

## ОТЗЫВ ОФИЦИАЛЬНОГО ОППОНЕНТА

на диссертацию

Кожемякина Дмитрия Владимировича

«Доменное имя в системе объектов гражданских прав»,

представленную на соискание ученой степени

кандидата юридических наук по специальности:

12.00.03 - гражданское право; предпринимательское право;

семейное право; международное частное право

В диссертационной работе Д.В. Кожемякина исследована чрезвычайно актуальная проблематика, на которую в современной юриспруденции обращается значительное внимание, а именно - место доменного имени в системе объектов гражданских прав и его соотношение с другими объектами.

В условиях становления информационного общества и необходимости внедрения информационных технологий во все сферы жизнедеятельности общества, данное исследование представляется весьма своевременным. При этом актуальность проблемы, рассматриваемой в диссертационной работе, обусловлена как процессами трансформации правопонимания общественных отношений, возникающих в информационном обществе, так и востребованностью теоретико-правового осмысления правовой сущности доменного имени в контексте существующей юридической практики.

К сожалению, осмысление процессов, происходящих в сфере информационных технологий, с позиций современной юридической науки, в том числе науки гражданского права, традиционно запаздывает. Особенно ощутим дефицит комплексных правовых исследований, имеющих непосредственный выход на практику правотворчества и правоприменения. Потребность в таких работах велика, поскольку как законодатель, так и правоприменитель объективно нуждаются в научно выверенных рекомендациях по совершенствованию правового регулирования и применению действующего законодательства, в том числе к деятельности, связанной с использованием доменных имен.

В диссертации Д.В. Кожемякина разработаны теоретические основы научных представлений о правовой сущности доменного имени, его месте в системе объектов гражданских прав, а также о соотношении прав на доменные имена с правами на иные объекты.

В диссертации определена правовая природа отношений, складывающихся в рамках управления системой доменных имен; дана характеристика правоотношениям, возникающим между администратором доменного имени и Регистратором; сформулирован авторский подход, согласно которому в качестве объекта гражданских прав предстает не само доменное имя как символическое обозначение, используемое для адресации, а имущественное право на управление определенной областью адресного пространства сети Интернет; определены основания возникновения права на доменное имя; установлено существо права администрирования домена верхнего уровня;

охарактеризовано соотношение прав на доменное имя и на содержащееся в нем обозначение; выявлено наличие преимущественного права на доменное имя у правообладателей охраняемых обозначений; выявлен общий подход к разрешению доменных споров, характерный как для стран общего права, так и для стран континентальной системы.

Диссертацию отличает комплексный, концептуальный подход к изучаемой проблеме, наличие авторской точки зрения на содержание и природу права на доменное имя. Отмеченное свидетельствует о новизне проведенного исследования.

Работа состоит из введения, двух глав, включающих восемь параграфов, заключения и библиографического списка. Структура работы логична, охватывает принципиальные вопросы рассматриваемой темы, что свидетельствует о хорошей теоретической подготовке диссертанта. Структура диссертации соответствует сформулированной автором цели и поставленным перед исследованием задачам. В работе присутствуют все структурные элементы, необходимые согласно ГОСТ-Р 7.0.11 – 2011. Во введении обоснована актуальность темы диссертации, определены предмет, объект, цели и задачи исследования, теоретические и методологические основы, показаны научная новизна, теоретическая и практическая значимость работы, изложены положения, выносимые на защиту, предложения по совершенствованию законодательства, содержатся сведения об апробации результатов работы.

Глава первая «Правовая природа доменного имени: основные подходы» посвящена изучению имеющихся доктринальных представлений, объясняющих сущность доменного имени как объекта гражданских прав. Автор анализирует порядок управления системой доменных имен, характер правоотношений между субъектами в данной сфере, а также основные теории, сложившиеся в науке, объясняющие правовую природу доменного имени. Автором последовательно проанализированы: теория, относящая доменное имя к услугам, которые оказывает Регистр; теория, относящая доменное имя к имуществу; а также, характерная преимущественно для российской правовой доктрины, теория, относящая доменное имя к неохраняемым средствам индивидуализации. В результате проведенного исследования диссертант формулирует авторскую позицию относительно содержания права на доменное имя, а также возможности его причисления к имущественной группе объектов гражданских прав.

Вторая глава «Соотношение доменных имен со сходными объектами гражданских прав» посвящена исследованию соотношения прав администраторов доменных имен с правами правообладателей охраняемых законом обозначений, в частности с правами владельцев охраняемых средств индивидуализации, а также обладателей личных имен. Так, диссертант прослеживает эволюцию судебных подходов к соотношению прав на товарный знак, знак обслуживания и доменное имя, анализирует генезис такого явления как киберсквоттинг; характеризует особенности соотношения

прав на доменные имена и фирменные наименования, наименование места происхождения товара, коммерческие обозначения, личные имена. Наряду с этими аспектами диссертант поднимает вопрос о наличии у правообладателей охраняемых законом обозначений преимущественного права на регистрацию доменного имени, а также возможность реализации этого права через процедуру приоритетной регистрации и UDRP

В заключении подводятся итоги исследования.

Работа имеет достаточную теоретическую основу, в качестве которой выступают положения гражданского права и общей теории права.

Результаты исследования представляют интерес с точки зрения возможности их использования в правоприменительной деятельности, в учебном процессе при ведении дисциплин: «Экономико-правовое регулирование рынка программного обеспечения», «Право интеллектуальной собственности», «Гражданское право» для студентов, обучающихся по направлению подготовки «Юриспруденция», а также в профессиональной подготовке, переподготовке юристов, работающих в сфере защиты интеллектуальной собственности.

Важно отметить, что диссертант рассматривает правовые вопросы, связанные с доменными именами в общем контексте развития доктрины и нормативной базы гражданского права как на глобальном, так и на национальном уровнях. При этом, анализируя зарубежный опыт, диссертант исследует не только нормативные материалы, но и концепции, доктрины, судебные решения, что позволяет составить комплексное представление о возникающих в зарубежных правовых системах проблемах в этой области и наглядно показывает, насколько схожие задачи приходится решать различным странам, что в свою очередь позволяет выявить общие тенденции в избрании правовых средств разрешения вопросов вызванных развитием информационных технологий.

Следует подчеркнуть, что приведенный в исследовании анализ зарубежного опыта проведен без ущерба для изучения отечественных доктринальных воззрений на правовую сущность доменного имени, а также правоприменительной практики в этой области. Напротив, автор подробнейшим образом проанализировал отечественную доктрину, а проведенный сравнительный анализ отечественных и зарубежных доктринальных воззрений позволил выявить не только общие черты и различия, но и прояснить причины их возникновения. Так, необходимо согласиться с выводом диссертанта о том, что долгое время доминирующая в отечественной доктрине точка зрения, относящая доменное имя к средствам индивидуализации, сыграла значительную роль в формировании представлений о правовой природе данного явления и обусловило практически бесспорное признание права на доменное имя в качестве имущественного права, ввиду чего полемика об отнесении их к услугам, характерная для стран общего права, не получила развития.

В этой связи заслуживает поддержки положения, выносимые на защиту, номер три и шесть (с. 12 и 13 автореферата), в которых диссертант в развитие концепции имущественного характера прав на доменное имя предлагает не приравнивать данные права к обозначению в нем содержащемуся, а обратится непосредственно к содержанию данных прав с точки зрения управления определенной частью адресного пространства сети Интернет. Данный подход позволяет с одной стороны сохранить представление о доменном имени как имуществе с точки зрения ст. 128 ГК РФ, а с другой делает возможным разрешения доменных споров, связанных с использованием в доменных именах охраняемых законом обозначений. Представляется также удачной характеристика данного права как абсолютного (с. 92 диссертации).

Безусловно положительным моментом является то обстоятельство, что диссертация Кожемякина И.В. подготовлена в период, когда проблемы регистрации, использования и защиты доменных имен переходят из разряда экзотических в злободневные, что позволило автору наряду с доктринальными концепциями проанализировать большой массив судебной и арбитражной практики, изучить существующую договорную практику. При этом исследуя судебную и арбитражную практики, диссертант тщательнейшим образом анализирует аргументы сторон, позицию суда и арбитров, сопоставляя их с имеющимися доктринальными концепциями. В результате диссертационная работа приобретает ценные качества комплексного исследования, обогащающего научные представления о доменных именах. В этом контексте заслуживает внимания положение на защиту номер восемь (с. 13 автореферата). Анализ отечественной и зарубежной правоприменительной практики позволил диссертанту выявить общий подход к разрешению доменных споров, характерный как для стран общего права, так и для стран континентальной системы.

Хотя представленная диссертация в целом заслуживает положительной оценки, однако в ней присутствуют и некоторые дискуссионные моменты, мимо которых нельзя пройти при анализе проведенного автором исследования.

1. Во втором положении на защиту диссертант, доказывая, что доменное имя не является услугой Регистратора, указывает при этом на отсутствие контроля над доменным именем со стороны Регистратора. Между тем в настоящее время набирает силу дискуссия о возможности привлечения Регистратора к гражданско-правовой ответственности как информационного посредника. Вопрос является настолько острым, что даже Координационный центр национального домена сети Интернет выпустил официальное разъяснение, изложив свою позицию по данному вопросу. Наличие такой дискуссии ставит под сомнение утверждение автора об отсутствии контроля Регистратора над использованием доменного имени, в силу чего, на наш взгляд, данный вопрос требует пояснения на защите, несмотря на то что его

активное обсуждение началось, по всей видимости, уже после того как диссертационное исследование было завершено.

2. Диссертант, основательно анализируя договорные отношения между ICANN и Регистраторами, между тем практически не касается вопросов, связанных с деятельностью Операторов реестров и администраторов национальных доменных зон. Представляется, что данное упущение требует пояснения на защите.

3. В третьем положении, выносимом на защиту, автор отмечает, что правомочия, составляющие право на доменное имя, можно подразделить на две группы: технические (связанные с самой технологией адресации) и экономические (связанные с присвоением имущественных благ от использования доменного имени). Учитывая, что правомочие – это предусмотренная законом возможность для участника правоотношения осуществлять определенные действия или требовать определенного поведения от другого субъекта, возникает вопрос о том, входят ли в сферу правового регулирования вопросы технологии адресации.

4. В седьмом положении на защиту автор наряду с товарными знаками указывает на «иные охраняемые законом обозначения», не раскрывая и не конкретизируя о каких обозначениях идет речь. В результате не вполне понятно имеет в виду диссертант любые охраняемые законом обозначения или же только те, которые были рассмотрены в главе второй диссертационного исследования. Представляется, что в процессе защиты следует конкретизировать данный момент.

Указанные замечания, вместе с тем, носят дискуссионный или уточняющий характер, не снижают общей положительной оценки диссертации и предполагают обсуждение на защите.

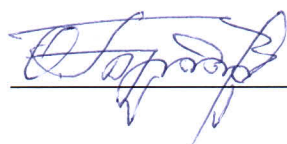
Диссертация написана единолично, является завершенной самостоятельной квалификационной работой, выполнена на актуальную тему, характеризуется новизной, достаточной разработкой теоретических положений, совокупность которых можно квалифицировать как достижение в развитии науки гражданского права. Тема и содержание диссертационного исследования соответствует специальности научных работников 12.00.03 - гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Автореферат диссертации и опубликованные автором работы в достаточной мере отражают её содержание.

Диссертационное исследование «Доменное имя в системе объектов гражданских прав» представляет собой законченную самостоятельную научно-квалификационную работу, которая по актуальности, научной новизне проведенного исследования, практической значимости полученных результатов, достоверности и обоснованности выводов соответствует требованиям пункта 9 Положения о присуждении ученых степеней, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 24.09.2013 № 842. Автор диссертационного исследования, Кожемякин Дмитрий Владимирович,

заслуживает присвоения искомой ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Официальный оппонент:  
профессор кафедры коммерческого  
права ФГБОУ ВО «Санкт-  
Петербургский государственный  
университет», доктор юридических  
наук, профессор

 О.А. Городов

ФГБОУ ВО «Санкт-Петербургский государственный университет»  
199034, Санкт-Петербург, Университетская набережная 7–9  
+7 (812) 328–20–00 spbu@spbu.ru

