

На правах рукописи

Фролов Иван Владимирович

**Правовое регулирование дистанционной торговли
товарами и услугами, в том числе связанными с объектами
авторских и смежных прав**

Специальность 12.00.03

– гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право

**Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук**

Москва

2018

Диссертация выполнена на кафедре авторского права, смежных прав и частноправовых дисциплин Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Российская государственная академия интеллектуальной собственности» (ФГБОУ ВО РГАИС)

Научный руководитель **Леонтьев Константин Борисович**
кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры авторского права, смежных прав и частноправовых дисциплин ФГБОУ ВО РГАИС

Официальные оппоненты **Ситдикова Роза Иосифовна**
доктор юридических наук, доцент, профессор кафедры предпринимательского и энергетического права ФГАОУ ВО «Казанский (Приволжский) федеральный университет»

Добрякова Галина Эдуардовна
кандидат юридических наук, доцент,
Генеральный директор ООО «Спутник Бизнеса»

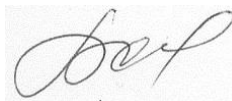
Ведущая организация **Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Российский государственный университет правосудия»**

Защита состоится 28 июня 2018 года в 12 ч.00 мин. на заседании диссертационного совета по защите докторских и кандидатских диссертаций Д 401.001.02 при ФГБОУ ВО «Российская государственная академия интеллектуальной собственности» (РГАИС) по адресу: 117279, Москва, ул. Миклухо-Маклая, дом 55 А, ауд. 305.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке ФГБОУ ВО «Российская государственная академия интеллектуальной собственности» по адресу: 117279, Москва, ул. Миклухо-Маклая, дом 55А, тел. +7 (495) 330-10-83 и на сайте ФГБОУ ВО РГАИС dis.rgiis.ru

Автореферат разослан « ____ » _____ 2018 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета,
кандидат юридических наук, доцент



Савина Виктория Сергеевна

I. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования.

Общественные отношения, связанные с осуществлением купли-продажи товаров и предоставлением доступа к объектам авторских и смежных прав, в современном мире находятся в постоянном развитии, появляются новые формы оборота товаров и оказания услуг на потребительском рынке, новые возможности для осуществления предпринимательской деятельности. В настоящее время становится очевидным переход хозяйствующих субъектов в сфере торговли и предоставления услуг в тех сегментах рынка, в которых это возможно, к альтернативному способу продаж, осуществляемому через дистанционную торговлю.

Дистанционная форма продаж товаров и предоставления услуг оказывается все более привлекательной как для покупателей и пользователей произведений и объектов смежных прав, так и, соответственно, для продавцов товаров и лиц, оказывающих услуги по предоставлению доступа к объектам авторских и смежных прав с использованием возможностей, предоставляемых современными информационно-телекоммуникационными сетями, прежде всего глобальной сетью Интернет.

Проводимые социологические исследования и анализ статистической информации свидетельствуют о высоком спросе на дистанционную форму торговли и получения доступа к объектам авторских и смежных прав со стороны предпринимательского сообщества и со стороны потребителей. Данные обстоятельства позволяют сделать вывод об исключительной роли системы правовых актов, регулирующих отношения в сфере дистанционной торговли, и важности дальнейшего совершенствования правового регулирования связанных с ней отношений.

Дистанционная торговля характеризуется наличием значительного разнообразия отношений, связанных с ее осуществлением: потребительские

отношения, участниками которых являются потребители и предприниматели, дополняются отношениями по регулированию деятельности уполномоченными государственными органами и отношениями по защите прав потребителей. Кроме того, при реализации дистанционным способом товаров, содержащих произведения или объекты смежных прав, и услуг, связанных с использованием таких объектов, включая предоставление доступа к ним через сети Интернет, важнейшее значение имеет соблюдение требований законодательства об интеллектуальной собственности и меры, принимаемые в случае его нарушения. Следует признать, что в настоящее время отсутствует эффективная система нормативно-правовых актов, позволяющая в полной мере урегулировать различные по своему составу и характеру отношения, возникающие в сфере дистанционной торговли товарами и услугами.

Законодателем проводится значительная работа по развитию сегментов законодательства, связанных с дистанционной торговлей и регулированием отношений в сфере создания и использования результатов интеллектуальной деятельности, однако изменения, вносимые в действующие законодательные и иные нормативно-правовые акты, не обеспечивают своевременного реагирования на основные тенденции развития общественных отношений в рассматриваемой области, не учитывают в полной мере позитивный опыт правового регулирования дистанционной торговли, накопленный в ряде зарубежных стран с развитой экономикой.

Так, в действующих правовых источниках нет согласованности терминологии, используемой в сфере дистанционной торговли. Национальный стандарт ГОСТ Р 51303-2013 «Торговля. Термины и определения» рассматривает дистанционную торговлю как форму торговли, осуществляемую без непосредственного ознакомления покупателя с товаром или его образцом до заключения договора купли-продажи и получения оплаты за товар. Законом РФ «О защите прав потребителей» и ГК РФ используют аналогичное по своей сути определение для термина

«дистанционный способ продажи товара» (пункт 2 статьи 497 ГК РФ, статья 26.1 Закона РФ «О защите прав потребителей»).

Остается открытым вопрос о целесообразности выработки унифицированного подхода законодателя как к купле-продаже дистанционным способом, так и к отношениям по поводу оказания дистанционных услуг и заключению дистанционным способом договора об оказании услуг. Последнее предполагает необходимость применения положений о дистанционной торговле к сфере услуг. Законодательством также уделяется недостаточное внимание учету особенностей дистанционной торговли товарами, содержащими результаты интеллектуальной деятельности, и услугами, связанными с созданием или использованием таких результатов.

Сохраняет свою актуальность проблема отсутствия в гражданском законодательстве и в судебной практике отчетливой дефиниции понятия «мелкая бытовая сделка», при этом стороной в заключаемом дистанционным способом договоре розничной купли-продажи, подпадающим под понятие «мелкая бытовая сделка», может являться лицо с неполной или ограниченной дееспособностью. В связи с отсутствием отчетливых критериев незначительности сделки возникает риск признания такой сделки судом ничтожной по требованию родителей, усыновителей или опекуна малолетнего, совершившего такую сделку. При этом все чаще несовершеннолетние и даже малолетние лица самостоятельно совершают сделки с использованием сети Интернет, в том числе по получению доступа к произведениям и объектам смежных прав, расположенным на сетевых ресурсах или распространяемых с использованием информационно-телекоммуникационных сетей и систем мобильной связи.

Неразрешенность значительного числа проблем правового регулирования в сфере дистанционной торговли товарами и услугами, в том числе связанными с использованием объектов авторских и смежных прав, объективно существующая необходимость в их комплексном разрешении, а

также отсутствие самостоятельного научного исследования данной области правового регулирования predeterminedелили тему настоящей диссертации.

Степень научной разработанности темы.

До настоящего времени не проводилось комплексное и системное исследование актуальных вопросов правового регулирования дистанционной торговли товарами и услугами, связанными с использованием объектов авторских и смежных прав, в особенности правоотношений, складывающихся в указанной сфере. В тоже время некоторые аспекты исследуемой проблематики в своих научных работах и публикациях рассматривали специалисты в области гражданского права, экономики и менеджмента.

Так, изучению правовой природы договора дистанционной розничной купли-продажи посвящены исследования О.А. Беловой¹ и А.С. Кузьменко². Вопросы правового регулирования электронной торговли исследовали И.В. Костюк³, Н.В. Миненкова⁴, Е.Л. Паперно⁵, И.Р. Салиев⁶. Кроме того, отдельные аспекты регулирования дистанционной торговли рассматривали в своих публикациях, перечень которых приведен в работе, следующие авторы: В.Б. Анфиногенов, В.В. Архипов, Н.А. Внуков, Т.И. Глушакова, И.М. Зайченко, В.Ф. Кабанова, Е.В. Килинкарлова, А.В. Корень, Н.В. Мелашенко, Н.В. Пластинина, А.И. Савельев, В.В. Семенихин, А.В. Степанюк, М.Ю. Шандра, В.В. Шелихов и др.

¹ Белова О.А. Правовая природа договора дистанционной розничной купли-продажи: диссертация кандидата юридических наук: 12.00.03. Волгоград, 2010. – 193 с.

² Кузьменко А.С. Договор розничной купли-продажи в сфере дистанционной торговли: диссертация кандидата юридических наук: 12.00.03. М., 2010. – 194 с.

³ Костюк И.В. Гражданско-правовое регулирование электронной торговли: диссертация кандидата юридических наук: 12.00.03. Казань, 2007. – 213 с.

⁴ Миненкова Н.В. Международно-правовое и национально-правовое регулирование электронной торговли: диссертация кандидата юридических наук: 12.00.03. Москва, 2008. – 225 с.

⁵ Паперно Е.Л. Правовое регулирование электронной торговли в России, Германии и США: диссертация кандидата юридических наук: 12.00.03. Москва, 2006. – 167 с.

⁶ Салиев И.Р. Гражданско-правовое регулирование электронной торговли в России: современная правовая модель: диссертация кандидата юридических наук: 12.00.03. Санкт-Петербург, 2013. – 198 с.

Вопросы правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности, в том числе при их использовании в информационно-телекоммуникационных сетях и при оказании услуг по предоставлению доступа к таким результатам, рассматривались в ряде трудов И.А. Близнеца, Э.П. Гаврилова, В.А. Дозорцева, В.О. Калятина, О.А. Рузаковой, А.П. Сергеева, Р.И. Ситдиковой и других российских ученых. Следует отметить, что к настоящему времени теоретические основы и законодательное регулирование вопросов использования результатов интеллектуальной деятельности в информационно-телекоммуникационных сетях получили подробное освещение в трудах российских специалистов.

В то же время в недостаточной степени оказалась исследована специфика правового регулирования отношений, возникающих в сфере дистанционной торговли товарами, содержащими объекты авторских и смежных прав, и услугами, связанными с использованием таких объектов, в том числе проблемам правового регулирования оказания и дистрибуции услуг по предоставлению доступа к объектам авторских и смежных прав на основании дистанционным образом заключаемых договоров.

В частности, в проведенных диссертационных исследованиях, указанных выше, авторы не подходили к рассмотрению проблемы правового регулирования дистанционной торговли как особого вида хозяйственной деятельности, направленной на осуществление товарооборота путем купли-продажи товаров дистанционным способом и иных процессов, связанных с куплей-продажей товаров и оказанием услуг по предоставлению доступа к произведениям и объектам смежных прав на основе дистанционно заключаемых и исполняемых договоров, возникновением и развитием связанных с их реализацией правоотношений.

В связи с этим в настоящей работе основное внимание уделено прежде всего специфике влияния действующего законодательства об авторском праве и смежных правах на решение вопросов развития правовой регламентации дистанционной торговли товарами и услугами и смежной

проблематике, без приведения в тексте работы детального анализа общих вопросов правовой охраны результатов интеллектуальной собственности, осуществленного на высоком теоретическом уровне в научных трудах указанных выше российских ученых, работы которых составили теоретическую основу настоящего исследования.

Настоящая работа по охвату проблемных вопросов и предметной направленности является первым диссертационным исследованием особенностей правового регулирования дистанционной торговли, учитывающей также особенности осуществления данного вида деятельности в отношении товаров, содержащих объекты авторских и смежных прав, и услуг, связанных с использованием таких объектов, в том числе предоставлением доступа к ним.

Объектом исследования являются общественные отношения, возникающие в процессе регулирования дистанционной торговли товарами и услугами, в том числе связанными с использованием произведений и объектов смежных прав.

Предметом исследования является правовое регулирование дистанционной торговли товарами и услугами, в том числе связанными с использованием объектов авторских и смежных прав, на основе действующего законодательства Российской Федерации.

Цель диссертационного исследования состоит в разработке теоретических положений, направленных на совершенствование правового регулирования в сфере дистанционной торговли товарами и услугами, в том числе связанными с использованием объектов авторских и смежных прав.

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

- исследовать правовую природу дистанционной торговли как особого вида предпринимательской деятельности, в том числе с учетом особенностей торговли товарами, содержащими объекты авторских и смежных прав, и услугами, связанными с использованием таких объектов;

- проанализировать особенности правового регулирования электронной торговли и предоставления доступа к произведениям и объектам смежных прав как видов дистанционной торговли;

- рассмотреть структуру правоотношений в сфере дистанционной торговли товарами и услугами, в том числе связанными с использованием объектов авторских и смежных прав;

- изучить основные характеристики субъектов предпринимательской деятельности в сфере дистанционной торговли и предоставления доступа к объектам авторских и смежных прав;

- исследовать правовой статус потребителя в качестве участника дистанционной торговли товарами и услугами, в том числе связанными с использованием объектов авторских и смежных прав;

- проанализировать основные характеристики договора, заключаемого дистанционным способом, как юридического основания для приобретения товаров и оказания услуг;

- рассмотреть систему правовых требований и ограничений, подлежащих применению в сфере дистанционной торговле товарами и услугами;

- изучить особенности привлечения к гражданско-правовой ответственности за нарушения в сфере дистанционной торговли товарами и услугами, в том числе связанными с использованием объектов авторских и смежных прав;

- выявить основные тенденции развития законодательства о дистанционной торговле и разработать предложения по его совершенствованию.

Методологическая основа исследования.

В целях получения объективных данных о предмете исследования использовались общенаучные методы, позволяющие объективно и всесторонне исследовать существующие процессы и явления, такие как индукция, дедукция, анализ, синтез и аналогия. Кроме того, были

использованы специальные методы научного познания: сравнительно-правовой, формально-логический, исторический методы.

Сравнительно-правовой метод позволил осуществить сопоставление правовых норм, регулирующих общественные отношения в сфере дистанционной торговли, которые установлены законодательством Российской Федерации, с нормами законодательных актов Европейского Союза. На основании указанного сопоставления выявлены общие закономерности развития и отличительные особенности правового регулирования исследуемой области общественных отношений. С помощью исторического метода удалось проанализировать процесс эволюции законодательства, регулирующего дистанционную торговлю и связанные с ее осуществлением аспекты правового регулирования отношений в сфере правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности. Применение формально-логического метода помогло сформулировать и обосновать основные выводы, сделанные по итогам проведенного исследования.

Применение всех вышеуказанных методов способствовало проведению комплексного исследования заявленной проблематики и получению максимально достоверного научного результата.

В качестве **теоретической основы исследования** использованы работы отечественных ученых, касающиеся вопросов правового регулирования отношений в сфере дистанционной торговли, создания и использования объектов авторских и смежных прав, а также затрагивающие общие вопросы правового регулирования потребительских отношений. Также использовались фундаментальные труды в области гражданского, предпринимательского и административного права таких правоведов, как: Близнац И.А., Брагинский М.И., Братусь С.Н., Витрянский В.В., Грибанов В.П., Зенин И.А., Иоффе О.С., Сергеев А.П., Суханов Е.А., Толстой Ю.К., Шершеневич Г.Ф. и др.

Теоретической базой для проведения диссертационного исследования послужили научно-практические комментарии к Гражданскому кодексу

Российской Федерации, иным законодательным актам и международным договорам Российской Федерации, монографии и научные публикации, перечень которых приведен в списке использованной литературы.

Нормативную базу исследования составили Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации, Закон Российской Федерации «О защите прав потребителей», иные федеральные законы, указы Президента Российской Федерации, нормативные правовые акты, издаваемые Правительством Российской Федерации и федеральными органами исполнительной власти, письма Роспотребнадзора и иные правовые акты, регулирующие объект диссертационного исследования.

Эмпирической базой исследования являются материалы судебной практики по вопросам защиты прав потребителей, применения положений ГК РФ и Правил продажи товаров дистанционным способом⁷; аналитические материалы по исследуемой проблематике; директивы Европейского Союза.

Научная новизна диссертационного исследования заключается в комплексном подходе, примененном для исследования наиболее актуальных проблем правового регулирования отношений между различными субъектами права, складывающихся в процессе осуществления дистанционной торговли товарами и услугами, связанными с использованием объектов авторских и смежных прав.

Проведенное исследование российской и зарубежной практики позволило, в частности, осуществить анализ возможности распространения положений о дистанционной торговле на отношения, возникающие в процессе дистанционного заказа и оказания услуг, в связи с чем предложено определение понятия «оказание (заказ) услуг дистанционным способом». В работе сформулированы также авторские определения следующих понятий: дистанционная торговля, Интернет-торговля, Интернет-магазин,

⁷ Постановление Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612 «Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом» // Собрание законодательства Российской Федерации, 08.10.2007, № 41, ст. 4894.

дистрибьютор, дистрибьюторский договор и некоторые другие определения, относящиеся к сфере правового регулирования дистанционной торговли.

Кроме того, разработаны основанные на российской и международной практике предложения по внесению изменений в законодательство, регулирующие отношения, связанные с осуществлением дистанционной торговли, сформулированы предложения по совершенствованию системы правовых требований и ограничений в сфере дистанционной торговли и проведена их классификация.

Научная новизна проявляется в следующих **положениях, выносимых на защиту:**

1. Обоснован вывод о том, что дистанционную торговлю с учетом особенностей ее правовой природы следует определять как особый вид деятельности, направленный на продажу товаров и предоставление услуг потребителям для личных, бытовых целей, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, исключающей непосредственный доступ потребителя (покупателя) для ознакомления с товаром, его образцом, а также лицом, продающим товар или оказывающим услугу, в момент оформления заказа (заключения договора), когда приобретение товара или услуги осуществляется на основании предоставленной продавцом информации, включая описания и изображения из доступных источников, в том числе каталогов, буклетов, средств связи, информационных ресурсов, размещаемых в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

При этом взаимоотношения между субъектами строятся в рамках имеющих публичный характер гражданско-правовых договоров, заключаемых в форме договора розничной купли-продажи и возмездного оказания услуг, моментом заключения которых является акцепт оферты, направленной продавцом в адрес покупателя товара или заказчика соответствующей услуги.

2. Доказано, что определение понятия «дистанционная торговля» должно быть унифицированным, соответствовать единому подходу для всех

правовых источников и дефиниции, закрепленной в Правилах продажи товаров дистанционным способом, с учетом необходимости его развития в целях охвата случаев дистанционной торговли услугами, в том числе по предоставлению доступа к объектам авторских и смежных прав с использованием сети Интернет. Обоснована необходимость уточнить определение дистанционной торговли, предусмотренное ГОСТ Р 51303-2013 «Торговля. Термины и определения», изложив его в следующей редакции:

«Дистанционная торговля: Форма торговли, осуществляемая на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара или услуги, содержащимся в каталогах, проспектах, буклетах либо представленным на фотоснимках или с использованием сетей почтовой связи, сетей электросвязи, в том числе информационно-телекоммуникационной сети Интернет, а также сетей связи для трансляции телеканалов и (или) радиоканалов, либо иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя (покупателя товара или заказчика услуги) с товаром, его образцом, а также лицом, продающим товар или оказывающим услугу, при заключении такого договора».

3. Обоснована целесообразность распространения положений о дистанционной торговле на отношения, возникающие в процессе дистанционного заказа и оказания услуг потребителям, в том числе связанных с использованием объектов авторских и смежных прав. Обоснован вывод о необходимости рассмотрения дистанционного оказания услуг в качестве одного из видов дистанционной торговли и предложено авторское определение понятия «оказание (заказ) услуг дистанционным способом», под которым следует понимать оказание на возмездной основе услуг (совершение разово или систематически определенных действий, осуществление определенной деятельности) в пользу заказчика (потребителя услуг) дистанционно, без физического присутствия заказчика в месте оказания услуги, посредством информационно-телекоммуникационной сети

Интернет и иных средств связи, а также заказ услуг посредством указанных средств и иными способами, исключая непосредственный контакт заказчика с исполнителем в момент заключения договора на оказание услуг.

4. Обоснован вывод о необходимости совершенствования защиты прав потребителей при нарушениях, допускаемых при предоставлении доступа к произведениям и объектам смежных прав в электронной форме, в том числе через сеть Интернет, включая возможность предъявления предусмотренных законодательством о защите прав потребителей требований как в случае, если потребитель был введен в заблуждение или не в полной мере проинформирован об условиях предоставления доступа и возможных ограничениях, так и в случае, если использование произведений, доступ к которым предоставляется потребителю (пользователю), осуществляется незаконно, с нарушением требований законодательства Российской Федерации об интеллектуальной собственности. Например, потребитель может быть введен в заблуждение относительно условий получения доступа или законности использования произведений. В случае если потребитель обнаруживает, что произведения используются незаконно, он обязан прекратить незаконное использование, нарушающее авторские права третьих лиц, но при этом должен также обладать возможностью защитить свои права потребителя, обратившись с требованиями о взыскании убытков и выплате компенсаций к поставщику услуг, например, владельцу базы данных, электронной библиотеки, «электронного кинотеатра» и т.д.

5. Обоснован вывод о том, что возможность применения мер защиты прав потребителей в отношении продавцов контрафактной продукции или лиц, оказывающих услуги с нарушением авторских или смежных прав, должна предоставляться независимо от предъявления каких-либо требований со стороны правообладателя к продавцу товара, лицу, оказывающему услуги, и (или) к потребителю, в том числе на основании выявления самим потребителем факта нарушения исключительных прав каких-либо третьих лиц при распространении соответствующих товаров или оказании услуг,

связанных с использованием объектов авторских и смежных прав, включая случаи предоставления доступа к таким объектам с использованием сети Интернет.

Необходимость применения данного подхода обусловлена тем, что потребитель в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, в свою очередь основанных на положениях международных договоров Российской Федерации в сфере авторского права и смежных прав, обязан прекратить незаконное использование произведений и объектов смежных прав и доступ к незаконно размещенным в сети Интернет объектам авторских и смежных прав вне зависимости от предъявления соответствующих требований правообладателями на основании выявления самого факта незаконного использования.

6. Доказано, что в случае нарушений исключительных прав на произведения и (или) объекты смежных прав при осуществлении дистанционной торговли товарами или услугами, потребителям должна быть обеспечена возможность применения мер, предоставленных Законом Российской Федерации «О защите прав потребителей», как в отношении изготовителей соответствующих товаров и лиц, оказывавших услуги по предоставлению доступа к незаконно размещенному контенту, так и в отношении владельцев сетевых ресурсов, с использованием которых осуществлялась дистанционная торговля такими товарами и услугами.

Указанные лица должны отвечать перед потребителем солидарно, по аналогии с солидарной ответственностью изготовителей и продавцов товаров, приобретаемых физическими лицами в розничной торговле не для коммерческих целей. Такая ответственность за нарушение прав потребителя должна наступать независимо от возможности привлечения указанных лиц к ответственности за нарушения исключительных прав на произведения или объекты смежных прав по требованию правообладателей.

7. Обоснована необходимость приведения содержания терминов «Интернет-магазин» и «Интернет-торговля», закрепленных в ГОСТ Р 51303-

2013 «Торговля. Термины и определения», в соответствии со статьей 26.1. Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей» и Правилами продажи товаров дистанционным способом, а также с учетом случаев дистанционной торговли услугами, в связи с чем указанные определения предлагается изложить в следующей редакции:

1) Интернет-магазин – это часть предприятия / организации или организация, осуществляющая дистанционную торговлю товарами или услугами посредством сети Интернет на основании предоставляемых сведений, необходимых при приобретении товаров или услуг, в том числе об ассортименте товаров и услуг, ценах, продавце или лице, оказывающем услуги, способах и условиях оплаты, способах оказания услуг или доставки товаров продавцом или его представителем по указанному покупателем адресу;

2) Интернет-торговля – форма дистанционной торговли, при которой заключение договора купли-продажи товара или договора возмездного оказания услуг осуществляется дистанционным способом посредством информационно-коммуникационной сети Интернет.

8. Сформулировано авторское определение понятия «мелкая бытовая сделка» для целей его использования при осуществлении дистанционной торговли, учитывающее, что участником дистанционной торговли может быть лицо, не обладающее полной дееспособностью, в том числе малолетнее: «Мелкой бытовой сделкой должна признаваться любая сделка в отношении товара, работы или услуги небольшой стоимости, в том числе услуги по предоставлению доступа к произведениям или объектам смежных прав, определяемая в каждом отдельном случае исходя из материального положения участвующего в ней лица, его родителей или иных законных представителей, совершаемая за счет собственных средств такого лица, его родителей или иного законного представителя (усыновителя, попечителя), направленная на удовлетворение естественных ежедневных материальных и духовных потребностей с учетом возраста, физических и интеллектуальных

особенностей несовершеннолетнего, в том числе малолетнего, или иного участвующего в сделке лица (потребителя) с ограниченной дееспособностью».

9. Выявлено отсутствие правовой регламентации статуса дистрибьютора в качестве участника дистанционной торговли товарами и услугами, в том числе связанными с использованием объектов авторских и смежных прав, включая получившие широкое распространение случаи дистрибуции услуг по предоставлению доступа к базам данных и информационным ресурсам в сети Интернет. В связи с этим предложено дополнить Правила продажи товаров дистанционным способом положениями следующего содержания:

1) дистрибьютором признается индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, зарегистрированные в таком качестве в установленном законом порядке, осуществляющие продажу потребительских товаров на основании договора купли-продажи и (или) оказание потребителям услуг от своего имени, от имени производителя (оптового поставщика) продукции или лица, оказывающего услуги, в том числе по предоставлению доступа к произведениям и объектам смежных прав с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, с обязательным указанием информации о дистрибьюторском договоре, заключенном с производителем товара, его оптовым поставщиком, лицом, оказывающим услуги, или владельцем соответствующего информационного ресурса;

2) по дистрибьюторскому договору одна сторона (дистрибьютор) принимает на себя обязательства приобретать у другой стороны (производителя, поставщика) товар или принимать меры для продвижения оказываемых другой стороной услуг в целях последующей реализации на согласованном сторонами региональном (территориальном) рынке от своего имени или от имени другой стороны, но за свой счет, а также обеспечивать поддержание репутации этой стороны (производителя, поставщика, лица, оказывающего услуги, владельца информационного ресурса);

3) исчерпывающая информация о товаре или услуге должна быть указана в договоре или предоставляться дистрибьютору дополнительно;

4) по всем обязательствам, вытекающим из заключаемых дистрибьютором с потребителями договоров купли-продажи в отношении товара или договоров возмездного оказания услуг, которые являются предметом дистрибьюторского договора, дистрибьютор несет ответственность перед потребителем солидарно с производителем, поставщиком товара или лицом, оказывающим соответствующие услуги.

10. Разработана классификация требований, предъявляемых при осуществлении дистанционной торговли товарами и услугами, с выделением следующих категорий:

1) требования, предъявляемые к информации о товаре, услуге и продавце или лице, оказывающем услугу, предоставляемой потребителю до заключения договора, при оказании услуги и в момент доставки товара или при его передаче в случае самовывоза;

2) требования, предъявляемые к качеству и безопасности товара или услуги, соблюдению законодательства Российской Федерации при продаже товара или оказании услуги;

3) требования, предъявляемые к порядку исполнения договора купли-продажи или договора возмездного оказания услуг, заключаемого дистанционным способом, в том числе в процессе передачи и приема товара покупателем или получения услуги ее потребителем, а также при обеспечении гарантий, предусмотренных законодательством о защите прав потребителей.

11. Обоснована необходимость признания ничтожными условий, вносимых в заключаемые дистанционным способом договоры купли-продажи товаров или возмездного оказания услуг, если такие условия предусматривают ограниченную ответственность продавца, лица, оказывающего услуги, или дистрибутора, в том числе в случае продажи товара или оказания услуги без предоставления необходимого объема

информации, необходимости прекращения доступа при незаконном использовании произведений или объектов смежных прав и в иных случаях, в которых потребитель не имеет возможности использовать товары или услуги, приобретенные дистанционным способом, законным образом, в соответствии с их предназначением и намерением потребителя, явным образом выраженного при заключении договора.

Теоретическая значимость диссертации заключается в том, что основные результаты проведенного исследования повышают уровень научной разработанности рассматриваемой в работе проблематики и способствуют дальнейшему изучению наиболее актуальных аспектов правового регулирования общественных отношений, которые складываются в процессе дистанционной торговли товарами и услугами, осуществляемой на территории Российской Федерации, в том числе деятельности по предоставлению доступа к объектам авторских и смежных прав с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, включая сеть Интернет.

Практическая значимость работы состоит в том, что выводы, сформулированные по результатам проведенного исследования, могут быть использованы в процессе совершенствования нормативно-правовых актов, направленных на регулирование отношений в сфере дистанционной торговли, минимизировать существующие в них пробелы и устранить выявленные противоречия, обеспечить согласованное развитие указанных положений с учетом законодательства и международных договоров Российской Федерации в сфере авторского права и смежных прав. Отдельные разработки диссертационного исследования могут найти свое применение в правоприменительной практике.

Кроме того, результаты исследования могут представлять определенный интерес для целей осуществления преподавательской деятельности при проведении лекционных и семинарских занятий по

гражданскому праву, при разработке специальных учебных курсов, а также учебных и учебно-методических материалов.

Апробация результатов исследования.

Диссертация подготовлена на кафедре частного права юридического факультета Института экономики, управления и права Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Российский государственный гуманитарный университет» (ФГБОУ ВО РГГУ).

Основные идеи и выводы, которые нашли свое отражение в диссертации, изложены в научных публикациях диссертанта.

Результаты диссертационного исследования апробированы при обсуждении на кафедре частного права юридического факультета Института экономики, управления и права ФГБОУ ВО РГГУ, на кафедре авторского права, смежных прав и частноправовых дисциплин Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Российская государственная академия интеллектуальной собственности» (ФГБОУ ВО РГАИС), а также апробированы автором при предоставлении правовых консультаций.

Публикации по теме диссертации.

По теме диссертационного исследования автором опубликовано 5 научных статей, в том числе 4 научные статьи в изданиях, включенных в Перечень рецензируемых научных журналов и изданий Высшей Аттестационной Комиссии Министерства образования и науки Российской Федерации, в которых должны быть опубликованы основные научные результаты диссертаций на соискание ученой степени кандидата юридических наук.

Структура диссертации определяется предметом, целями и задачами исследования и состоит из введения, трех глав, включающих в себе восемь параграфов, заключения, а также списка литературы.

II. ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность и научная новизна темы диссертационного исследования, определяются объект, предмет, цель и задачи исследования, теоретическая и практическая значимость результатов работы, формулируются предложения, выносимые на защиту.

Первая глава «Понятие и особенности правового регулирования дистанционной торговли товарами и услугами, в том числе связанными с использованием объектов авторских и смежных прав» состоит из трех параграфов и посвящена исследованию сущностных характеристик и правовой природы дистанционной торговли товарами и услугами, в том числе оказания услуг по предоставлению доступа к произведениям и объектам смежных прав на основании дистанционно заключаемых договоров, как особого вида предпринимательской деятельности, а также рассмотрению основных подходов к определению исследуемого понятия, рассмотрению системы нормативно-правовых актов, регулирующих отношения в сфере дистанционной торговли, анализу особенностей правового регулирования электронной торговли товарами и услугами.

В первом параграфе первой главы **«Дистанционная торговля товарами и услугами как экономическое и правовое явление»** автор анализирует различные определения понятия «дистанционная торговля», получившие отражение в научных публикациях, а также законодательные дефиниции указанного понятия, проводит их сравнение с определениями, используемыми в законодательствах европейских стран.

Сопоставляя законодательство европейских стран, регламентирующее отношения в сфере купли-продажи товаров и оказания услуг дистанционным способом, с законодательством Российской Федерации, в котором нормы о дистанционной торговле касаются только продажи товаров, делается вывод о необходимости расширения сферы применения дистанционной торговли и основных принципов оформления связанных с ней отношений, а также

разработки дополнительного правового регулирования вопросов заключения и исполнения договоров купли-продажи товаров и договоров об оказании услуг для дистанционной торговли товарами и услугами, в том числе товарами, являющихся носителями произведений или объектов смежных прав, и услугами по предоставлению доступа к таким объектам.

Делается вывод о том, что определение дистанционной торговли должно быть унифицированным, иметь единый вид во всех правовых источниках, регулирующих отношения, возникающие в сфере дистанционной торговли как товарами, так и услугами, в том числе услугами по предоставлению доступа к объектам авторских и смежных прав с использованием сети Интернет, в связи с чем предлагается уточнить определение дистанционной торговли, закрепленное в стандарте ГОСТе Р 51303-2013. «Национальный стандарт Российской Федерации. Торговля. Термины и определения».

Обосновывается авторское определение понятия «дистанционная торговля», рассматриваемого как особый вид деятельности, опосредующий розничную куплю-продажу товаров и возмездное оказание услуг, включая услуги по предоставлению доступа к произведениям и объектам смежных прав, с использованием современных средств представления информации о таких товарах, их выбора и оформления отношений сторон в совершаемой сделке.

Разрабатывается и предлагается для использования, в том числе при нормативно-правовом регулировании соответствующих отношений, понятие «оказание (заказ) услуг дистанционным способом», а также предлагаются иные меры, необходимые для распространения положений о дистанционной торговле к сфере дистанционных услуг, включая дистанционную торговлю услугами по предоставлению доступа к объектам авторских и смежных прав.

Во втором параграфе первой главы **«Система законодательства о дистанционной торговле товарами и услугами»**, проведен детальный

анализ правовых источников, регулирующих отношения в сфере дистанционной торговли.

В диссертации показано, что в настоящее время наметился процесс систематизации законодательных и иных нормативных правовых актов, регулирующих отношения, складывающиеся при осуществлении дистанционной торговли, а также связанного с ними нормативного материала. Автором выделяются основные и дополнительные правовые источники, регламентирующие отношения в рассматриваемой области с учетом основополагающего значения для развития дистанционной торговли положений Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ), включая положения части четвертой ГК РФ, регулирующие вопросы правовой охраны объектов интеллектуальных прав (интеллектуальной собственности).

Детальному анализу подвергаются, в частности, положения статьи 497 ГК РФ, устанавливающие принципиальную возможность использования дистанционных способов продажи товаров путем заключения договора розничной купли-продажи на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора. Обосновывается необходимость их модификации для целей распространения по аналогии на отношения, связанные с оказанием услуг на основании дистанционным образом заключаемых договоров, в том числе с учетом особенностей оказания услуг по предоставлению доступа к произведениям, фонограммам, базам данных и иным объектам смежных прав, размещенным на информационных ресурсах в сети Интернет или распространяемым с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, включая сети мобильной связи.

В третьем параграфе первой главы **«Особенности правового регулирования электронной торговли и предоставления доступа к**

произведениям и объектам смежных прав как видов дистанционной торговли» проводится анализ особенностей электронной торговли, выявляются специфические черты данной разновидности дистанционной торговли, в том числе с учетом особенностей, обусловленных необходимостью соблюдения требований законодательства об авторском праве и смежных правах.

Анализируется круг возникающих при этом правоотношений и положения регламентирующих их нормативных правовых актов, в том числе законодательная дефиниция «электронной торговли», предусмотренная Национальным стандартом ГОСТ Р 51303-2013, который определяет этот данный дистанционной торговли как форму торговли, при которой ознакомление покупателя с товаром и условиями продажи, а также сообщение продавцу о намерении купить товар происходит посредством информационно-коммуникационной сети «Интернет». Автор обращает внимание на то, что как и в случае с определением понятия «дистанционная торговля» указанный стандарт рассматривает Интернет-торговлю не в качестве торговли в буквальном смысле, а только в качестве способа предоставления необходимой информации о товаре и условиях его приобретения. Отмечается, что основанное на таком подходе определение не соответствует положениям статьи 26.1. Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей» и Правилам продажи товаров дистанционным способом⁸, а также не учитывает необходимость распространения положений о дистанционной торговле и электронной торговле как одной из ее разновидностей на случаи продажи товаров, содержащих объекты авторских и смежных прав, и оказания услуг, связанных с использованием таких объектов. Отмечается, что особую теоретическую, законодательную и практическую проблему составляют именно случаи, в которых потребители

⁸ Постановление Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612 «Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом» (ред. от 04.10.2012) // Собрание законодательства Российской Федерации, 08.10.2007, № 41, ст. 4894.

приобретают возможность доступа к объектам авторских или смежных прав в сети Интернет для их просмотра, прочтения или прослушивания.

При этом потребители, приобретающие доступ к содержащим таким объектам сетевым ресурсам, возможность скачивания файлов с такими объектами или возможность их использования в иных формах, например, путем прослушивания в «поточном режиме», достаточно часто оказываются введены в заблуждение относительно содержания соответствующих ресурсов или файлов, условий доступа к ним, качестве представленной информации, существующих ограничениях при использовании, а в ряде случаев также в отношении законности использования соответствующих объектов интеллектуальных прав.

Вторая глава «Характеристика правоотношений, возникающих при осуществлении дистанционной торговли товарами и услугами» содержит три параграфа и посвящена детальному анализу структуры правоотношений, которые складываются в процессе осуществления дистанционной торговли, их содержанию, изучению субъектного состава их участников. Особое внимание уделяется существенным условиям договора купли-продажи и договора возмездного оказания услуг, заключаемых дистанционным способом, а также рассмотрению примеров из судебной практики, связанных с заключением и исполнением указанных договоров.

В первом параграфе второй главы **«Структура правоотношений в сфере дистанционной торговли товарами и услугами»** рассматриваются основные структурные элементы правоотношений в сфере дистанционной торговли, раскрывается их содержание и характерные черты.

Отмечается, что дистанционная торговля является разновидностью розничной торговли, дуализм отношений, складывающихся в этой сфере: потребительские отношения, участниками которых являются потребители и предприниматели (преимущественно продавцы товаров и лица, оказывающие услуги), и отношения по регулированию предпринимательской деятельности, возникающие между уполномоченными государственными органами,

органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами в процессе государственного регулирования предпринимательской деятельности.

При этом основное место в системе регулирования правоотношений, возникающих в сфере дистанционной торговли, занимают потребительские правоотношения, в которых выделяются обязательственные и вещные права, причем преобладают обязательственные правоотношения, возникающие как между хозяйствующими субъектами и потребителями, так и между хозяйствующими субъектами и регулирующими органами. Кроме того, при реализации дистанционным способом товаров, содержащих произведения или объекты смежных прав, и услуг, связанных с использованием таких объектов, важнейшее значение имеет соблюдение требований законодательства об интеллектуальной собственности и меры, принимаемые в случае его нарушения.

Во втором параграфе второй главы **«Правовой статус хозяйствующего субъекта и потребителя как участников правоотношений в сфере дистанционной торговли и предоставления доступа к объектам авторских и смежных прав»** раскрывается правовой статус основных участников дистанционной торговли, рассмотрены основные характеристики субъектов предпринимательской деятельности в сфере дистанционной торговли, а также детально анализируется правовое положение потребителя как участника дистанционной торговли товарами и услугами.

В процессе исследования основных характеристик субъектов предпринимательской деятельности в сфере дистанционной торговли и правового статуса потребителя как участника дистанционной торговли было обосновано наличие нескольких категорий участников дистанционной торговли, предложена классификация участников дистанционной торговли с учетом выявленных категорий и ряда дополнительных факторов.

Осуществлен анализ гражданско-правового статуса потребителя как участника правоотношений в сфере дистанционной торговли, рассмотрены варианты участия в складывающихся отношениях лиц, не обладающих полной дееспособностью, в том числе малолетних лиц и лиц, с ограниченной дееспособностью, разработано авторское определение понятия «мелкая бытовая сделка», учитывающее необходимость охвата как сделок, связанных с продажей товаров, так и сделок, связанных с оказанием услуг, в том числе по предоставлению доступа к произведениям, фонограммам и иным объектам смежных прав. Обосновывается вывод о том, что несмотря на равноправие всех участников гражданско-правовых отношений, потребитель находится под особой защитой государства как менее защищенная сторона договорных правоотношений, в том числе в сфере дистанционной торговли.

В связи с выявлением отсутствия правовой регламентации статуса дистрибьютора в качестве участника дистанционной торговли товарами и услугами, включая получившие широкое распространение случаи дистрибуции услуг по предоставлению доступа к базам данных и информационным ресурсам в сети Интернет, разработан и предложен ряд положений, направленных на определение понятия «дистрибьютора» при осуществлении дистанционной торговли товарами и услугами и закрепление базовых положений, регламентирующих указанную деятельность.

В третьем параграфе второй главы **«Договор, заключаемый дистанционным способом, как юридическое основание для приобретения товаров и оказания услуг»** анализируется правовая природа договора купли-продажи и договора возмездного оказания услуг в сфере дистанционной торговли, раскрываются их существенные условия.

Анализ правовой природы договора купли-продажи товаров и возмездного оказания услуг, заключаемого дистанционным способом, позволил выявить, в частности, следующие основные характеристики такого договора: указанный договор является консенсуальным, поскольку в момент заключения договора не происходит обмена товар или услуги на деньги;

предметом договора являются не ограниченные в обороте и не изъятые из оборота вещи и не запрещенные законодательством услуги, приобретаемые для личных бытовых целей, не связанных с предпринимательством, за исключением товаров и услуг, реализация которых не допускается дистанционно в соответствии с законодательством Российской Федерации; договор, заключаемый дистанционным способом с потребителем, является публичным договором, поскольку должен заключаться с каждым, кто обратится к продавцу соответствующего товара или лицу, оказывающему соответствующие услуги; указанный договор является договором присоединения, поскольку его условия определены продавцом или лицом, оказывающим услугу, и принимаются потребителем путем присоединения к предложенному договору в целом; существенными условиями договора, заключаемого дистанционным способом, должны признаваться предмет, цена, срок, способ доставки или, соответственно, способ оказания услуги и форма оплаты (наличный или безналичный расчет).

Третья глава «Проблема обеспечения прав потребителей в сфере дистанционной торговли товарами и услугами, в том числе связанными с использованием объектов авторских и смежных прав» посвящена анализу правовых требований и ограничений дистанционной торговли, закрепленных на законодательном уровне и направленных на защиту прав и законных интересов потребителей, рассмотрены особенности гражданско-правовой ответственности за нарушения в сфере дистанционной торговли, в том числе связанные с нарушением авторских и смежных прав третьих лиц при осуществлении деятельности по дистанционной торговле товарами и услугами.

В первом параграфе третьей главы **«Система правовых требований и ограничений при осуществлении дистанционной торговли товарами и услугами»** рассмотрена система требований и ограничений, закрепленных в различных нормативно-правовых актах, преимущественно в Законе «О защите прав потребителей», Правилах дистанционной торговли, а также

требования к осуществлению указанной деятельности, обусловленные положениями законодательства и международных договоров Российской Федерации в сфере авторского права и смежных прав. По результатам рассмотрения системы требований и ограничений, предъявляемых к дистанционной торговле товарами и услугами, предложена авторская классификация таких требований по отдельным группам.

Проанализирована возможность применения при регулировании отдельных аспектов деятельности, связанной с осуществлением дистанционной торговли, правил, установленных в отношении продажи товаров разносным способом, положений о порядке и условиях возврата непродовольственных товаров надлежащего качества и иного специального правового регулирования отдельных аспектов деятельности в сфере розничной купли-продажи товаров, осуществляемой различными способами, и ряда положений, связанных с оказанием отдельных видов услуг.

Во втором параграфе третьей главы **«Гражданско-правовая ответственность за нарушения в сфере дистанционной торговли товарами и услугами, в том числе связанными с использованием объектов авторских и смежных прав»**, проведен анализ особенностей привлечения к гражданско-правовой ответственности за нарушения в сфере дистанционной торговли, а также рассмотрены основания и особенности привлечения к юридической ответственности за нарушения при осуществлении дистанционной торговли, в том числе связанные с нарушениями требований законодательства об авторском праве и смежных правах. Обосновывается вывод о преобладании в сфере дистанционной торговли гражданско-правовой ответственности, поскольку именно данный вид юридической ответственности позволяет восстанавливать нарушенные права потребителя, компенсировать причиненный ему действиями виновной стороны материальный и моральный вред. Предложены дополнительные меры, направленные на защиту интересов как правообладателей, так потребителей в случае нарушения авторских и смежных прав при

дистанционной продаже товаров, содержащих такие объекты, и оказании услуг по предоставлению доступа к произведениям или объектам смежных прав.

В заключении подводятся итоги диссертационного исследования, формулируются основные теоретические и практические выводы и предложения по совершенствованию законодательства, регулирующего исследуемую область общественных отношений.

Основные положения диссертации изложены в следующих публикациях автора общим объемом 2,1 п.л.:

Публикации в изданиях, включенных в рекомендованный ВАК Минобрнауки России перечень ведущих рецензируемых научных журналов и изданий, в которых должны быть опубликованы основные научные результаты диссертаций на соискание ученой степени доктора и кандидата наук

1. *Фролов И.В.* Правовой анализ источников, регламентирующих дистанционную торговлю в Российской Федерации // Научное обозрение. Серия 2: Гуманитарные науки. 2014. № 3. С. 137-146. – 0,6 п.л.

2. *Фролов И.В.* Некоторые аспекты правового регулирования дистанционной торговли в России // Вестник РГГУ. Серия: Экономика. Управление. Право. 2014. № 9. С. 189-195. – 0,4 п.л.

3. *Фролов И.В.* Электронная торговля: экономико-правовой аспект // Научное обозрение. Серия 1. Экономика и право. 2014. № 3. – С. 132-140. – 0,3 п.л.

4. *Фролов И.В.* Проблемы защиты прав потребителей при дистанционной торговле товарами и услугами, связанными с использованием авторских и смежных прав // Копирайт. 2018. № 1. С.92-97. – 0,4 п.л.

Публикации в иных изданиях

5. *Фролов И.В.* К вопросу о роли Гражданского кодекса Российской Федерации в регулировании дистанционной торговли // Правовая реформа в

современной России: опыт и перспективы. Сборник трудов XV Международной научной конференции (Москва, 16 апреля 2015 г.). – М.: РГГУ, 2015. – С. 187-191. – 0,4 п.л.