О.Н., д.юрид.н., доцент;

Рузакова О.А., д.юрид.н., профессор;

Синельникова В.Н., д.юрид.н., профессор.

Автореферат диссертации разослан 28 февраля 2022 г.

I Общая характеристика работы

Актуальность темы исследования. Приоритетными задачами национального развития являются повышение инновационной активности организаций, государственная поддержка технологических компаний, а также стимулирование предпринимательской активности и конкуренции. Конкурентные преимущества в настоящее время достигаются благодаря использованию нематериальных активов, к которым в том числе относится коммерческое обозначение.

В 2020 году количество онлайн – покупателей увеличилось на 10 млн человек, по прогнозам Data Insight интернет - торговля в период с 2020 по 2024 годы будет иметь средний рост 33,2%, ожидается увеличение продаж в сети с 1,7 трлн рублей до 7,2 трлн рублей и др. Приоритетным способом осуществления предпринимательской деятельности стало ее ведение в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – в сети Интернет) и классическое использование предприятия как имущественного комплекса более не требуется. Коммерческое обозначение в настоящее время используется как для индивидуализации предприятий, так и для предпринимательской деятельности, при этом действующая редакция Гражданского кодекса Российской Федерации не содержит норм, регулирующих индивидуализацию предпринимательской деятельности с использованием данного объекта интеллектуальных прав.

В Гражданском кодексе Российской Федерации содержится ограничение для правообладателя в части реализации прав, а именно распоряжение правом на рассматриваемое средство индивидуализации допускается только в рамках договора коммерческой концессии и договора продажи предприятия. Не регламентирован переход исключительных прав на коммерческое обозначение при универсальном правопреемстве: наследовании предприятия и прав на обозначение в его составе, реорганизации юридического лица и дальнейшего существования обозначения. Не выработаны механизмы охраны и защиты коммерческого обозначения, в том числе при его использовании в сети Интернет.

Проблемы правоприменения возникают в том числе в связи с малоизученностью в науке гражданского права функций коммерческого обозначения

и его места в системе средств индивидуализации, понятия и признаков охраноспособности данного нематериального актива. В условиях цифровизации не исследованы новые субъекты – правообладатели коммерческих обозначений, такие как объединения юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей (далее – ИП); лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность и не зарегистрированные в качестве ИП.

Обозначенные проблемы регулирования прав на коммерческое обозначение и не решенные научные задачи послужили основой для проведения настоящего исследования и свидетельствуют о его актуальности, предопределяя содержание и структуру диссертации.

Степень разработанности темы исследования. В ряде работ исследователей и практиков рассмотрены вопросы регулирования гражданских отношений, возникающих в результате реализации прав на коммерческое обозначение, понятие данного средства индивидуализации, возникновение, реализация и прекращение прав на него.

При проведении ретроспективного анализа возникновения коммерческого обозначения использованы труды Г.Х.Ц. Боденхаузена, В.В. Розенберга, Г.Ф. Шершеневича.

Определению понятия и признаков коммерческого обозначения, объекта, индивидуализируемого с его помощью, посвящены исследования В.И. Еременко, Т.В. Записной, Т.Г. Клочун, Е.А. Кондратьевой, З.Р. Ожевой, Д.А. Шишкина, и других; в рамках рассмотрения вопроса о правообладателях коммерческого обозначения важны труды Е.Ю. Горской, С.В. Лукашевич, А.С. Рябчиковой, Ю.С. Харитоновой.

Общие вопросы правового регулирования отношений, возникающие при использовании коммерческого обозначения, отражены в работах И.А. Близнаца, А.С. Ворожевич, Э.П. Гаврилова, В.А. Дозорцева, Л.А. Новоселовой, М.А. Рожковой и других.

Вопросы распоряжения исключительным правом на коммерческое обозначение рассмотрены в исследованиях П.П. Баттахова, В.А. Болтневой, О.Н. Никоноровой, О.А. Рузаковой, О.А. Рыжовой и других.

Охрана и защита прав на коммерческое обозначение исследовались в трудах Ю.Н. Андреева, М.А. Верхолетова, О.А. Городова, С.В. Грибановой, Е.А. Кондратьевой, В.В. Старженецкого и других.

Проблемам внедрения искусственного интеллекта, использования объектов интеллектуальных прав в сети Интернет, несовершенству функционирования агрегаторов электронной торговли посвящены труды В.А. Белова, Е.А. Войниканис, А. Голда, О.С. Гринь, А.А. Карцхия, Л. Лессинга, Д.В. Лоренца, П.М. Морхата, В.Б. Наумова, Г.Ф. Ручкиной, Е.В. Холодной, Б.А. Шахназарова, Д. Франклина, Д. Хаймана, М. Хумерика и других.

При этом в научных работах коммерческое обозначение не рассматривалось как средство индивидуализации в условиях цифровизации, не учитывалось расширение перечня субъектов – правообладателей данного средства индивидуализации и индивидуализируемых с его помощью объектов, что предопределило необходимость дополнительного исследования.

Цель исследования состоит в разработке теоретических предложений и практических рекомендаций по совершенствованию правового регулирования отношений, возникающих при использовании коммерческого обозначения в гражданском обороте.

Для достижения цели были поставлены следующие **задачи**:

- выявить особенности эволюции регулирования прав на коммерческое обозначение в целях его научного переосмысления как объекта интеллектуальных прав и перспектив правовой регламентации;
- сформулировать понятие коммерческого обозначения и раскрыть основные признаки охраноспособности прав на него;
- определить и теоретически обосновать место коммерческого обозначения в системе средств индивидуализации;
- выявить правовые особенности использования коммерческого обозначения в условиях цифровизации для формирования предложений по совершенствованию правоприменения в данной сфере;

- сформировать научно-обоснованный подход к определению перечня субъектов-правообладателей коммерческого обозначения и определить объекты, индивидуализируемые с его помощью;

- выявить особенности реализации прав на коммерческое обозначение в рамках правоотношений, возникающих из гражданско-правовых договоров, для обеспечения единообразного подхода к использованию коммерческого обозначения субъектами экономической деятельности;

- исследовать основные виды универсального правопреемства, особенности перехода исключительных прав на коммерческое обозначение к другим лицам (с учетом изменений в гражданском законодательстве Российской Федерации) и определить условия возникновения гражданских прав и обязанностей;

- раскрыть особенности охраны и защиты прав на коммерческое обозначение с учетом уровней охраняемых мероприятий, юрисдикционных и неюрисдикционных форм защиты.

Объектом исследования являются общественные отношения, возникающие в сфере реализации прав на коммерческое обозначение.

Предмет исследования составляют нормы законодательства, определяющие статус коммерческого обозначения как средства индивидуализации в гражданском праве Российской Федерации, а также правоприменительная практика и научные труды отечественных и зарубежных ученых в указанной сфере.

Область исследования. Исследование проведено в рамках пунктов 1.2. «Предмет гражданско-правового регулирования. Виды имущественных и неимущественных отношений, регулируемых гражданским правом. Особенности вещных, обязательственных, интеллектуальных и корпоративных отношений. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. Функции гражданского права. Принципы гражданского права»; 1.4. «Гражданское правоотношение; его элементы и структурные особенности. Содержание и виды субъективных гражданских прав и субъективных гражданских обязанностей. Гражданская правосубъектность. Субъекты гражданских правоотношений. Объекты гражданских правоотношений. Виды гражданских правоотношений. Вещные, обязательственные, интеллектуальные и корпоративные правоотношения.

Правоотношения, включающие в свое содержание преимущественные права. Неимущественные гражданские правоотношения»; 1.8. «Объекты гражданских правоотношений. Категория «имущество» в гражданском праве. Вещи как объекты гражданских правоотношений, их виды. Недвижимые вещи; государственная регистрация прав на недвижимые вещи. Имущественные комплексы как объекты гражданского оборота. Деньги как объекты гражданских правоотношений; гражданско-правовой режим наличных и безналичных денег. Ценные бумаги как объекты гражданских правоотношений; их классификации. Гражданско-правовой режим «бездokumentарных ценных бумаг». Имущественные права как объекты гражданских правоотношений. Действия (работы), их результаты и нематериальные услуги как объекты гражданских правоотношений. Охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации как объекты гражданских прав. Личные неимущественные блага как нематериальные объекты гражданских правоотношений»; 1.11. «Защита гражданских прав. Судебная защита, самозащита, меры оперативного воздействия. Меры государственного принуждения, применяемые для защиты гражданских прав. Государственно-принудительные меры превентивного (предупредительного) характера. Гражданско-правовые санкции»; 1.12. «Гражданско-правовая ответственность как способ защиты гражданских прав, ее основные особенности и функции. Виды гражданско-правовой ответственности. Основания и условия гражданско-правовой ответственности. Вред (убытки) в гражданском праве; материальный и моральный вред. Вина правонарушителя как условие гражданско-правовой ответственности, ее формы. Ответственность, не зависящая от вины правонарушителя; случай и непреодолимая сила в гражданском праве. Гражданско-правовая ответственность за действия третьих лиц. Размер и формы гражданско-правовой ответственности; неустойка и ее виды, соотношение неустойки и убытков. Ответственность за нарушение денежных обязательств. Изменение размера гражданско-правовой ответственности; «смешанная ответственность». Гражданско-правовая ответственность за коррупцию»; 1.18. «Основные правовые институты интеллектуальной собственности. Соотношение и взаимосвязь права собственности и права интеллектуальной собственности. Гражданско-правовые режимы правовой охраны и использования результатов интеллектуальной деятельности и средств

индивидуализации. Государственная регистрация интеллектуальной собственности. Интеллектуальные права, их виды и особенности гражданско-правовых режимов правовой охраны, использования и защиты. Понятие, признаки и структура контрафакта в российском и международном праве. Основные способы защиты от контрафакта в праве интеллектуальной собственности. Международные соглашения (конвенции) как источники гражданско-правового регулирования отношений в сфере интеллектуальной деятельности»; 1.22 «Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий: объекты и субъекты, правовой режим охраны и использования. Право на фирменное наименование. Право на товарный знак и знак обслуживания. Гражданско-правовая охрана общеизвестных товарных знаков. Коллективный товарный знак. Право на наименование места происхождения товара. Право на коммерческое обозначение, его соотношение с правами на фирменное наименование и товарный знак. Гражданско-правовая защита прав на охраняемые средства индивидуализации» Паспорта научной специальности 12.00.03 – Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право (юридические науки).

Методология и методы исследования. Методологической основой выступили общенаучные и частно-научные методы: диалектический, статистический, формально-юридический, исторический, логический, аксиоматический, гипотетико-дедуктивный, структурно-функциональный, сравнительно-правовой, системного и комплексного анализа и другие.

Основными методами проведенного исследования стали диалектический, сравнительно-правовой методы и метод комплексного анализа, которые обеспечили выявление особенностей гражданско-правового регулирования отношений, возникающих при создании коммерческого обозначения, введении его в гражданский оборот, приобретении, реализации и отчуждении исключительного права на него. Метод комплексного анализа и сравнительно-паровой метод позволили всесторонне изучить аспекты охраны и защиты исключительного права на коммерческое обозначение.

Нормативную основу исследования составили Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации (далее – ГК РФ), Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности

(далее – ВОИС), Конвенция по охране промышленной собственности и иные нормативные правовые акты.

Научная новизна состоит в формировании новых теоретических предложений и практических рекомендаций в части регулирования общественных отношений, возникающих в связи с использованием коммерческого обозначения как средства индивидуализации с учетом цифровизации и практики правоприменения.

Конкретизировано понятие коммерческого обозначения как средства индивидуализации в гражданском праве Российской Федерации и предложены соответствующие рекомендации по изменению правового регулирования.

Сформулированы основания определения степени известности коммерческого обозначения на определенной территории, а также условия фиксации геотегов в сети Интернет в целях подтверждения территории, на которой располагается предприятие или осуществляется предпринимательская деятельность.

Обоснована необходимость расширения перечня лиц-правообладателей коммерческого обозначения и включение в него объединений юридических лиц и (или) ИП, а также граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без регистрации в качестве ИП. Определены условия наследования предприятия и прав на коммерческое обозначение в его составе в приоритетном порядке гражданами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без регистрации в качестве ИП.

Сформулированы предложения об установлении права требования о выплате компенсации за неправомерное использование коммерческого обозначения.

Разработана процедура регистрации коммерческих обозначений в цифровом реестре в сети Интернет.

На основании проведенного исследования сформулированы следующие **положения, выносимые на защиту:**

1) Разработано авторское определение понятия коммерческого обозначения, которое является средством, используемым для индивидуализации предприятий, как имущественных комплексов, и экономической деятельности, осуществляемой юридическими лицами, ИП, лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без регистрации в качестве ИП, объединениями юридических лиц и (или) ИП (включая банковские группы и банковские холдинги), в том числе

в сети Интернет, обладающее известностью в определенной сфере деятельности и на определенной территории, различительными признаками и выраженное в любой разрешенной форме: словесной, изобразительной, звуковой, комбинированной и иной» (С. 27-31).

2) Разработаны основания определения степени известности коммерческого обозначения на определенной территории в целях обеспечения охраноспособности данного объекта интеллектуальных прав. Предлагается различать минимальную известность (в пределах муниципальных образований) и широкую известность (получение известности в нескольких муниципальных образованиях, субъекте или субъектах Российской Федерации в рамках расширения территории деятельности правообладателя). Данные сведения предполагается вносить в цифровой реестр коммерческих обозначений при осуществлении регистрации в сети Интернет (С. 44-48).

3) Обоснованы условия размещения геотегов в сети Интернет для субъектов предпринимательской деятельности, определяющие порядок идентификации территории, на которой коммерческое обозначение получило известность, определена необходимость закрепления данного предложения на законодательном уровне, что позволит расширить способы защиты прав на данное средство индивидуализации и исключить случаи введения в заблуждение потребителей и контрагентов в отношении территории осуществления деятельности (С. 60-65).

4) Доказана необходимость расширения перечня лиц – правообладателей коммерческих обозначений в целях обеспечения благоприятных условий ведения предпринимательской деятельности и целесообразность наделяния на законодательном уровне соответствующим правом следующих субъектов: объединения юридических лиц и (или) ИП (в том числе банковские холдинги и группы), граждан, допущенных к осуществлению предпринимательской деятельности без регистрации в качестве ИП (С. 81; 85-90; 96).

5) Обоснована целесообразность уточнения норм гражданского законодательства в части регулирования перехода исключительного права на коммерческое обозначение в рамках наследования предприятия к гражданам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без регистрации в качестве ИП, в случае, когда

характер деятельности предприятия позволяет такому гражданину единолично осуществлять предпринимательскую деятельность. Если для дальнейшего функционирования предприятия требуется определенный штат сотрудников, то для управления предприятием указанному наследнику потребуется воспользоваться услугами доверительного управляющего или получить статус ИП (С. 129-131; 133-136).

6) Разработаны предложения по осуществлению процедуры регистрации прав на коммерческое обозначение в реестре в сети Интернет, позволяющей декларировать принадлежность коммерческого обозначения в различных формах определенному субъекту предпринимательской деятельности. Указанный реестр коммерческих обозначений должен обеспечивать взаимодействие с действующими реестрами Федерального института промышленной собственности, Федеральной налоговой службы, регистраторами доменных имен (С. 145-156).

7) Сформулированы предложения по оптимизации механизмов выплаты компенсации за нарушение прав на коммерческое обозначение с целью повышения эффективности защиты прав, а именно ее выплата, когда невозможно доказать размер причиненных убытков. Взыскивать компенсацию предлагается в двойном размере стоимости права использования обозначения по договору с учетом цены, которая взимается при сопоставимых обстоятельствах. Основанием для выплаты компенсации является решение суда, в котором отражено, что нарушитель неправомерно использовал коммерческое обозначение с целью введения в заблуждение потребителей и контрагентов, при этом размер компенсации не может быть установлен ниже среднего ценового порога по отрасли (С. 163-166; 170).

Теоретическая значимость работы обусловлена научной характеристикой коммерческого обозначения как средства индивидуализации. Полученные научные результаты способствуют развитию теории гражданского права Российской Федерации. Выводы, рекомендации и предложения, отраженные в диссертации, могут служить основой дальнейших исследований о коммерческом обозначении как средстве индивидуализации в гражданском праве Российской Федерации.

Практическая значимость работы определяется возможностью использования предложений и рекомендаций для совершенствования действующего гражданского законодательства, в рамках правоприменительной практики уполномоченных органов,

а также применения при осуществлении предпринимательской деятельности юридическими лицами и ИП, лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без регистрации в качестве ИП, объединениями юридических лиц и (или) ИП. В том числе предложения и рекомендации могут быть использованы при реализации учебных и научно-исследовательских процессов, подготовки учебных и учебно-методических материалов по таким дисциплинам как «Гражданское право», «Право интеллектуальной собственности», «Предпринимательское право».

Степень достоверности, апробация и внедрение результатов исследования.

Достоверность результатов исследования подтверждается тем, что в работе использован обширный эмпирический материал (более 65 нормативных актов, актов толкования права, свыше 50 судебных актов, а также материалов правоприменительной практики, более 35 диссертаций и авторефератов и более 300 наименований научной литературы), соответствующий цели и задачам настоящего исследования.

Апробация результатов исследования осуществлена: на научной конференции «Правовая политика в реформе гражданского законодательства Российской Федерации», посвященной 80-летию кандидата юридических наук, доцента, заслуженного юриста Российской Федерации, судьи Верховного Суда Российской Федерации в отставке Т.Г. Евдокимовой (Москва, Финансовый университет, 19 октября 2015 г.); на научной конференции «Правовые аспекты коммерциализации результатов интеллектуальной деятельности» в рамках VII Международного научного студенческого конгресса «Проект для России» (Москва, Финансовый университет, 07 апреля 2016 г.); на IV Международном научном конгрессе «Предпринимательство и бизнес: теория, методология и практика эффективного управления» (Москва, Финансовый университет, 23-27 июня 2016 г.); на научной конференции «Национальная правовая система как фактор устойчивого развития экономики» в рамках XI Московского фестиваля науки (Москва, Финансовый университет, 08 октября 2016 г.); на IV Всероссийской научной конференции «Экономика отраслевых рынков: формирование, практика и развитие» (Москва, Финансовый университет, 25 января 2020 г.); на VI Международной научной конференции «Пробелы в позитивном праве: доктрина и практика» (Москва, ИЗИСП, 20 февраля 2020 г.); на Международной научно-практической конференции «Вопросы права,

предпринимательства и управления в период и после пандемии» (Москва, РГГУ, РУТ (МИИТ), 26 мая 2020 г.).

Материалы исследования применяются в практической деятельности и послужили основой для доработки Союзом «Московская торгово-промышленная палата» Положения о ведении реестра коммерческих обозначений предприятий и предпринимателей города Москвы, Соглашения о порядке взаимодействия и интеграции негосударственных реестров Союза «Московской торгово-промышленной палаты» с подсистемой Единой автоматизированной информационной системы торгов города Москвы «Портал поставщиков» между Департаментом города Москвы по конкурентной политике и Союзом «Московской торгово-промышленной палаты» от 5 апреля 2017 года № 6-2/17/17/13/467/7. Научные результаты, отраженные в диссертации, способствуют реализации поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, а также повышению эффективности осуществления охраны и защиты исключительных прав на коммерческие обозначения предпринимателями города Москвы.

Акционерное общество «Технополис «Москва» применяет в практической деятельности следующие положения исследования: понятие коммерческого обозначения, права и обязанности правообладателя данного средства индивидуализации, условия его использования, охраны и защиты. Указанным обществом поддерживается предложение по введению цифрового реестра коммерческих обозначений, так как он позволит облегчить охрану и защиту прав на коммерческие обозначения. Ввиду того, что реестр коммерческих обозначений отсутствует, акционерное общество «Технополис «Москва» соблюдает рекомендации, указанные в диссертации, в том числе в части использования, охраны и защиты собственного коммерческого обозначения, что позволяет успешно его использовать для индивидуализации предприятия, обеспечивать соответствующую известность и поддерживать репутацию на высоком уровне.

Материалы исследования используются Департаментом правового регулирования экономической деятельности Юридического факультета Финансового университета в преподавании учебных дисциплин «Гражданское право», «Право интеллектуальной собственности» и «Предпринимательское право».

Апробация и внедрение результатов исследования подтверждены соответствующими документами.

Публикации. По теме исследования опубликовано 18 работ общим объемом 11,09 п.л. (весь объем авторский), в том числе 9 работ авторским объемом 6,18 п.л. опубликованы в рецензируемых научных изданиях, определенных ВАК при Минобрнауки России.

Структура и объем диссертации обусловлены целью и задачами, логикой исследования. Диссертация состоит из введения, трех глав, заключения и списка литературы из 363 наименований. Текст диссертации изложен на 236 страницах, содержит одно приложение.

II Основное содержание работы

В соответствии с целью и задачами исследования получены и обоснованы следующие научные результаты.

Во введении обоснована актуальность обозначенной темы, отражена степень разработанности, поставлены цель и задачи, объект и метод, раскрыты теоретические и методологические основы исследования, показана научная новизна, обоснована теоретическая и практическая значимость, представлены основные положения, выносимые на защиту, и результаты апробации диссертационного исследования.

Первая глава «Понятие и правовая природа коммерческого обозначения как объекта интеллектуальных прав» состоит из трех параграфов и посвящена рассмотрению истории возникновения коммерческого обозначения как средства индивидуализации в отечественной практике, определению его места в системе средств индивидуализации товаров, работ, услуг, юридических лиц и предприятий, понятия и признаков охраноспособности обозначения.

В первом параграфе «История возникновения коммерческого обозначения как средства индивидуализации в России и развитие института прав на него» поэтапно исследуется история возникновения и становления правового регулирования, существования прообразов коммерческого обозначения и характеризуется их влияние на современное состояние вопроса.

До XIX века в Российской Империи не отмечается продвижений в вопросе правового закрепления положений о специальных наименованиях или знаках отличных от фабричных клейм или имен купцов. На международном уровне в указанный период не существовало нормативного акта, закрепляющего права на коммерческое обозначение или другой аналогичный объект. В оригинальном тексте «Конвенции по охране промышленной собственности» 1883 года не содержится условий, касающихся рассматриваемого обозначения. Для аргументации данной точки зрения проведен перевод с французского языка, осуществлен анализ различных позиций российских ученых.

Приводится позиция о том, что прообразом «коммерческого обозначения» является «фирма» времен Российской Империи до 1927 года (Постановление ЦИК СССР, СНК СССР от 22 июня 1927 года «О введении в действие Положения о фирме»). Предлагается считать, что с 1922 года по 1991 год прообразом коммерческого обозначения являлся товарный знак, который был тесно связан с предприятием и фактически выполнял аналогичные функции современного коммерческого обозначения. С 1991 года товарный знак стал использоваться исключительно как средство индивидуализации товаров.

В настоящее время правовое регулирование исключительного права на коммерческое обозначение находится на начальном этапе развития, имеется потребность в существенном совершенствовании действующего законодательства в сфере интеллектуальной собственности. В рамках характеристики коммерческого обозначения как средства индивидуализации на современном этапе раскрыты его отличия от рекламы и вывески.

Во втором параграфе «Понятие и признаки коммерческого обозначения в Российской Федерации и зарубежных странах» рассмотрены различные точки зрения современных ученых в отношении понятия и признаков коммерческого обозначения. Проанализирована практика существования и использования обозначения в зарубежных странах.

Законодательство Российской Федерации в настоящий момент является наиболее прогрессивным в сравнении с законодательством зарубежных стран в части закрепления прав на коммерческое обозначение. Недостатком является отсутствие единого

легального понятия. В диссертации предлагается понятие коммерческого обозначения, выработанное с учетом теоретических и практических исследований, а также опыта зарубежных стран.

В отношении признаков охраноспособности коммерческих обозначений представлена позиция об определении степени известности обозначения. В дальнейшем предлагаемая степень известности коммерческих обозначений должна стать одной из частей цифрового реестра в рамках предлагаемой регистрации коммерческого обозначения.

Осуществлен сравнительно-правовой анализ регулирования прав на коммерческое обозначение в Российской Федерации и за рубежом, выявлены существенные отличия, которые оказывают значительное воздействие на уровень защищенности прав участников гражданского оборота в правоприменительной практике. Существующее правовое регулирование предложено классифицировать на три классификационные группы.

Выявлено, что в Российской Федерации, Германии и Соединенных Штатах Америки коммерческое обозначение относится к объектам интеллектуальных прав. В Соединенных Штатах Америки данный вопрос решается на уровне законодательства конкретного штата, охраняемое обозначение объединяет в себе функции фирменного наименования и коммерческого обозначения. В Германии подлежат охране деловые обозначения предприятий, что имеет прямое сходство с российским коммерческим обозначением.

Во Франции аналог коммерческого обозначения активно используется в гражданском обороте как наименование предприятия (имущественного комплекса) посредством обычая делового оборота, схожее использование обозначения и в Королевстве Марокко, однако в данной стране оно причисляется к группе фирменных наименований. В Великобритании использование коммерческого обозначения регулируется посредством Закона о компаниях, товариществах с ограниченной ответственностью и бизнесе (наименования и раскрытие информации).

В рамках ЕАЭС, участником которого является Российская Федерация, определены основные направления сотрудничества, в том числе в сфере охраны и защиты прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства

индивидуализации. «Протокол об охране и защите прав на объекты интеллектуальной собственности» (Договор о ЕАЭС, приложение № 26) не выделяет в качестве объекта правового регулирования коммерческое обозначение. В государствах-членах ЕАЭС гражданское законодательство не содержит норм, регулирующих право на коммерческое обозначение.

На основании существующего опыта Российской Федерации и ряда других стран (Германия, Франция, Великобритания) предложено внести изменения в приложение № 26 к Договору о создании ЕАЭС, гармонизировать законодательство государств-членов ЕАЭС.

В третьем параграфе «Место коммерческого обозначения в системе средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий» в системе средств индивидуализации определено место коммерческого обозначения с учетом взаимосвязи гражданского права и права интеллектуальной собственности, места средств индивидуализации в системах указанных прав.

Анализ и представленная характеристика в исследовании поставленного вопроса осуществлены в соответствии с двумя различными подходами в отношении построения системы: европейская (деление права на публичное и частное) и советская (деления права на отрасли, подотрасли, институты и так далее).

Учитывая обозначенные подходы формирования системы права, выделяются особенности коммерческого обозначения как средства индивидуализации, раскрытые через его функции, которые влияют на построение системы средств индивидуализации: функция индивидуализации и информационная функция, функция замещения. Для определения места коммерческого обозначения в системе средств индивидуализации проведено сопоставление функций товарных знаков (знаков обслуживания), фирменных наименований с функциями коммерческих обозначений. Получен вывод об уникальном месте коммерческого обозначения в указанной системе и наличии у него качеств универсальности по отношению к другим объектам, входящим в систему.

Вторая глава «Совершенствование законодательного регулирования прав на коммерческое обозначение в условиях цифровизации» состоит из трех параграфов, в которых рассматриваются основные риски и особенности использования

коммерческого обозначения в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», предлагается расширение перечня индивидуализируемых объектов с помощью коммерческого обозначения, а также субъектов-правообладателей данного средства индивидуализации.

В первом параграфе «Правовые особенности использования коммерческого обозначения в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в условиях современного гражданского оборота» обоснована необходимость подтверждения получения коммерческим обозначением известности на определенной территории, формальное размещение обозначения на сайте в сети Интернет является недостаточным условием. Для указанного подтверждения известности необходимо использование автоматизированных способов и способов офлайн, в том числе допускается размещение геотегов.

Доказана необходимость правового регулирования использования геотегов субъектами предпринимательской деятельности в сети Интернет.

В указанном параграфе раскрыты проблемы и риски в отношении использования коммерческого обозначения в сфере электронной торговли посредством агрегаторов электронной торговли. Предлагается разработать единый эффективный и оперативный механизм привлечения к ответственности пользователей агрегаторов электронной торговли, в случае нарушения ими прав на коммерческое обозначение.

Отмечается, что на законодательном уровне не урегулирован вопрос существования в гражданском обороте искусственного интеллекта, рассматриваются основные риски при его использовании, которые могут повлечь негативные последствия для правообладателя коммерческого обозначения.

Рассмотрено соотношение доменного имени и коммерческого обозначения. Получен вывод о том, что причислять доменное имя к существующим средствам индивидуализации не корректно, оно служит для иных целей и выполняет функцию адресации интернет-сайта.

Разграничение доменного имени и коммерческого обозначения достаточно трудоемкий процесс, так как доменные имена регистрируются, а коммерческое обозначение не подлежит регистрации. Указанную проблему предлагается решить

благодаря регистрации коммерческого обозначения в реестре, который должен иметь обязательную интеграцию с реестрами доменных имен.

Во втором параграфе «Субъекты-правообладатели коммерческого обозначения и объекты, индивидуализируемые с его помощью в условиях цифровизации» предлагается расширить круг субъектов-правообладателей коммерческого обозначения, а также дополнить перечень объектов, для индивидуализации которых используется обозначение.

В соответствии с изменениями, внесенными в ГК РФ (статья 23), в качестве субъекта предпринимательской деятельности выделены граждане, ведущие предпринимательскую деятельность, но не зарегистрированные как ИП. Согласно Плану мероприятий «Трансформация делового климата», «Интеллектуальная собственность» (утв. Распоряжением Правительства Российской Федерации от 3 августа 2020 г. № 2027-р) предусматривается возможность регистрации товарных знаков гражданами, осуществляющими деятельность без регистрации в качестве ИП, поэтому целесообразно предоставить аналогичную возможность таким субъектам быть правообладателями коммерческих обозначений.

Возникла потребность использования коммерческого обозначения некоммерческими организациями, осуществляющими приносящую доход деятельность. Обосновано использование коммерческого обозначения объединениями юридических лиц и (или) ИП (в том числе холдингами и банковскими группами) для индивидуализации совместной деятельности.

Субъектами-правообладателями коммерческого обозначения могут быть: юридические лица, ведущие коммерческую и некоммерческую деятельность; ИП; граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без регистрации в качестве ИП; объединения юридических лиц и (или) ИП (в том числе холдинги и банковские группы).

В работе обоснован подход к индивидуализации предпринимательской деятельности с помощью коммерческого обозначения. Вместе с тем предлагается продолжить использование коммерческого обозначения для индивидуализации предприятия как имущественного комплекса, в том числе для следующих видов

предприятий: промышленного комплекса, технопарка, технополиса, индустриального (промышленного) парка, промышленного кластера, жилого комплекса.

Третья глава «Распоряжение правом на коммерческое обозначение и его защита» состоит из трех параграфов, в рамках которых рассмотрены вопросы реализации прав на коммерческое обозначение посредством гражданско-правовых договоров, перехода исключительного права на указанное обозначение в результате универсального правопреемства к новому правообладателю, особенности охраны и защиты прав на данное средство индивидуализации.

В первом параграфе «Реализация прав на коммерческое обозначение по гражданско-правовым договорам» поддерживается мнение О.Н. Никоноровой и В.А. Болтневой о целесообразности расширения круга договоров о реализации прав на средства индивидуализации, в частности на коммерческое обозначение в соответствии с п. 1 ст. 8 и ст. 421 ГК РФ о свободе договора.

В работе договоры рассматриваются по группам в зависимости от юридически значимых действий: договоры, которые связаны с созданием коммерческого обозначения как объекта авторского права с последующим переводом его в число средств индивидуализации; договоры, которые связаны с отчуждением исключительного права на обозначение; договоры, которые связаны с осуществлением совместной деятельности и использованием для ее индивидуализации коммерческого обозначения; договоры, которые связаны с передачей права на коммерческое обозначение для временного использования третьим лицам (в том числе в составе имущественного комплекса, совместно с другими средствами индивидуализации). Приведена аргументация необходимости реализации прав посредством каждого договора для коммерческого обозначения. Рассматриваемый перечень договоров является открытым.

Во втором параграфе «Переход исключительных прав на коммерческое обозначение в результате универсального правопреемства» рассматриваются такие виды универсального правопреемства, как наследование предприятия и реорганизация юридического лица, в результате которых права на коммерческое обозначение могут перейти к новому правообладателю.

В работе исследованы основные этапы, необходимые для закрепления прав на коммерческое обозначение за правообладателями в рамках универсального правопреемства.

Для закрепления исключительного права на коммерческое обозначение, используемое для индивидуализации предприятия, существенное значение имеет проведение инвентаризации, включение обозначения в инвентаризационный акт, принятие обозначения на баланс предприятия в качестве нематериального актива, его учет, проведение профессиональной оценки объекта, которые субъекты предпринимательской деятельности должны осуществлять при проведении реорганизации или в период, предшествующий наследованию предприятия.

Обоснован подход о возможности наследования предприятия гражданином, осуществляющим предпринимательскую деятельность без регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, если характер деятельности предприятия позволяет такому гражданину единолично осуществлять предпринимательскую деятельность.

В случае если для продолжения функционирования предприятия требуется привлечение дополнительных сотрудников, то гражданину следует воспользоваться услугами доверительного управляющего, особенно при наличии в его составе прав на коммерческое обозначение в целях продолжения функционирования предприятия и исключения риска прекращения действия исключительного права на обозначение.

В третьем параграфе «Особенности охраны и защиты исключительных прав на коммерческое обозначение» предлагается разделять охранные мероприятия на несколько уровней: охрана интеллектуальных прав на обозначение в силу закона; выполнение первичных охранных мероприятий для введения обозначения в гражданский оборот; выполнение дополнительных охранных мероприятий.

В качестве охранного мероприятия обосновывается необходимость регистрации коммерческих обозначений, предлагается осуществление регистрации посредством использования специального цифрового реестра с обязательной интеграцией с различными реестрами средств индивидуализации, доменных имен. Представлены основные характеристики такой регистрации: значение, порядок осуществления регистрации, способ предотвращения смешения средств индивидуализации, риски в отказе в регистрации и последствия отказа, риски отсутствия регистрации и иные

значимые вопросы. Подготовлен проект основных положений к Регламенту ведения цифрового реестра коммерческих обозначений.

В рамках реализации защиты прав на коммерческое обозначение проработана возможность и целесообразность доработки российского законодательства в части введения гибкой формулы для расчета причиненных убытков правообладателю в результате неправомерного использования коммерческого обозначения, распространения возможности выплаты компенсации в случае нарушения исключительного права также и на коммерческое обозначение (представлены соответствующие предложения).

В заключении представлены основные выводы диссертационного исследования, охарактеризованы перспективы и направления будущих научных исследований.

III Заключение

В диссертации цель и задачи достигнуты в полном объеме, определено, что коммерческое обозначение как средство индивидуализации в гражданском праве Российской Федерации существует в качестве универсального средства индивидуализации и обладает перспективными функциями. В работе отражен ряд проблем, не позволяющих в полной мере использовать данное обозначение.

В том числе сформулированы основные теоретические выводы и обоснованы проблемы, предложения, позволяющие усовершенствовать правовое регулирование коммерческого обозначения как универсального средства индивидуализации.

IV Список работ, опубликованных по теме диссертации

*Публикации в рецензируемых научных изданиях,
определенных ВАК при Минобрнауки России:*

1. Свищева, Е.И. Понятие коммерческого обозначения как охраняемого объекта интеллектуальных прав / Е.И. Свищева // Право и экономика. - 2014. - № 6 (315). - С. 42-46. – ISSN 0869-7671.

2. Свищева, Е.И. Особенности распоряжения правом на коммерческое обозначение по гражданско-правовым договорам / Е.И. Свищева // Право и экономика. - 2014. - № 7 (317). - С. 41-47. – ISSN 0869-7671.

3. Свищева, Е.И. Возможность перехода исключительного права на коммерческое обозначение к новому правообладателю без заключения договора / Е.И. Свищева // Вестник Московского педагогического университета. Серия «Юридические науки». - 2016. - № 2 (22). - С. 94-100. – ISSN 2076-9113.

4. Свищева, Е.И. Место коммерческого обозначения в системе средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий / Е.И. Свищева // Образование и право. - 2016. - № 6. - С. 111-114. – ISSN 2076-1503.

5. Свищева, Е.И. Условия возникновения прав на коммерческое обозначение / Е.И. Свищева // Вестник Московского педагогического университета. Серия «Юридические науки». - 2016. - № 4 (24). - С. 83-91. – ISSN 2076-9113.

6. Свищева, Е.И. О добровольной регистрации исключительного права на коммерческое обозначение / Е.И. Свищева // Право и экономика. – 2020. - № 4 (386). – С. 62-66. – ISSN 0869-7671.

7. Свищева, Е.И. Коммерческое обозначение: актуальные вопросы индивидуализации / Е.И. Свищева // Вестник арбитражной практики. – 2020. - № 2 (87). – С. 49-56. – ISSN 2223-1498.

8. Свищева, Е.И. Функции коммерческого обозначения как средства индивидуализации / Е.И. Свищева // Журнал предпринимательского и корпоративного права. – 2020. - № 3 (19). – С. 38-42 – ISSN 2500-2899.

9. Свищева, Е.И. Взыскание убытков и выплата компенсации за нарушение исключительного права на коммерческое обозначение / Е.И. Свищева // Вестник арбитражной практики. – 2020. - № 5 (90). – С. 36-45. – ISSN 2223-1498.

Публикации в других научных изданиях:

10. Свищева, Е.И. Признаки охраноспособности коммерческих обозначений / Е.И. Свищева // Вестник арбитражной практики. - 2014. - № 3 (52). - С. 16-21. - ISSN 2223-1498.

11. Свищева, Е.И. Защита исключительного права на коммерческое обозначение / Е.И. Свищева // Вестник арбитражной практики. - 2014. - № 4 (53). - С. 36-41. - ISSN 2223-1498.

12. Свищева, Е.И. Проблемы использования коммерческих обозначений для индивидуализации предприятий: на примере Франции и России / Е.И. Свищева // Предпринимательство и бизнес в условиях экономической нестабильности : материалы III Международного научного конгресса. – Москва : Издательство «Научный консультант», 2015. - С. 18-20. – ISBN 978-5-9906383-9-6.

13. Свищева, Е.И. Новеллы гражданского законодательства Российской Федерации в части использования коммерческого обозначения / Е.И. Свищева // Экономика и право. XXI век. - 2016. - № 1. - С. 60-64. – ISSN 2076-2828.

14. Свищева, Е.И. Использование коммерческого обозначения: ограничения и перспективы / Е.И. Свищева // Экономика и право. XXI век. - 2016. - № 2. - С.179-183. - ISSN 2076-2828.

15. Свищева, Е.И. Коммерческое обозначение – нематериальный актив предприятий и бизнеса: практика эффективного использования / Е.И. Свищева // Предпринимательство и бизнес: теория, методология и практика эффективного управления : материалы IV Международного научного конгресса / под общей редакцией доктора юридических наук, профессора Е.Г. Крыловой. – Москва : Издательско-торговая корпорация «Дашков и Ко», 2016. - С. 246-249. - ISBN 978-5-394-02733-8.

16. Свищева, Е.И. К вопросу об использовании коммерческого обозначения для индивидуализации отраслевых предприятий / Е.И. Свищева // Legal Bulletin. – 2020. – № 3. Том 5. – С. 135-146. – ISSN 2658-5448.

17. Свищева, Е.И. Коммерческое обозначение как конкурентное преимущество для отраслевых предприятий / Е.И. Свищева // Экономика отраслевых рынков : формирование, практика и развитие : сборник материалов IV Всероссийской научной конференции. – Москва : «Издательско-торговая корпорация «Дашков и Ко», 2020. – С. 201-210. - ISBN 978-5-394-03991-1.

18. Свищева, Е.И. Коммерческое обозначение как средство индивидуализации предпринимательской деятельности: влияние COVID-19 / Е.И. Свищева // Legal Bulletin. – 2020. – № 2. Том 5. – С. 32-39. – ISSN 2658-5448.