

УТВЕРЖДАЮ:

Ректор ФГБОУ ВО РГАИС

И.А. Близнец

2018 г.



## ЗАКЛЮЧЕНИЕ ФГБОУ ВО РГАИС

Диссертация Фролова Ивана Владимировича «Правовое регулирование дистанционной торговли товарами и услугами в Российской Федерации» выполнена на кафедре авторского права, смежных прав и частноправовых дисциплин ФГБОУ ВО «Российская государственная академия интеллектуальной собственности» (ФГБОУ ВО РГАИС).

В 2010 г. Фролов Иван Владимирович закончил ГОУ ВПО «Российская академия правосудия» по специальности «Юриспруденция».

В период подготовки диссертации Фролов Иван Владимирович являлся аспирантом ФГБОУ ВО «Российский государственный гуманитарный университет» (с 2014 г.) по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право. С 2017 г. является соискателем в ФГБОУ ВО РГАИС по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Удостоверение о сдаче кандидатских экзаменов в ФГБОУ ВО «Российский государственный гуманитарный университет» выдано в 2015 г.

Научный руководитель – Леонтьев Константин Борисович, кандидат юридических наук, доцент кафедры авторского права, смежных прав и частноправовых дисциплин ФГБОУ ВО РГАИС. По итогам обсуждения принято следующее заключение.

Диссертация является законченным самостоятельным исследованием уровня научно-квалификационной работы по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право, новизна которого выражается в том, что научная работа представляет собой исследование комплексного характера, в котором автором рассмотрены наиболее актуальные проблемы правового регулирования отношений между различными субъектами права, складывающиеся в процессе осуществления дистанционной торговли товарами и услугами, в том числе связанными с использованием объектов авторских и смежных прав, осуществлен анализ возможности распространения положений о дистанционной торговле на отношения, возникающие в процессе дистанционного заказа и оказания услуг, предложено определение понятия «оказание (заказ) услуг дистанционным способом», сформулированы авторские определения понятий дистанционная торговля, дистрибьютор, дистрибьюторский договор и другие определения, относящиеся к сфере правового регулирования дистанционной торговли; сформулированы предложения по совершенствованию системы правовых



требований и ограничений в сфере дистанционной торговли и проведена их классификация, разработаны и обоснованы предположения по совершенствованию и развитию законодательства в соответствующей области.

### **Наиболее существенные результаты, полученные автором.**

1. 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, при котором невозможен непосредственный доступ потребителя (покупателя) к товару для ознакомления с ним, 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 авторского права и объектам смежных прав с использованием сети Интернет или иных телекоммуникационных средств. 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 услуг, 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 при заключении договора об оказании услуг.

4. Обоснован вывод о необходимости совершенствования защиты прав потребителей от нарушений 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 об интеллектуальной собственности.

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.

6. Доказано, что в случае нарушений исключительных прав на произведения или объекты смежных прав при дистанционной торговле 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. Обоснован вывод о том, что 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. Предложено 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. В соответствии с предложенным определением 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.

8. 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.

9. 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.

10. Доказана 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 выраженным при заключении договора.

**Актуальность** диссертационного исследования обусловлена следующим.

Появление новых форм оборота товаров и оказания услуг на потребительском рынке, обусловленное развитием современных информационно-телекоммуникационных технологий, создает новые



возможности для осуществления предпринимательской деятельности, применения новых способов купли-продажи товаров и оказания услуг по предоставлению доступа к произведениям и объектам смежных прав. В настоящее время во всех областях, в которых это возможно, хозяйствующие субъекты стремятся использовать для расширения своей деятельности различные варианты дистанционной продажи товаров и предоставления услуг.

Дистанционные формы реализации товаров и оказания услуг становятся все более привлекательными как для покупателей и пользователей объектов авторских и смежных прав, так и для продавцов товаров, содержащих такие объекты, и лиц, оказывающих услуги по предоставлению доступа к ним с использованием сети Интернет, сетей мобильной связи и иных телекоммуникационных средств. Происходит постоянный рост объемов дистанционной торговли и расширение возможностей доступа к произведениям и объектам смежных прав для юридических лиц и граждан-потребителей.

Отмеченные обстоятельства позволяют сделать вывод о важности дальнейшего развития правовой регламентации общественных отношений, связанных с осуществлением дистанционной торговли товарами и дистанционных способов оказания услуг.

Дистанционная торговля характеризуется разнообразием возникающих в процессе ее осуществления и связанных с ней правоотношений, включая отношения между различными группами потребителей, предпринимателей и других категорий участников, отношения по осуществляемому уполномоченными органами регулированию деятельности в сфере дистанционной торговли и отношения по защите прав потребителей.

При реализации дистанционным способом товаров, содержащих объекты авторских или смежных прав, а также при оказании услуг по предоставлению доступа к таким объектам через сеть Интернет и с использованием иных современных телекоммуникационных средств важнейшее значение имеет соблюдение требований законодательства об авторском праве и смежных правах, а также усиление защиты прав авторов и правообладателей в случае нарушений интеллектуальных прав при осуществлении рассматриваемой деятельности.

В настоящее время отсутствует система нормативно-правовых актов, позволяющая в полной мере урегулировать различные по своему составу и характеру отношения, возникающие в сфере дистанционной торговли товарами и услугами. Изменения, вносимые в законодательные и иные нормативные правовые акты, не обеспечивают своевременного реагирования на проблемы, существующие в рассматриваемой области, а также не в полной мере учитывают накопленный в ряде зарубежных стран опыт правового регулирования отношений в сфере дистанционной торговли.

В действующих правовых источниках отсутствует согласованная терминология, используемая в отношении дистанционной торговли. Национальный стандарт ГОСТ Р 51303-2013 «Торговля. Термины и



определения» рассматривает дистанционную торговлю как форму торговли, которая осуществляется без непосредственного ознакомления покупателя с товаром или его образцом до момента заключения договора купли-продажи и получения оплаты за проданный дистанционным способом товар. Закон Российской Федерации «О защите прав потребителей» и Гражданский кодекс Российской Федерации (далее - ГК РФ) используют аналогичное по своей сути определение для термина «дистанционный способ продажи товара», устанавливаемое пунктом 2 статьи 497 ГК РФ и статьей 26.1 Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей».

Остаются открытыми вопросы о возможности применения положений о дистанционной торговле к сфере услуг и целесообразности развития такого подхода. Законодательством также уделяется недостаточное внимание учету особенностей дистанционной торговли товарами, содержащими результаты интеллектуальной деятельности, и услугами, связанными с созданием или использованием таких результатов.

Одной из проблем является отсутствие дефиниции понятия «мелкая бытовая сделка». Такие сделки являются наиболее характерными для дистанционной торговли, причем их стороной часто оказываются несовершеннолетние лица. В условиях отсутствия единых подходов к определению незначительности сделки существует риск признания такой сделки ничтожной, например, по требованию родителей, усыновителей или опекуна малолетнего, совершившего такую сделку. Следует отметить, что несовершеннолетние лица являются в настоящее время одной из наиболее многочисленных категорий субъектов гражданского права, совершающих сделки с использованием сети Интернет, в том числе по получению доступа к произведениям и объектам смежных прав, расположенным на сетевых ресурсах или распространяемым с использованием информационно-телекоммуникационных сетей и систем мобильной связи.

Нерешенность 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 специального научного исследования данной области правового регулирования предопределили тему настоящей диссертации.

**Научная новизна** заключается в проведении системного рассмотрения 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, 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.

**Теоретическая значимость результатов диссертационного исследования** состоит в том, что основные результаты проведенного исследования повышают уровень научной разработанности рассматриваемой в диссертации 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 исследования.** Практическая значимость исследования заключается в том, что полученные в ходе его проведения теоретические положения, выводы и рекомендации могут быть использованы в процессе совершенствования нормативно-правовых актов, направленных на регулирование отношений в сфере дистанционной торговли, что позволит 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 «Российский государственный гуманитарный университет», на кафедре авторского права, смежных прав и частнопровых дисциплин ФГБОУ ВО



«Российская государственная академия интеллектуальной собственности», а также апробированы автором при предоставлении правовых консультаций.

Результаты диссертационного исследования апробированы автором также в четырех научных статьях, опубликованных в изданиях перечня Высшей аттестационной комиссии при Министерстве образования и науки Российской Федерации «Перечень российских рецензируемых научных журналов, в которых должны быть опубликованы основные научные результаты диссертаций на соискание ученых степеней доктора и кандидата наук» и в одной статье в ином научном издании. Кроме того, основные выводы исследования были апробированы автором при осуществлении трудовой деятельности.

Диссертационная работа Фролова Ивана Владимировича «Правовое регулирование дистанционной торговли товарами и услугами в Российской Федерации» рекомендуется к защите на соискание ученой степени кандидата юридических наук по 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Результаты голосования: «за» - 10, «против» - 0, «воздержались»-0.

Заключение принято на кафедре авторского права, смежных прав и частноправовых дисциплин ФГБОУ ВО РГАИС протокол № 1 от «30» 08 2018 г.

Доцент кафедры  
авторского права, смежных прав  
и частноправовых дисциплин  
ФГБОУ ВО РГАИС  
кандидат юридических наук, доцент



В.С. Савина

Федеральное государственное бюджетное  
образовательное учреждение  
высшего образования

Российская государственная академия  
интеллектуальной собственности (ФГБОУ ВО РГАИС)

Подпись \_\_\_\_\_  
заверяю  
Заместитель начальника  
ФАУ по кадровой работе

