

## К вопросу о проблеме правового регулирования доменных имен

доменное имя, товарный знак, кириллический домен.

**К. В. Черных**

кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса факультета права, ученый секретарь Нижегородского филиала Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики»

Доменное имя – это сетевой адрес, который идентифицирует своего правообладателя или, по – крайней мере, владельца адреса. Адрес, в обычном понимании этого слова, служит для того, чтобы привести человека в конкретный пункт назначения. То же самое происходит и с доменным именем- он доставляет вас в желаемый пункт внутри сетевого пространства. Другими словами, пользователь вводит доменное имя в строке браузеров, чтобы посетить нужный сайт.

Легального определения доменного имени в гражданском законодательстве нет, хотя доменное имя может выступать объектом гражданско-правовых сделок: продаваться, сдаваться в аренду, выступать, например, вкладом в учредительный капитал общества и т. д.

Следует констатировать фактическое отсутствие специальных законодательных актов направленных на регулирование правового статуса доменных имен, вследствие чего, к порядку их регистрации и оборота применимы общие нормы действующего законодательства РФ, кроме того, порядок регистрации доменного имени (получение прав на доменное имя) регулируются регламентами регистрации доменных имен издаваемых регистрирующими организациями. Исследователи, характеризуя основы регулирования доменов (доменных имен) называют такие правила (регламенты) «сложившимися обычновениями»<sup>1</sup>.

Известно, что общественные отношения, регулирующие тот или иной объект возникают независимо от его обозначения в гражданском законодательстве в качестве объекта. По поводу доменного имени на практике возникают отношения по своему типу, соответствующие предмету гражданского права, следовательно, не имеет значения, на-

<sup>1</sup> Трофименко А. Наименования доменов как особая разновидность объектов информационной природы // Российская юстиция. 2003. № 2.



зван ли он где-либо в гражданском законодательстве или нет. Но такие пробелы должны восполняться, так как право должно реагировать и соответствовать реалиям хозяйственного оборота.

Международное правовое поле, регулирующее оборот доменных имен, формируется Корпорацией по распределению адресного пространства сети Интернет (Internet Corporation for Assigned Names and Numbers (ICANN)). Эта организация координирует уникальную интернет персонификацию, другими словами, без ICANN не было бы интернета, или он существовал бы в другом виде.

Для начала, посмотрим, из каких элементов состоит доменное имя. Это необходимо для четкого понимания объекта гражданско-правового договора.

Доменный адрес состоит из сегментов, которые в совокупности образуют иерархию доменного имени. Крайний правый или последний сегмент называется доменом первого уровня. Первоначально они отсылали владельца сайта к одному из классов: .com – коммерческие сайты, .net – сетевые ресурсы, .org – некоммерческие организации. Сейчас в них можно регистрировать сайты любой тематики вне зависимости от первоначального предназначения домена верхнего уровня. В последнее время появились четырехбуквенные доменные зоны: .info – для информационных сайтов (на самом деле, доступна регистрация любых ресурсов), .aero – для аэроиндустрии, .coop – для кооперативов, .mobi – для мобильных ресурсов. Также существуют домены первого уровня с еще большим количеством букв: .travel – для сайтов, связанных с туризмом, .museum – для организаций, имеющих отношение к музеиному делу.

Также существует множество (по количеству стран в мире) доменов стран. Они состоят из двух букв, например, .ru – Россия, .ua – Украина, .us – США и т.д.

Появились группы региональных доменов: .eu – для стран сайты Евросоюза, .su – для стран бывшего СССР.

Следом за сегментом первого уровня идет сегмент второго уровня, который может указывать на город, регион, штат и т. д. Хотя чаще всего за сегментом первого уровня следует название организации, которой принадлежит этот узел.

Так, в доменном адресе: www.hse.nnov.ru, hse – это название организации (Национальный исследовательский университет «Высшая школа экономики»); nnov – Нижний Новгород (он показывает, что это доменный адрес Нижегородского филиала Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики»), т. е. сегмент второго уровня; ru – Россия, т. е. сегмент первого уровня.

Чтобы получить доменный адрес, его надо зарегистрировать. Еще несколько лет назад, чтобы зарегистрировать доменное имя второго

уровня в зоне .ru, нужно было написать письмо-заявку в Российский Научно-исследовательский институт Развития Общественных Сетей (РосНИИРОС). Но сейчас в России появились новые регистраторы.

Главным координатором в Интернете, занимающимся распределением и управлением доменных имен, является некоммерческая организация IANA (Internet Assigned Numbers Authority, Агентство по выделению имен и уникальных параметров протоколов Internet)<sup>1</sup>.

У этой организации есть представители на региональных уровнях. Таких координаторов на сегодняшний день зарегистрировано пять<sup>2</sup>, и называются они Regional Internet Registries (RIR). Сегмент .ru координирует RIPE NCC (Réseaux IP Européens Network Coordination Centre<sup>3</sup>, Европейский Сетевой Координационный Центр).

Однако на региональных регистраторах иерархия не заканчивается – за ними идут локальные координаторы. Если брать географический домен .ru, то локальным координатором является РосНИИРОС, который до недавнего времени занимался делегированием доменов второго уровня. Если мы говорим о международных (общих) доменах, таких как .com, .net, .org, .biz и т. д., то они не относятся к какой-либо определенной стране, и следом в иерархии управления ими сразу идут регистраторы – организации, занимающиеся непосредственной регистрацией доменных имен. То же самое сейчас произошло и с нашим родным доменом .ru – координатор переложил полномочия на регистраторов. Среди них Гарант-Парк-Телеком, Региональный сетевой информационный центр (АНО), СЦС Совинтел, Регтайм, Караван-Телеком и другие<sup>4</sup>.

На этом этапе можно сделать вывод о том, что объектом гражданско-правовой сделки может выступать как доменное имя в целом, так и любой из уровней его сегментов.

Итак, чтобы получить доменное имя, нужно его зарегистрировать. Предположим, что есть необходимость зарегистрировать доменное имя с сегментом первого уровня .ru. Для этого надо обратиться к регистратору, с которым будет заключен договор возмездного оказания услуг. В соответствии со статьей 779 ГК РФ, по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать

<sup>1</sup> <http://www.iana.org>

<sup>2</sup> African Network Information Centre (AfriNIC) – Африка, American Registry for Internet Numbers (ARIN) – Америка, Канада, некоторые регионы Карибского бассейна, Asia-Pacific Network Information Centre (APNIC) – Азия, Австралия, Новая Зеландия и соседние страны, Latin America and Caribbean Network Information Centre (LACNIC) Латинская Америка и часть Карибского региона, Réseaux IP Européens Network Coordination Centre (RIPE) – Европа, средний Восток, центральная Азия и африканские страны, находящиеся в северном полушарии.

<sup>3</sup> <http://www.ripe.net>

<sup>4</sup> [www.your-hosting.ru](http://www.your-hosting.ru)



услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Заказчиком по договору оказания услуг по регистрации доменного имени может выступать физическое и юридическое лицо, индивидуальный предприниматель.

Договор на регистрацию доменного имени может быть заключен в письменной форме, а также в форме оферты. Для заключения договора в форме оферты, деньги за возмездное оказание услуг перечисляются на счет регистратора. Поступление денежных средств на его счет будет являться акцептом договора.

Регистрацией доменного имени считается занесение регистратором в реестр на основании заявки заявителя информации о доменном имени и его администраторе. Доменное имя считается зарегистрированным с момента занесения в Реестр информации о нем. С момента такой регистрации и внесения в реестр, администратор домена, вправе распоряжаться доменом.

Выбор доменного имени – это вопрос творческий. Самый простой вариант – это зарегистрировать, к примеру, полное наименование юридического лица, название товара, сферу деятельности или свою фамилию. Для коммерческих организаций важна узнаваемость, запоминаемость, звучность, легкость воспроизведения и т. д. Ведь от этого зависит клиентская база, по крайней мере, внутри социальной сети, или, как минимум, узнаваемость среди активных пользователей.

С этого и начинается основная проблема регистрации доменного имени. Нужное доменное имя может быть занято. Это может произойти, как в случае, когда названия организаций совпадают, так и в случае, когда для сегмента третьего уровня берется название товара, работы или услуги, которую, к примеру, юридическое лицо продает, выполняет или оказывает.

Предположим, что существует некий журнал с названием: «Сад», который регистрирует доменное имя: [www.sad.ru](http://www.sad.ru). Однако, в России может быть зарегистрировано огромное количество юридических лиц с одноименным названием, которые тоже желают иметь свое уникальное доменное имя. В данном случае, первый зарегистрировавший такое доменное имя будет являться добросовестным заказчиком (за исключением ситуаций, связанных с исключительными правами, о которых будет сказано ниже).

В связи с этим возникает резонный вопрос о соотношении таких понятий, как «доменное имя» и «товарный знак».

Статья 1477 ГК РФ определяет товарный знак, как обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. Товарный знак признается исключи-

тельным правом, который удостоверяется свидетельством на товарный знак (статья 1481 ГК РФ).

Согласно статье 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака.

Предположим, что существует некая фирма «Золотой дождь», которая зарегистрировала доменное имя rain, и сайт [www.rain.ru](http://www.rain.ru) становится их официальным сайтом. Но наименование «rain» не зарегистрировано в качестве ее товарного знака, фирма не использует его на этикетках, упаковках, рекламе своей продукции, хотя сайт является популярным. Если спустя некоторое время появится фирма «Rain», зарегистрировавшая товарный знак, то именно она будет правообладателем товарного знака: «rain», а фирма «Золотой дождь» – будет собственником доменного имени «rain». Сложнее обстоит дело с ситуацией, в которой обладатель прав на товарный знак захочет получить соответствующее ранее зарегистрированное доменное имя.

В результате споров, возникающих на практике относительно приоритета в зависимости от очередности регистрации прав на товарный знак и доменное имя в статью 1483 ГК РФ Федеральным законом от 04.10.2010 N 259-ФЗ были внесены изменения, в соответствии с которыми предписано: «в подпункте 3 пункта 9 статьи 1483 слова "доменному имени," исключить». В результате, из статьи 1483 ГК было удалено очень важное положение о том, что «Не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные: ...промышленному образцу, знаку соответствия, доменному имени, права на которые возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака».

До этих изменений, в судебных спорах, можно было ссылаться на статью 1483 ГК и доказывать, что гражданское законодательство упоминает доменное имя как самостоятельный объект права, который может быть основанием для принятия определенных решений. Поэтому до внесения изменений в ГК РФ преимущественное право имели собственники доменного имени, если они зарегистрировали соответствующее наименование ранее регистрации аналогичного товарного знака.

Таким образом, можно совершенно легально произвести «обратный захват» успешно существующего интернет – проекта, просто зарегистрировав соответствующее доменное имя как товарного знака. Хотя, надо заметить, что «обратный захват» доменных имен существовал и до внесения изменений в статью 1483 ГК. Так как в пункте 63 совместного Постановления Пленумов Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 26.03.2009 № 5/29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской



К. В. Черных

К вопросу о проблеме правового регулирования доменных имен

301

Федерации» было разъяснено, что лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак, не может быть отказано в его защите (даже в случае, если в суд представляются доказательства неправомерности регистрации товарного знака) до признания предоставления правовой охраны такому товарному знаку недействительной в порядке, предусмотренном статьей 1512 ГК РФ, или прекращения правовой охраны товарного знака в порядке, установленном статьей 1514 Кодекса.

В соответствии с постановлением, если «регистрация товарных знаков не оспорена и предоставление правовой охраны товарного знака не признано недействительным в установленном законом порядке ... с момента возникновения у истца исключительных прав на товарный знак его права подлежат защите, а ответчик, при отсутствии разрешения правообладателя на использование сходных до степени смешения доменных имен, обязан их использование прекратить».

Потому с момента возникновения у истца исключительных прав на товарный знак его права подлежат защите, а ответчик, при отсутствии разрешения правообладателя на использование сходных до степени смешения доменных имен, обязан их использование прекратить.

Право на доменное имя не отнесено Гражданским кодексом РФ к категории исключительных прав, и это надо иметь ввиду при регистрации домена. Чтобы защитить свое право на использование доменного имени необходимо также зарегистрировать исключительное право на него, т. е. зарегистрировать соответствующий товарный знак.

Если обратиться к международной практике, то становится понятным, что решение вопроса о соотношении прав на товарный знак и доменное имя имеет более сложную конструкцию.

Активную работу по решению юридических вопросов, связанных с использованием доменных имен, ведет Всемирная Организация Интеллектуальной Собственности (World Intellectual Property Organization)<sup>1</sup>, сокращенно ВОИС. Еще в 1997 г. ВОИС, членом которой является и Россия, по просьбе Правительства США инициировала процесс выработки рекомендаций по разрешению доменных споров между владельцами товарных знаков и администраторами доменов в доменах .com, .net, .org. На основе этих рекомендаций была разработана Единая Политика Разрешения Споров о Доменных Именах (Uniform Domain Name Dispute Resolution Policy, UDRP), являющаяся обязательной и неотъемлемой частью договоров регистраторов с клиентами в доменах .com, .net, .org. Этим документом создана принципиально новая система внесудебного урегулирования споров для рассмотрения

<sup>1</sup> [www.wipo.int](http://www.wipo.int)

случаев регистрации доменов с заведомо недобросовестными намерениями<sup>1</sup>.

Согласно Единой Практике Разрешения Споров о Доменных Именах, при возникновении спора о соотношении прав обладателя исключительных прав на товарный знак и доменное имя, необходимо рассматривать проблему комплексно.

Подобные дела рассматриваются в Арбитражно-посредническом центре Всемирной Организации Интеллектуальной Собственности (World Intellectual Property Organization Arbitration and Mediation Center) в Женеве и Национальный Арбитражный Форум (National Arbitration Forum) с использованием специальной юридической конструкции – недобросовестная регистрация – для квалификации действий администратора домена. Необходимыми условиями недобросовестной регистрации выделяются: использование в коммерческих целях в качестве доменного имени чужого товарного знака без согласия обладателя прав на товарный знак. При помощи процедуры UDRP<sup>2</sup> (Единообразная методика (политика) рассмотрения споров по доменным именам) выявляются недобросовестные регистраторы. И при обращении в соответствующую судебную инстанцию обладатель прав на товарный знак может отсудить право на соответствующее доменное имя, если, к примеру, докажет, что спорное доменное имя было зарегистрировано для дальнейшей перепродажи обладателю прав на товарный знак.

Хотя, надо отметить, что процедура UDRP защищает и владельца доменного имени. Он может доказать свои права на домен, если он использовал домен до получения уведомления о споре для добросовестного предложения товаров и услуг, или ответчик широко известен по доменному имени, или ответчик законно и добросовестно использует доменное имя, без намерения извлечь коммерческую выгоду<sup>3</sup>.

Профессор Милтон Мюллер (Сиракузский университет, штат Нью-Йорк), чья сфера профессиональных интересов лежит в области регулирования в глобальном интернет пространстве, провел исследование в рамках которого пришел к выводу о значительных преимуществах владельцев товарных знаков. По статистике, собранной Мюллером, около 80 процентов доменных разбирательств завершаются решением арбитражной комиссии в пользу владельца товарного знака<sup>4</sup>.

<sup>1</sup> [www.info.nic.ru/](http://www.info.nic.ru/) Зарубежная практика разрешения конфликта доменное имя – товарный знак.

<sup>2</sup> Uniform Domain Name Dispute Resolution Policy (As Approved by ICANN on October 24, 1999)

<sup>3</sup> [www.info.nic.ru/](http://www.info.nic.ru/) Зарубежная практика разрешения конфликта доменное имя – товарный знак.

<sup>4</sup> Milton L. Mueller, Yuri Park, Jongsu Lee and Tai-yoo Yim. Digital Identity: How Users Value the Attributes of Online Identifiers // Information Economics and Policy. 18:4 (November 2006). P. 405–422.



Так, в 2011 году в ВОИС поступил иск от Hermes International of Paris, ответчиком выступал: Yuanyuan Deng / Deng Yuan of Xiamen. Компания Hermes (Франция), оцениваемая в 1,914 миллиардов евро, выступала против использования компанией Yuanyuan Deng / Deng Yuan of Xiamen (Китай) доменного имени hermescopy.com (сайт предоставляет ссылки на сайты по запросу: «hermes»). В результате чего было возбуждено дело №. D2011-0001. Решение было принято в пользу истца, как правообладателя товарного знака Hermes.

В 2010 году ВОИС рассмотрела 2696 дел по разбирательству относительно доменных имен (из них 49 – по российским доменным именам), а за первые месяцы 2011 года – 698 (из них 8 – по российским доменным именам)<sup>1</sup>.

Итак, в зарубежной практике суды чаще выносят решения против владельцев доменных имен в пользу владельцев товарных знаков. Суды основываются не только на национальных законах о товарных знаках, но и на более общих нормах законодательства о недобросовестной конкуренции или гражданского права относительно возмещения убытков или защиты чести, достоинства и деловой репутации владельца товарного знака.

Вернемся к отечественному правовому регулированию и обратимся к другим проблемам, уже связанным непосредственно с регистраций доменных имен.

Некоторые регистраторы предлагают зарегистрировать доменное имя на регистрирующую компанию либо хостера (т. е. компанию, которая занимается выделением пользователю дискового пространства на своем сервере для размещения сайта пользователя) за символическую цену, но тогда надо осознавать, что правообладателем будет лицо, на которое зарегистрировано доменное имя. Это делается для того, чтобы пользователь доменного имени не менял хостера, ведь в противном случае он будет лишен права пользоваться уникальным доменным именем, т. к. прав на него никаких не имеет.

Чтобы зарегистрировать доменное имя, его надо купить, следовательно, заключить договор купли-продажи. К договору купли-продаже доменного имени применяются общие положения главы 30 ГК РФ. В соответствие со статьей 454 ГК РФ по договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену). Применительно к договору купли-продаже доменного имени продавцом признается администратор доменного имени, желающий продать его за определенную цену. А покупателем – лицо, желающее купить домен-

<sup>1</sup> [www.wipo.int](http://www.wipo.int)

ное имя за определенную продавцом цену. Объектом договора выступает приобретение права администрирования доменного имени.

Продавец обязан проверить уникальность запрашиваемого доменного имени и внести его в реестр доменных имен – для доменного имени в домене RU или SU; или – в базу данных Автономной некоммерческой организации «Региональный Сетевой Информационный Центр» (RU-CENTER) – для доменного имени в любом из доменов NET, COM, ORG, BIZ, INFO, CC, TV, ME, TEL, MOBI.

Но как же быть с активно заполонившей интернет пространство практикой, когда доменные имена закупаются впрок для последующей перепродажи.

Осенью 2008 года организация ICANN, регулирующая вопросы, связанные с доменными именами и IP-адресами, приняла решение о создании кириллического домена верхнего уровня .рф.

11 ноября 2010 года в Российской Федерации стартовала открытая регистрация доменов в зоне .рф. Однако, как оказалось позже, самые популярные имена были выкуплены задолго до официального начала продаж самими регистраторами, а затем на правах аукциона перепродаются заинтересованным физическим или юридическим лицам. Так, например, регистратор RU-Center<sup>1</sup> уже в первые часы открытой регистрации занял более 64 тысяч доменных имён, а затем перепродал примерно 25 тысяч наиболее популярных адресов на закрытых аукционах (например, магазин.РФ, цветы.РФ и др.). Причём для преодоления лимита в 4,8 тысяч обращений на одного регистратора в час, RU-Center привлек к делу других участников рынка.

19 ноября 2010 года Федеральная Антимонопольная Служба РФ возбудила дело по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» в процедуре проведения аукционов среди пользователей на право регистрации доменных имен в кириллической зоне .рф. В нем говорится о запрете соглашений или согласованных действий между компаниями на товарном рынке. Согласно Кодексу об административных правонарушениях, санкция за нарушение этой статьи может достигать 15% от суммы выручки компании на конкретном рынке. Дело возбуждено против шести аккредитованных регистраторов доменных имен в зоне .рф: ЗАО «Региональный Сетевой Информационный Центр», АНО «Региональный сетевой Информационный Центр» (Ru-Center), ООО «Релком.Деловая Сеть», ЗАО «Демос-Интернет», ЗАО «Регистратор», ЗАО «Элвис-Телеком», говорится в сообщении ФАС.

В начале 2011 года действиями регистраторов доменных имен в зоне .рф заинтересовалась и Генеральная Прокуратура, таким образом,

<sup>1</sup> ЗАО «Региональный сетевой информационный центр»



К. В. Черных

К вопросу о проблеме правового регулирования доменных имен

305

ситуация с распределением доменов в зоне .рф может лежать в уголовно-правовую плоскость (ст. 165 УК РФ "Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием").

Видимо, нас ожидает эволюция законодательства, подлежащего применению в вопросах, связанных с доменными именами, а также издание ведомственных актов по доменам в зоне .рф. Тем более, что проект с национальной кириллической зоной .рф инициировался президентом РФ Дмитрием Анатольевичем Медведевым в целях повышения престижа страны.

#### Библиографический список:

1. Калятин В. Является ли доменное имя объектом права? // [www.russianlaw.net](http://www.russianlaw.net)
2. Колосов В. А. Природа прав на доменное имя // [www.kolosov.ru](http://www.kolosov.ru)
3. Коник Н. В., Малуев П. А., Пешкова Т. А. Товарные знаки и бренды. // Управление персоналом. М., 2006.
4. Семенов В. Товарный знак как базовый атрибут образа предприятия // Бренд-менеджмент. 2005. № 4.
5. Трофименко А. Наименования доменов как особая разновидность объектов информационной природы // Российская юстиция. 2003. № 2.
6. Milton L. Mueller, Yuri Park, Jongsu Lee and Tai-yoo Yim. Digital Identity: How Users Value the Attributes of Online Identifiers // Information Economics and Policy. 18:4 (November 2006).