

На правах рукописи



Азаров Михаил Сергеевич

**ФОРМИРОВАНИЕ ПРАВОВОГО ИНСТИТУТА ДО-
МЕННЫХ ИМЕН КАК ОДИН ИЗ АСПЕКТОВ СО-
ВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ПРАВОВОЙ ОСНОВЫ ИН-
ФОРМАЦИОННОГО ПРОСТРАНСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Специальность: 12.00.14 — Административное право;
финансовое право; информационное право

Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

17 ИЮН 2010

Москва
2010

Работа выполнена на кафедре информационного права, информатики и математики Государственного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Российская правовая академия Министерства юстиции Российской Федерации».

Научный руководитель: доктор юридических наук, профессор
Морозов Андрей Витальевич

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, профессор
Бачило Иллариya Лаврентьевна

кандидат юридических наук
Мохова Ольга Юрьевна

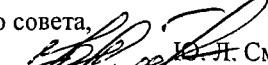
Ведущая организация —
Российская академия правосудия

Защита диссертации состоится 24 июня 2010 года в 14 часов на заседании диссертационного совета Д 229.001.01 при Российской правовой академии Министерства юстиции Российской Федерации по адресу: 117638, г. Москва, ул. Азовская, д. 2, корп. 1, зал заседаний диссертационного совета.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Российской правовой академии Министерства юстиции Российской Федерации.

Автореферат размещен на Интернет-сайте Российской правовой академии Министерства юстиции Российской Федерации www.gra-mi.ru «21» мая 2010 года.

Автореферат разослан «23» мая 2010 года

Ученый секретарь диссертационного совета,
кандидат юридических наук, доцент  Ю. Н. Смирникова

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Результатом научно-технической революции стало бурное развитие информационно-телекоммуникационных технологий, позволяющих обеспечить доступ к информационным ресурсам через сеть Интернет. В России с началом XXI в. социальное и политическое переустройство, формирование рыночной экономики объективно привели к необходимости существенного изменения информационных отношений в обществе и контроля за регистрацией и использованием доменных имен гражданами, юридическими лицами, государством в частности.

В целях реализации постановления Правительства РФ от 28.01.2002 № 65 «О федеральной целевой программе “Электронная Россия (2002—2010 годы)”» на федеральном уровне приняты законодательные акты, регламентирующие вопросы доступа к информации о деятельности судов, органов государственной власти и органов местного самоуправления. Это федеральные законы от 09.02.2009 № 8-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления» (далее — Закон) и от 22.12.2008 № 262-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации», который вступает в силу с 1 июля 2010 г. В ст. 1 Закона указано, что официальный сайт государственного органа или органа местного самоуправления включает доменное имя, права на которое принадлежат государственному органу или органу местного самоуправления. Таким образом, наличие комплекса прав на соответствующие доменные имена, закрепленные за государственным органом и органом местного самоуправления, подразумевает, во-первых, необходимость их защиты; во-вторых, свидетельствует о том, что вопрос о правовом статусе доменных имен давно стал предметом пристального внимания со стороны государства.

На основе изучения положений Концепции формирования в Российской Федерации электронного правительства до 2010 года (в редакции постановления Правительства РФ от 10.03.2009 № 219) можно сделать вывод о том, что сбор гражданами необходимых справок и документов, общение и процесс передачи информации через Интернет посредством использования доменных имен органов государственной власти любого уровня без необходимости непосредственной встречи государственных чиновников между собой и с гражданами — важнейший антикоррупционный фактор в условиях нынешней политической среды.

В числе вопросов, требующих немедленной реакции права в части закрепления в действующем законодательстве, является вопрос о создании доменной зоны «.рф». В октябре 2008 г. Россия подала предварительную заявку на делегирование ей доменной зоны «.рф» по ускоренной процедуре.

Для удовлетворения потребностей граждан на конференции в Сеуле было принято решение о создании в России кириллической доменной зоны, о чем неоднократно заявлял Президент РФ Д. А. Медведев. Процедура, регламентирующая создание ограниченного числа доменов верхнего уровня, записанных символами национальных языков (включая кириллический домен), была одобрена 30 октября 2009 г. Важно отметить, что создание русскоязычного домена стало возможным благодаря активной деятельности Правительства РФ и представителей российского Интернет-сообщества.

В соответствии с поручением Министерства связи и массовых коммуникаций РФ функции администратора зоны «.рф» будет выполнять Координационный центр домена RU. Этой организацией уже подготовлен комплект документов, необходимых для начала регистрации доменных имен в кириллическом домене, а также озвучен график его внедрения.

Обращаясь к теме защиты доменных имен и информационных ресурсов, располагающихся под соответствующими доменными именами, следует сказать, что в Законе термин «доменное имя» используется, хотя понятие доменного имени не дается. Это ставит под сомнение возможность эффективной защиты доменного имени (поскольку не указаны важнейшие признаки в понятии, определяющие не столько техническую, сколько правовую его природу), принадлежащего государству в случаях как хакерских атак, так и посягательств со стороны недобросовестных пользователей сети Интернет (киберсквоттеров). Закон также не отсылает к каким-либо правовым актам, регулирующим правовую сущность доменного имени и его использование в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

Названия государственных органов и органов местного самоуправления закреплены различными нормативными правовыми актами, поэтому любой государственный орган или орган местного самоуправления будет стремиться зарезервировать себе доменное имя наиболее короткое и легкое для запоминания и обращения к нему граждан и чиновников. В случаях бесконтрольной и внеплановой регистрации доменных имен, по принципу «первого обратившегося» мы столкнемся с многочисленными конфликтными ситуациями, возникающими между соответствующими органами.

Данная проблема может быть разрешена только в том случае, если будет упорядочена и закреплена нормативными правовыми актами сама система и принципы регистрации доменных имен и определен государственный орган, ответственный за надзор в сфере использования доменных имен.

Вышесказанное является доказательством того, что доменные имена официально нашли хотя и не полное, но отражение в российском информационном законодательстве, и выбранная тема диссертационного исследования является весьма актуальной.

В соответствии с определением предмета информационного права, данным И. Л. Бачило, можно отметить, что природа доменных имен носит информационный характер¹. Создание, формирование, хранение, обработка, распространение и использование информационных ресурсов в глобальной сети Интернет осуществляется по доменному имени, которому соответствует определенный IP-адрес. Технологии передачи информационных ресурсов в сети с использованием доменных имен и сетевых протоколов, а также использование новых технологий работы с информацией в сети Интернет составляют предмет информационно-правовых отношений.

С другой стороны, по мере расширения Интернета система цифровых IP-адресов стала неудобной в использовании и, будучи неотъемлемой, была заменена на систему доменных имен (*Domain Name System*)². Это было сделано для более удобного поиска информации в Интернете. Когда Интернет расширился до того, что стал общемировой глобальной телекоммуникационной системой, выяснилось, что функции доменных имен также расширились. Помимо адресации в сети Интернет, доменные имена стали индивидуализировать соответствующего владельца информационного ресурса. Поскольку данная информация представляла результаты деятельности различных организаций, то появились конфликты между доменными именами и другими средствами индивидуализации (товарный знак, фирменное наименование, коммерческое обозначение и т. д.). До сих пор не выработаны четкие нормы, касающиеся доменных имен, которые позволили бы судам эффективно разрешать конфликты между владельцами различных средств индивидуализации и владельцами доменных имен.

¹ См.: Бачило И. Л. История и проблемы становления законодательства в области информатизации // Информационное право. 2005. № 2. С. 7.

² См.: Зайцева А. А. Перспективы развития законодательства в информационной сфере // Юрист. 2006. № 7. С. 42.

В России до сих пор не урегулирован правовой статус доменных имен, в информационном законодательстве Российской Федерации не определено понятие доменного имени. Недостаточность научных исследований в данной области служит основным препятствием при создании эффективной системы государственного регулирования легальных способов разрешения конфликтов, спорных ситуаций и обеспечении защиты прав добросовестных собственников объектов прав интеллектуальной собственности.

Нельзя не сказать и о такой сфере обеспечения важнейших прав субъектов информационных правоотношений, как информационная безопасность, связанная с использованием доменных имен как добросовестными их владельцами, так и теми, кто пытается извлечь выгоду из их недобросовестного использования. Традиционно область информационной безопасности отождествляется с защитой информации.

С появлением и распространением компьютерных сетей в качестве самостоятельного объекта охраны и защиты в юридической науке стали рассматриваться информационные системы и права на них. С наступлением третьего тысячелетия для человечества начинается эра информатизации, где вместе с перспективами прогресса надо защищать и самого человека от воздействия информации. Значение и роль доменных имен в системе обеспечения информационной безопасности в ближайшие десятилетия будет возрастать наряду с выходом компонента информационной безопасности (как компьютерных сетей, так и в общем аспекте) на первое место в системе национальной безопасности страны³. Доменные имена являются основой для функционирования компьютерных сетей, а также ключевым объектом для целей передачи данных между конечными пользователями сети.

Цель диссертационного исследования состоит в изучении и обосновании формирования правового института доменных имен как одного из аспектов совершенствования правовой основы информационного пространства Российской Федерации.

Достижение указанной цели определило постановку и решение следующих задач:

- проанализировать теоретические выводы научных исследований российских и иностранных авторов по вопросам правового регулирования отношений, возникающих в случае коллизии прав на объ-

³ См.: *Лопатин В. Н.* О проекте федерального закона «О защите детей от информационной продукции, причиняющей вред их здоровью, нравственному и духовному развитию» // Информационное право. 2010. № 1.

екты информационного права, интеллектуальной собственности и средства индивидуализации;

- рассмотреть судебную-арбитражную практику, а также решения Арбитражного центра ВОИС, касающиеся применения норм российского законодательства и документа «Единая политика разрешения споров в отношении доменных имен» (*Uniform Domain Name Dispute Resolution Policy — UDRP*), регулирующие отношения, возникающие в случае коллизии прав на объекты информационного права, интеллектуальной собственности и средства индивидуализации;

- изучить и проанализировать правовую природу понятия «доменное имя», соотношение доменного имени с информацией и информационными ресурсами, особенности использования доменных имен в сети Интернет;

- провести систематизацию (определить критерии) и классифицировать признаки и функции доменных имен в систему с учетом анализа различных определений доменного имени посредством формально-догматического метода информационного права;

- раскрыть двойственную природу доменного имени как объекта информационного права и средства индивидуализации информационных ресурсов;

- определить условия эффективного развития информационного пространства России при формировании самостоятельного правового института доменного имени.

Объектом исследования выступают общественные отношения в сфере информационного права, связанные с присвоением, регистрацией и использованием доменных имен как средств индивидуального доступа к информационным ресурсам в сети Интернет.

Предметом исследования является комплексный правовой институт доменных имен, а также условия и факторы, влияющие на его формирование и развитие в современном информационном Интернет-пространстве России.

Степень научной разработанности темы исследования. Теоретическую основу исследования составили научные работы российских и зарубежных ученых правоведов, в частности: Ю. А. Афанасьевой, И. Л. Бачило, Ю. М. Батурина, Е. А. Данилина, В. О. Калятина, В. А. Копылова, Л. Л. Кирий, В. Б. Кравченко, П. У. Кузнецова, В. Н. Лопатина, А. М. Минкова, М. В. Мозгова, В. Н. Монахова, А. В. Морозова, В. Б. Наумова, В. В. Орлова, А. К. Осокина, Т. А. Поляковой, И. М. Рассолова, А. Г. Рихтера, О. Ю. Рузаковой, А. Г. Серго, А. А. Страх, Ю. П. Табастаева, В. С. Толстого, А. А. Фатьянова, М. А. Федотова и др.

Методологической основой исследования является системный подход к анализу объекта исследования и отношениям, возникающим в случае коллизий прав на объекты информационного права (доменные имена) с правами на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации. Кроме того, при проведении исследования были использованы диалектический метод научного познания, историко-правовой и формально-догматический методы, метод социологического исследования, системно-структурный, сравнительно-правовой и другие частные методы научно-исследовательской работы.

Эмпирическую базу исследования составили материалы российской судебной практики, данные 114 дел о нарушениях прав добросовестных владельцев доменных имен. Кроме того, изучена и обобщена судебная практика разрешения доменных споров Германии (173 судебных дела) и США (140 судебных дел).

В ходе проведения диссертационного исследования были изучены 84 дела по доменным спорам Арбитражного и посреднического центра ВОИС (*WIPO*), 71 дело Национального арбитражного форума (*NAF*), обобщенные данные практики по спорам в отношении доменных имен Института *CPR* по разрешению споров (*CPR Institute for Dispute Resolution*). В диссертационном исследовании были использованы статистические данные аннотационных отчетов российского НИИ развития общественных сетей по вопросам правового и технического регулирования доменной зоны «.ru».

Предоставленный материал был исследован с использованием методов статистического анализа, социального прогнозирования и др.

Нормативную базу исследования составляют нормативные правовые акты РФ, а также нормативные правовые акты иностранных государств по теме исследования. Среди нормативных правовых актов РФ, регулирующих информационные правоотношения в Интернете можно выделить прежде всего Конституцию, Уголовный кодекс и Гражданский кодекс, Закон РФ от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации», федеральные законы, в частности, от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», от 10.01.2002 № 1-ФЗ «Об электронной цифровой подписи», от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных», а также другие законы и подзаконные акты, международные правовые акты.

Научная новизна диссертационного исследования состоит в следующем:

- проанализирована информационно-правовая природа понятия «доменное имя» и его сущность, исследованы особенности использования доменных имен в сети Интернет;

- сформулировано авторское понятие доменного имени как средства индивидуализации с учетом его информационно-правовой природы, которое может быть использовано при подготовке законодательства РФ, регулирующего правовой режим объекта исследования;

- раскрыта двойственность правовой природы доменных имен как объекта информационного права и интеллектуальной собственности, а также смешанный характер отношений по поводу доменных имен;

- предложен механизм формирования правового института доменных имен, основанный на нормах и общепризнанных принципах международного информационного права, что позволяет обеспечить реализацию прав граждан России при совершении сделок с доменными именами и их правовую защиту;

- с учетом проведенного научного анализа объекта исследования автором предложены направления эффективного развития единого информационного пространства России;

- сформулирован и обоснован порядок разрешения доменных споров, основанный на международной процедуре *UDRP*, предлагаемый для применения в праве России и учитывающий особенности и степень правовой урегулированности института доменных имен в российском праве.

В результате проведенного исследования на защиту выносятся следующие новые или содержащие элементы новизны положения:

1. Для совершенствования правовой основы информационного пространства РФ необходимо устранение пробела между существующей практикой и нормативно-правовой базой использования института доменных имен как частными лицами, так и различными организациями, ответственными за поддержание национальной доменной зоны.

2. Количественное и качественное развитие в России сети Интернет, являющейся базой информационно-телекоммуникационной инфраструктуры развитого информационного общества, требует существенных изменений и дополнений в системе правового регулирования объектов информационного права, т. е. доменных имен, поскольку правовые отношения по поводу доменных имен носят информационный характер, не отменяя при этом их частноправовой характер.

Комплексность правового института доменных имен проявляется в том, что защита интересов владельцев доменных имен может осуществляться не только благодаря частноправовым методам и средствам, но и с учетом публичных механизмов информационного права.

3. Формирование и рассмотрение института доменных имен может быть осуществлено в рамках информационного права, поскольку сам объект доменного имени является комплексным, включающим в себя как гражданско-правовой аспект (защита прав физических и юридических лиц как добросовестных владельцев доменных имен — владельцев соответствующих информационных ресурсов, доступ к которым осуществляется через домен), так и информационный аспект (защита интересов государства — владельца соответствующих доменных имен).

4. Приостановление и блокирование соответствующего доменного имени должно осуществляться для защиты публичных интересов государства и общества, что может являться эффективным средством противодействия экстремизму и терроризму, призывы к которому осуществляются через сеть Интернет под определенным доменным именем.

Полноценное правовое регулирование института доменных имен как на уровне информационного законодательства, так и путем внесения дополнений в ГК, а также с учетом норм УК, может стать эффективным средством противодействия компьютерной преступности в российском сегменте сети Интернет.

5. При рассмотрении споров в отношении доменного имени судами и в рамках различных процедур (как международных, так и национальных) не должны игнорироваться вопросы его информационной природы и информационно-правового статуса, поскольку межотраслевой характер отношений по поводу доменных имен указывает на то, что и сам институт доменного имени является составной частью информационного права.

6. Контроль за использованием доменных имен и за размещением соответствующей информации под определенным доменным именем должен быть нацелен на охрану прав и законных интересов не только владельцев доменных имен физических и юридических лиц, но и всего государства, органов власти субъектов РФ и органов местного самоуправления, размещающих на соответствующих сайтах информацию о своей деятельности и предоставляющих технические возможности для граждан по доступу к ресурсам соответствующих органов, и для связи с их должностными лицами. Целесообразно создать на федеральном уровне в структуре Министерства связи и мас-

совых коммуникаций РФ подразделение, осуществляющее контроль за использованием доменных имен.

7. В результате трансформации системы объектов прав интеллектуальной собственности и средств индивидуализации, прежде всего доменных имен, сформировались определенные условия для их коммерческого оборота, характеризующиеся формированием свободного рынка доменных имен и их отчуждением. Создание совершенной системы правоотношений в части коммерческого оборота доменных имен — это методологический ключ к защите добросовестных администраторов доменных имен, созданию выгодных условий и предпосылок для выхода предприятий на российский рынок, благоприятных условий для притока новых пользователей из других зон в российскую зону Интернета, а также предупреждению новых видов компьютерной преступности.

8. Рассмотрение доменного имени как средства индивидуализации на уровне общего теоретического анализа позволяет в информационном пространстве управлять процессами приобретения и отчуждения доменных имен, их использования, которые будут способствовать формированию информационного пространства России. Это способствует повышению престижа и стоимости российских Интернет-компаний, их конкурентоспособности на мировом рынке информационных технологий.

9. Предложено определение доменного имени как объекта права интеллектуальной собственности и средства индивидуализации, которое может быть использовано при подготовке законопроектов и правовых актов, регулирующих гражданско-правовой режим доменного имени и других объектов информационного права.

Теоретическая и практическая значимость исследования. Изучена правовая природа понятия «доменное имя», особенности использования доменных имен в сети Интернет, а также особенности использования доменного имени в информационном обороте.

Раскрыта двойственность правовой природы доменных имен как объекта интеллектуальной собственности и объекта информационного права, а также исследован смешанный характер отношений по поводу доменных имен.

Выявлены возможные пути устранения конфликтов, возникающих по поводу использования доменных имен, прежде всего путем формирования правового института доменных имен, основанного на нормах и общепринятых принципах международного права.

Предложен надежный механизм реализации прав гражданами при совершении сделок с доменными именами и их правовой защиты.

Апробация результатов исследования. Основные положения и выводы диссертации нашли отражение в научных публикациях автора, апробированы в выступлениях на научно-практических конференциях всероссийского и международного уровня, на заседании кафедры информационного права, информатики и математики и лаборатории мониторинга правовой информации Научно-исследовательского института Российской правовой академии Министерства юстиции Российской Федерации.

Структура диссертации. Выполненная работа состоит из введения, трех глав, включающих восемь параграфов, заключения и библиографического списка.

СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность темы диссертации, определяются цель и задачи, объект и предмет исследования, показывается степень научной разработанности темы, раскрываются методологическая и эмпирическая основы исследования, а также научная новизна, формулируются основные положения, выносимые на защиту, указывается теоретическая и практическая значимость работы, приводятся сведения об апробации результатов исследования.

Первая глава «Придание доменному имени статуса объекта информационного права для целей законодательного обеспечения развития единого информационного пространства России» содержит анализ истории возникновения и развития системы доменных имен в сети Интернет и информационно-телекоммуникационных особенностей организации системы доменных имен в сети Интернет.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» под информацией понимаются сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления.

Информация, представленная владельцем соответствующего доменного имени, является предметом обладания определенного субъекта (государства, юридического лица, физического лица), а также объектом его прав. Следовательно, она нуждается в защите. Доменные имена служат цели обособления информационных ресурсов, которые, как правило, имеют определенную ценность или являются товаром.

В соответствии с постановлением Правительства РФ «О федеральной целевой программе “Электронная Россия (2002 — 2010 годы)”» федеральными государственными органами и органами субъектов РФ посредством (с использованием) доменных имен созданы «электронные представительства» в сети Интернет.

Создана также инфраструктура, обеспечивающая информационную безопасность электронных форм взаимодействия органов государственной власти между собой, с населением и организациями, внедрение доступных механизмов «цифрового доверия» в виде системы удостоверяющих центров, применяющих технологию электронной цифровой подписи, в соответствии с Федеральным законом «Об электронной цифровой подписи».

С точки зрения информационного права право на использование домена реализуется через возможность вносить изменения в информационную систему и ресурсы домена. Субъективное право на

доменное имя реализуется через возможность определять содержание записи о доменном имени в информационной системе домена⁴.

Доменное имя уникально: с одной стороны, может быть предназначено только одному единственному *IP*-адресу, с другой — у любого компьютера, работающего в сети Интернет, всегда два наименования одного адреса (доменное имя и цифровой *IP*-адрес). Вышеназванные причины обостряют вопросы владения самыми запоминаемыми и ассоциируемыми адресами с уже известными доменами и вызывают коллизии в сфере правового регулирования процессов регистрации и использования доменных имен⁵.

Далее исследуются отношения, возникающие между производителями услуг и потребителями таких услуг в сети Интернет. Учитывая двойственную природу доменного имени и смешанный характер отношений, рассматривается гражданско-правовой режим доменного имени в информационных правоотношениях. Доменное имя анализируется как новый объект права интеллектуальной собственности, способствующий усилению защиты права на информацию в сети Интернет.

Многообразие точек зрения на понятие доменного имени главным образом вызвано тем, что до сих пор оно не закреплено в российском законодательстве. Различие определений, данных в юридической доктрине, зависит от того, какой аспект юридической природы доменного имени исследователи выдвигают на первое место. Выдвигая вперед технический аспект в природе доменного имени, ученые (В. Б. Наумов, В. О. Калятин) объясняют это тем, что домен является, по сути, обозначением, которое конкретизирует путь к информационному ресурсу в телекоммуникационной сети Интернет, или что домен является областью адресного пространства⁶.

Ряд других ученых (А. Г. Серго, К. В. Сокерин) выделяют в качестве основного гражданско-правовой аспект доменного имени, указывая на то, что индивидуализация информационных ресурсов, принадлежащих физическим и юридическим лицам в сети Интернет, в том числе в доменной зоне *RU*, является основной функцией доменного имени⁷.

⁴ См.: Сокерин К. В. Охрана права на доменное имя в Российской Федерации : Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2007.

⁵ См.: Монахов В. Н. СМИ и Интернет: проблемы правового регулирования. М. : Экопринт, 2003. С. 36.

⁶ См.: Калятин В. О. Право в сфере Интернета. М. : Норма, 2004. С. 416; Наумов В. Б. Правовое регулирование распространения информации в сети Интернет : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2003. С. 76.

⁷ См.: Серго А. Г. Интернет и право. М. : Бестселлер, 2003. С. 216.

Автор диссертационного исследования придерживается точки зрения, чтобы доменное имя должно быть указано в качестве средства индивидуализации в законе или международной конвенции, участником которой является Российская Федерация. Неурегулированность данного вопроса в российском законодательстве препятствует функционированию полноценного оборота доменных имен, формированию развитого информационного пространства России и сдерживает развитие информационных технологий. Четкое правовое регулирование в сфере информационных технологий и есть тот механизм, благодаря которому будет повышаться престиж и стоимость российских Интернет-компаний, их конкурентоспособность на мировом рынке.

Закрепление за доменными именами статуса полноценного объекта информационного права позволит предупредить появление новых захватчиков доменных имен («киберсквоттеров» и «тайпсквоттеров») и защитит добросовестных администраторов доменных имен, создаст выгодные условия и предпосылки для выхода иностранных предприятий на российский рынок, а также создаст благоприятные условия для притока новых пользователей из других зон в зону российского Интернета⁸.

Далее исследуется правовая природа и сущность доменных имен как средств индивидуализации сетевых информационных ресурсов в информационном пространстве России. Предлагается определение доменного имени и раскрывается двойственная природа доменного имени (в отличие от обычных средств адресации они часто выполняют одновременно две функции — адресации и индивидуализации) и особенности доменного имени.

Поскольку доменные имена рассматриваются в качестве нематериального актива организации, взноса в уставной капитал, на них распространяется триада права собственности — владение, пользование и распоряжение ими. Это позволяет автору правомерно делать вывод, что доменные имена обладают основными признаками имущества — стоимость и полезность.

Доменное имя является средством индивидуализации, которое однозначно точно в сети Интернет определяет информационный ресурс, размещенный под данным доменным именем⁹.

Диссертант считает, что домен для пользователя сети Интернет носит не только информационный характер, но и выступает средством

⁸ См.: *Осипенко А. Л.* Борьба с преступностью в глобальных компьютерных сетях. Международный опыт. М.: Норма, 2004. С. 33.

⁹ См.: *Тереженко Л.* Глобальная сеть: проблемы в праве // Рос. юстиция. 2000. № 2. С. 49—50.

индивидуализации бизнес- и Интернет-компаний, поскольку пользователи глобальной сети Интернет осуществляют поиск компании в Интернете по ее домену, а также заключают договоры с этой компанией через сайт, который находится под данным доменным именем. Фактически широко известное доменное имя повышает прибыль, узнаваемость и популярность компании на рынке товаров и услуг.

Автор делает вывод в научном исследовании, что доменное имя это самостоятельное средство индивидуализации, отличительная особенность которого состоит в том, что, с одной стороны, оно выступает как способ адресации в сети Интернет, индивидуализирует информационный ресурс, с другой — может одновременно быть средством индивидуализации товаров и услуг, предоставляемых лицами, осуществляющими коммерческую деятельность в сети Интернет.

Диссертант придерживается мнения о том, что доменные имена являются самостоятельными средствами индивидуализации. Экстерриториальный характер доменных имен (доступ к соответствующему доменному имени из любой точки земного шара) придает им силу вне зависимости от места их регистрации, а также не ограничивает владельца соответствующего доменного имени в осуществлении своей деятельности.

Доменное имя несет в себе информацию не только о продукции, работе или услуге, но также и о производителе, его конкурентноспособности и клиентуре, таким образом, прослеживается широкий подход к индивидуализации и двойственная природа доменного имени.

Предлагается следующее авторское определение. Доменное имя — это средство индивидуализации информационных ресурсов, предназначенное для хранения и предоставления информации в системе информационных ресурсов сети Интернет и обладающее особыми признаками, присущими нематериальным активам.

Вторая глава «Ретроспектива возникновения правового института доменных имен и направления регулирования доменной адресации в информационной инфраструктуре сетевого пространства» посвящена исследованию предпосылок возникновения института доменных имен в качестве основания закрепления информационных правоотношений, возникающих в сети Интернет. Исследуются особенности, связанные с оборотом доменных имен, в условиях правовой неурегулированности данного вопроса. В настоящее время в России институт доменных имен урегулирован несколькими статьями, которые не позволяют в полной мере разрешать доменные споры.

Возможность и необходимость комплексного урегулирования института доменных имен доказывается также тем, что в настоящее

время законодательство России не устанавливает каких-либо ограничений для оборота доменных имен. Объекты гражданских прав могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правоприменения, либо иным образом, если они не изъяты из гражданского оборота или не ограничены в обороте. По отношению к доменным именам таких изъятий или ограничений на данный момент не существует.

Закрепление за институтом доменных имен, по мнению автора, качества средств индивидуализации в ч. 4 ГК необходимо для того, чтобы администраторам доменных имен и владельцам других средств индивидуализации при использовании обозначений в доменном имени дать адекватную защиту их прав.

То обстоятельство, что доменные имена до сих пор не указаны в российской правовой системе в качестве объекта информационного права и интеллектуальной собственности, характеризует наше законодательство как пробельное в сфере регулирования отношений в сети Интернет¹⁰. Данный вывод можно сделать исходя из того, что доменные имена в качестве средств индивидуализации были давно признаны ВОИС как объекты, имеющие коммерческое значение. Кроме того, сама возможность существования такого объекта, как доменное имя в российском законодательстве следует из Конвенции, учредившей ВОИС от 14 июля 1967 г.

В диссертационном исследовании, отстаивается авторская позиция о том, как важно развить и закрепить в ч. 4 ГК правовой институт доменного имени, основанный на нормах и общепринятых принципах международного права, что обеспечит надежный механизм реализации прав гражданами при совершении сделок с доменными именами и их правовой защиты. В тех статьях, которые предполагается посвятить правовому регулированию доменного имени как средству индивидуализации, важным представляется обозначить понятие доменного имени, его структуру, установить порядок приобретения права на доменное имя, содержание права на него, установить сроки действия права на доменное имя, основания оспаривания и прекращения права на него.

Далее исследуются вопросы регулирования доменной адресации и проблемы применения норм информационного законодательства к доменным именам. Изучены особенности нормативно-правового регулирования доменных имен и вопросы введения доменных имен в сферу интеллектуальной собственности.

¹⁰ См.: *Пушкин Д. С. Интернет и противоправные деяния: Теоретический аспект* : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2003.

В настоящее время (даже после принятия ч. 4 ГК) все формы распоряжения доменами осуществляются без надлежащего и полномасштабного механизма правового регулирования. Если само право не признано законодательно, то и распорядиться им невозможно. Различные правовые конструкции используются на практике для того, чтобы распорядиться правом на доменное имя (аренда, продажа), но ни одна из подобных конструкций не отвечает потребностям их владельцев.

Создание правового института доменного имени в ч. 4 ГК должно одновременно закрепляться с правовым статусом информации в современном гражданском праве России, где данный статус пока тоже не определен. Статья 128 ГК вообще исключает информацию из числа объектов гражданских прав, что является огромным недостатком действующей редакции ГК, и не позволяет в полной мере проследить связь отраслей гражданского и информационного права.

Особенность общественных отношений, а также все больше возрастающая роль отношений, связанных с использованием информационных ресурсов в сети Интернет под определенными доменными именами (включая совершение различных сделок непосредственно с доменами), пока не имеют полного и адекватного нормативного правового регулирования. Именно развитие института доменного имени в ч. 4 ГК будет способствовать совершенствованию информационных правоотношений в глобальном информационном пространстве, где происходит передача данных от одного субъекта другому.

Распространение действия норм ГК на отношения, которые связаны с этим объектом, возможно лишь тогда, когда доменные имена будут включены в систему объектов гражданского права. Таким образом, сравнительно небольшой объем норм о доменных именах будет регулировать данные отношения достаточно полно. В этом видится важнейшее преимущество кодифицированного законодательства.

Приобретение доменными именами качества средства индивидуализации требует разграничения сферы действия доменных имен и иных средств индивидуализации. Без такого разграничения конфликты интересов владельцев различных средств индивидуализации будут только усиливаться.

Третья глава «Механизм разрешения споров о доменных именах как элемент совершенствования правовой основы информационного пространства России» посвящена анализу недостатков системы

рассмотрения споров о доменных именах и формированию актуализированного к российской правовой системе аналога рассмотрения доменных споров в глобальном информационном пространстве. Доктрина информационной безопасности, утвержденная Президентом РФ 09.09.2000 № Пр-1895, служит основой для подготовки предложений по совершенствованию правового обеспечения информационной безопасности РФ. Более четкая правовая урегулированность института доменных имен в сфере информационного права будет способствовать предупреждению и устранению угроз конституционным правам и свободам человека и гражданина в информационной сфере. Следует усовершенствовать процедуру регистрации и контроля за использованием доменного имени пользователем сети Интернет для того, чтобы избежать создания монополий на формирование, получение и распространение информации в Российской Федерации, а также манипулирование информацией (дезинформация, сокрытие или искажение информации) с доменов, которые напрямую не отсылают к владельцу такой информации.

Исследуется новый порядок рассмотрения споров, предложенный автором, на основе процедуры Единой политики рассмотрения споров о доменных именах с учетом возможности его применения в российских условиях.

При рассмотрении споров о доменных именах основные проблемы у судей вызваны тем, что:

1) часто происходит использование аналогии закона к отношениям по поводу доменных имен, что не соответствует их специфике. Применение аналогии права происходит в силу недостаточной разработанности правовых норм института доменных имен;

2) судьи недостаточно полно опираются при рассмотрении дел на принципы адресации в сети Интернет, а также плохо понимают функциональные особенности строения сети и специфику Интернет-правоотношений, где субъектами выступают владельцы средств индивидуализации и регистраторы доменных имен;

3) дела по спорам о доменных именах зачастую рассматриваются судами различного уровня и юрисдикции, что приводит к разобщенной судебной практике.

Учитывая актуальность споров в отношении доменных имен и принимая во внимание недостаточную судебную практику разрешения доменных споров в Российской Федерации, необходимо создание национальной системы, основанной на аналогичных международных правилах разрешения споров. Предлагается ее назвать «Единая политика разрешения споров о доменных именах в зоне “.ru”».

Таким образом, разрешение доменных споров может быть как судебным, так и внесудебным. Внесудебный порядок разрешения споров менее затратен, удобен для обеих сторон спора и соответствует духу информационно-правовых отношений:

1) национальная система разрешения споров о доменных именах, основанная на правилах Единой политики рассмотрения споров о доменных именах, будет являться уникальной процедурой быстрого досудебного разрешения споров в сфере информационного права, а также правоотношений в сфере доменных имен. Квалифицированные арбитры в рамках данной Политики способны принять быстрые и эффективные решения;

2) ГК позволяет сторонам определить условия договора по их усмотрению и наладить процедуру разрешения споров во внесудебном порядке;

3) ч. 3. ст. 450 ГК устанавливает норму, позволяющую отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке: «В случае одностороннего отказа от исполнения договора, если такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным».

Далее рассматриваются судебные и внесудебные формы и методы борьбы с различными видами нарушений прав на доменные имена в Интернете, процессуальные особенности подсудности доменных споров. Приводится анализ рассмотрения споров о доменах в судах общей юрисдикции и арбитражных судах, а также метод рассмотрения споров о доменных именах на основе процедуры Единой политики рассмотрения споров о доменных именах.

К судебному порядку рассмотрения споров относится и третейское разбирательство, процедура которого за последние годы так и не была востребована в России, несмотря на ее удобство и достоинства.

Логично, что захватчик доменного имени не заинтересован выступать в качестве одной из сторон в третейском суде в силу невыгодности для него.

Отметим, что невыгодность рассмотрения доменных споров для недобросовестных владельцев как доменных имен, так и товарных знаков в третейских судах очевидна:

1) позиция захватчика домена очень уязвима, а компетентные специалисты быстро признают ее необоснованной;

2) в третейском разбирательстве сведены на нет возможности по умышленному затягиванию дела (а это невыгодно правонарушителю);

3) оперативность судебного производства не позволяет захватчику (киберсквоттеру) торговаться с истцом о возможности выкупа домена;

Вопросы ответственности администратора, осуществляющего регистрацию доменных имен и их владельцев, несовершенство механизма исполнения судебных актов необходимо решать в рамках процессуального права на законодательном уровне.

Рассматривая судебную практику России и Германии по доменным спорам, диссертантом дается их сравнительный анализ, на основе которого сформулирован вывод о том, что практика по разрешению споров о доменных именах в России и Германии имеет множество общих черт, что позволяет использовать накопившийся опыт германских судов в целях развития российского законодательства и совершенствования техники судебных решений.

Автором проанализирована российская практика судебной защиты гражданских информационных прав добросовестных владельцев доменных имен, разобрана практика рассмотрения в порядке надзора Президиумом Высшего Арбитражного Суда РФ судебных актов по делу о нарушении прав на фирменное наименование и на товарные знаки в доменных именах «*lad-m.ru*» и «*ladm.ru*».

Положительная тенденция выносить судами решения о запрете ответчикам использовать домен правообладателя имеет существенные недостатки. Дело в том, что в ч. 4 ГК предусматривается только возможность запрета использования товарного знака (в доменном имени), а, следовательно, вынесение судом решения о запрете одному захватчику доменных имен использовать в наименовании домена спорный товарный знак не создает препятствий для другого зарегистрировать такой домен на себя до того, как это успеет сделать правообладатель.

Таким образом, при обращении владельца товарного знака в суд с иском о защите прав на товарный знак в доменном имени администратору (владельцу) доменного имени, которое было зарегистрировано ранее регистрации прав истца на товарные знаки и ранее возникновения приоритета на них, нет необходимости оспаривать регистрацию товарного знака и признавать предоставление правовой охраны товарного знака недействительной в установленном законом порядке.

Также следует отметить, что защита интересов государства в сфере использования доменных имен может быть обеспечена путем повышения уровня охраны государственных доменов. Так, в связи со вступлением в силу с 1 июля Федерального закона от 22.12.2008

№ 262-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации» повышается важность защиты государственных доменов. Само создание портала, на котором была бы информация о деятельности не только федеральных, но и региональных судов, направлено на обеспечение прав граждан на свободный поиск, получение, передачу, производство и распространение информации любым законным способом (ч. 4 ст. 29 Конституции).

Таким образом, анализируя судебную практику, автор предлагает принять Единую политику рассмотрения споров о доменах; закрепить определение доменного имени и его правовой статус в Законе РФ «Об информации» и ГК; размещать в государственной автоматизированной системе «Правосудие» обобщенную практику рассмотрения дел по спорам о доменных именах.

По теме исследования автором опубликованы следующие работы:

**Статьи, опубликованные в ведущих
рецензируемых научных журналах и изданиях,
указанных в перечне Высшей аттестационной комиссии**

1. Функции доменных имен в гражданском праве / М. С. Азаров // Вестник Российской правовой академии. — 2009. — № 4. — 0,4 п. л.
2. Административно-правовое регулирование института доменного имени как объекта информационного права / М. С. Азаров // Административное и муниципальное право. — 2010. — № 5. — 0,3 п. л.

Другие публикации

3. Предпосылки возникновения института доменного имени в 4 части Гражданского Кодекса Российской Федерации / М. С. Азаров // Современное состояние и тенденции развития российского частного права : материалы заочной конференции (10 декабря 2007 г.). — Уфа : РИЦ БашГУ, 2008. — 0,3 п. л.
4. Правовой механизм защиты права на доменное имя / М. С. Азаров // Четвертые Всероссийские Державинские чтения (Москва, 3—4 декабря 2008 года) : сб. ст. : в 7 кн. — Кн. 4. Проблемы предпринимательского, гражданского и гражданско-процессуального права / отв. ред. М. Н. Илюшина ; РПА Минюста России. — М. : РПА Минюста России, 2009. — 0,2 п. л.

Подписано в печать 20.05.2010.
Формат 60х90 1/16. Усл. печ. л. 1,4. Тираж 100 экз.

Государственное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«Российская правовая академия
Министерства юстиции Российской Федерации».
117638, г. Москва, ул. Азовская, д. 2, корп. 1.