



МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ
КАЗЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ

ВОЛГОГРАДСКАЯ АКАДЕМИЯ

ул. Историческая, 130, г. Волгоград, 400089
тел. приемной (8442) 31-41-75, факс (8442) 31-40-04

05.10.2017 № 1/5879

На № _____ от _____

Председателю
диссертационного совета
Д 400.001.02
при ФГБОУ ВО
«Российская государственная
академия интеллектуальной
собственности»
доктору юридических наук,
профессору
И.А. Близнецу
ул. Миклухо-Маклая, д. 55а,
Москва, 117279

О направлении
отзыва ведущей организации
на диссертацию Д.В. Кожемякина

Уважаемый Иван Анатольевич!

Направляю отзыв ведущей организации на диссертацию Кожемякина Дмитрия Владимировича на тему «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.

Приложение: по тексту, на 10 л. в 2 экз.

Начальник

В.И. Третьяков



МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ
КАЗЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ

ВОЛГОГРАДСКАЯ АКАДЕМИЯ

ул. Историческая, 130, г. Волгоград, 400089
тел. приемной (8442) 31-41-75, факс (8442) 31-40-04

05.10.2017 № 1/5849

На № _____ от _____

УТВЕРЖДАЮ
Начальник ФГКОУ ВО
«Волгоградская академия
Министерства внутренних дел
Российской Федерации»

доктор юридических наук, профессор,
Заслуженный юрист РФ



В.И. Третьяков

«05» октября 2017 г.

ОТЗЫВ ВЕДУЩЕЙ ОРГАНИЗАЦИИ

на диссертацию Кожемякина Дмитрия Владимировича
по теме: «Доменное имя в системе объектов гражданских прав»,
представленную в диссертационный совет Д 401.001.02
при ФГБОУ ВО «Российская государственная академия
интеллектуальной собственности»

на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности
12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право

ФГКОУ ВО «Волгоградская академия Министерства внутренних дел Российской Федерации», рассмотрев 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 соответствии с п. 24 Положения о присуждении учёных степеней (утверждено постановлением Правительства Российской Федерации от 24 сентября 2013 г. № 842), как ведущая организация, отмечает, что диссертация Д.В. Кожемякина является актуальным комплексным монографическим исследованием, обладающим признаками новизны и оригинальности, содержащим теоретические положения, совокупность которых можно квалифицировать как научное достижение.

Подчеркивая актуальность темы диссертационного исследования Д.В. Кожемякина, можно с уверенностью сказать, что глобальная компьютерная сеть Интернет стала неотъемлемой частью объективной

действительности и «питательной средой» для развития социальных, культурных и экономических процессов. В виртуальном мире электронно-вычислительных сетей складываются и развиваются вполне реальные имущественные и личные неимущественные отношения: торговля, использование результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, выполнение работ, оказание услуг, расчеты и др.

Даже традиционные (поименованные в законодательстве) отношения в «электронной среде» приобретают специфические свойства, требующие особого внимания со стороны субъектов правотворчества, поскольку обычные правовые нормы не всегда могут эффективно регулировать такие отношения. Это обуславливает потребность в новых механизмах правового регулирования. Поэтому научные изыскания в сфере юриспруденции, посвященные исследованию общественных отношений, механизм правового регулирования которых еще не сформирован, без сомнения актуальны.

Использование доменных имен в гражданском обороте порождает сложное сочетание разнородных общественных отношений имущественного и личного характера, включающих в себя: администрирование сайтов, индивидуализацию субъектов и объектов правоотношений, совершение сделок, необходимость защиты нематериальных благ и т.п. Обладая высокими индивидуализирующими и информационными свойствами, доменные имена стали ценным активом для бизнеса. Они обрели собственную имущественную стоимость.

Перечисленные обстоятельства неизбежно приводят к возникновению юридических конфликтов. Судебные разбирательства, предметом которых становятся споры по поводу использования доменных имен, достаточно часто встречаются не только в зарубежной, но и в отечественной судебной практике. Не имея четкого представления о месте доменных имен в системе объектов гражданских прав, правоприменителю сложно квалифицировать спорные отношения и определить подлежащие применению правовые нормы.

Диссертационное исследование Д.В. Кожемякина следует признать актуальным и своевременным, поскольку оно направлено на формирование целостного научного представления о сущности доменного имени, его роли и месте в системе объектов гражданских прав (С. 9 диссертации, С. 8 автореферата). Поставленную цель удалось достичь благодаря решению ряда взаимосвязанных и последовательных задач, которые в целом соответствуют структуре исследования (С. 9 диссертации, С. 8 автореферата).

Основу исследования составил комплексный монографический анализ международных актов, действующего законодательства и современной судебной практики. Диссертантом активно используется сравнительно-правовой метод исследования при сопоставлении отечественного законодательства и судебной практики с зарубежным опытом правотворчества и правоприменения. Считаю такой подход оправданным, поскольку

отношения, объектом которых становятся доменные имена, часто осложнены иностранным элементом.

На данный момент в доктрине гражданского права имеются научные исследования, посвященные вопросам правового регулирования отношений, возникающих в связи с использованием доменных имен. Анализ опубликованных работ позволяет утверждать, что исследуемая проблематика в последние годы находится под пристальным вниманием отечественных и зарубежных правоведов. Тем не менее, эксперты ведущей организации отмечают новизну диссертации Д.В. Кожемякина, выражающуюся в последовательном отстаивании утверждения о том, что доменное имя (в юридическом смысле) является имущественным правом, которое в системе объектов гражданских прав должно быть причислено к имуществу. Автор диссертации убедительно доказана несостоятельность распространенного в цивилистической литературе утверждения о тождественности права на доменное имя и права на обозначение, в нем содержащееся. В диссертации исследована правовая сущность доменного имени; предложено авторское определение доменного имени, отражающее признаки объекта гражданских прав; дана комплексная характеристика правоотношениям, возникающим при использовании доменных имен; предпринята попытка установить содержание субъективного права на доменное имя.

Диссертация Д.В. Кожемякина представляет собой законченное, самостоятельное и оригинальное исследование, что следует, в частности, из положений, выносимых на защиту, свидетельствующих о личном вкладе автора в науку гражданского права, а также предложений по совершенствованию действующего гражданского законодательства Российской Федерации, изложенных в работе. Диссертантом сформулировано и вынесено на защиту восемь положений (С. 12-14 диссертации, С. 11-14 автореферата), которые имеют весомое значение для цивилистической науки и практики.

Теоретическая значимость исследования заключается в том, что содержащиеся в нем выводы и предложения направлены на развитие существующих представлений о правовом режиме доменного имени как об объекте гражданских прав. Результаты исследования могут служить теоретической основой для последующих научных разработок.

Работа Д.В. Кожемякина имеет неоспоримую практическую значимость, позволяющую применять ее результаты в процессе совершенствования отечественного гражданского законодательства и практики его применения, а также в образовательном процессе при разработке лекционных курсов и соответствующих учебно-методических материалов по таким учебным дисциплинам, как: «Гражданское право», «Право интеллектуальной собственности» и др.

Апробация проведенного исследования осуществлена в соответствии с установленными требованиями и подтверждена участием соискателя в

конференциях международного, всероссийского и регионального уровней.

Научные положения отражены в 18 публикациях, из которых 5 – в изданиях, включенных в Перечень рецензируемых научных изданий, в которых должны быть опубликованы основные научные результаты диссертаций на соискание ученой степени кандидата наук, на соискание ученой степени доктора наук (С. 23-26 автореф.). Общий объем публикаций автора по теме диссертации составил 5.46 п.л.

Разработанная автором структура работы позволила ему достаточно полно раскрыть заявленную тему. Диссертация Д.В. Кожемякина включает в себя введение, две главы, объединяющие восемь параграфов, заключение и библиографический список использованных источников.

Во введении автор обосновывает актуальность темы диссертационного исследования, определяет степень ее научной разработанности; выделяет объект и предмет исследования, его цель и задачи; указывает теоретическую, методологическую, нормативную и эмпирическую базы исследования; обосновывает научную новизну; аргументирует теоретическую и практическую значимость работы, а также формулирует выводы, выносимые на защиту.

Первая глава диссертации Д.В. Кожемякина (С. 16 – 106 диссертации, С. 15-19 автореферата) обозначена как «Правовая природа доменного имени: основные подходы». Она посвящена анализу существующих в теории и судебной практике взглядов на проблему определения места доменного имени в ряду объектов гражданских прав.

В первом параграфе первой главы автор анализирует правоотношения, складывающиеся в связи с использованием доменных имен. Исследуя порядок управления системой доменных имен, Д.В. Кожемякин доказывает, что указанные правоотношения имеют не административно-правовую, а гражданско-правовую природу (положение № 1, выносимое на защиту). Соискатель убедительно отстаивает свою точку зрения, отмечая имущественный характер исследуемых правоотношений, а также юридическое равенство и автономию воли их участников (С. 31 – 32 диссертации). Считаю, что с выводом автора следует согласиться.

В рамках параграфа озвучены основные научные концепции, призванные объяснить правовую природу доменного имени. Диссертантом выявлены три основные теории, объясняющие гражданско-правовую сущность доменного имени, которые детально исследованы в последующих параграфах первой главы.

В частности, второй параграф первой главы диссертации Д.В. Кожемякина посвящен анализу научных взглядов, относящих доменное имя к таким объектам гражданских прав, как услуги. Сторонники данного подхода отмечают тот факт, что право на использование доменного имени возникает вследствие заключения договора между регистратором и администратором доменного имени, относя данный договор к разновидностям

договора возмездного оказания услуг, а само доменное имя к результату этой услуги. Изучив научные работы, посвященные правовой природе услуг, Д.В. Кожемякин критически относится к утверждению о том, что доменное имя является услугой регистратора (положение № 2, выносимое на защиту). Диссертант отмечает отсутствие у доменного имени таких основных признаков услуги как связь с исполнителем (С. 55 – 56 диссертации), моментальное потребление и несохраняемость (С. 56 – 57 диссертации). Кроме того, во втором параграфе первой главы автор приходит к обоснованному выводу о том, что к объектам гражданских правоотношений могут быть отнесены не все доменные имена, а только доменные имена второго и последующих уровней (С. 59 – 63 диссертации).

Третий параграф первой главы диссертации Д.В. Кожемякина заслуживает особого внимания, поскольку, на наш взгляд, содержит наиболее значимые для авторской концепции выводы и утверждения. В данном параграфе автор оценивает возможность отнесения доменного имени к группе имущественных объектов гражданских прав. На основе теоретических исследований и анализа отечественной и зарубежной судебной практики соискатель приходит к выводу, что домены второго и последующих уровней должны рассматриваться в качестве объекта гражданских прав и представляют собой имущественное право, заключающееся «в возможности управления определенной областью адресного пространства сети Интернет, извлечении и присвоении благ, связанных с использованием данного пространства» (положение № 3, выносимое на защиту; С. 85 – 88 диссертации). Указанное имущественное право может передаваться по возмездной или безвозмездной сделке, либо переходить к другим лицам в силу закона (С. 89 – 90 диссертации). Данный вывод является стержнем авторской концепции Д.В. Кожемякина, он хорошо обоснован и четко сформулирован в диссертационной работе.

В четвертом параграфе первой главы Д.В. Кожемякиным исследуется возможность отнесения доменного имени к средствам индивидуализации. Опираясь на определение места доменного имени в системе объектов гражданских прав, данное автором в предыдущем параграфе, Д.В. Кожемякин отрицает такую возможность, указывая, что доменные имена не всегда позволяют индивидуализировать объекты права или субъектов права (С. 103 – 105 диссертации).

Вторая глава диссертации Д.В. Кожемякина носит название «Соотношение доменных имен со сходными объектами гражданских прав». Данная глава состоит из четырех параграфов и посвящена исследованию соотношения прав администраторов доменных имен и правообладателей средств индивидуализации, а также лиц, обладающих иными личными и имущественными правами.

В первом параграфе второй главы диссертант анализирует соотношение права на доменное имя и исключительного права на товарные знаки и знаки

обслуживания. Автор предпринял попытку дать юридическую квалификацию действиям, обозначаемым термином «киберсквоттинг». Заслуживает внимания утверждение автора о том, что «киберсквоттинг» представляет собой своеобразную форму недобросовестного поведения, заключающуюся в приобретении лицом доменного имени, в отношении которого оно не имеет обоснованного притязания (законного интереса), с намерением получить прибыль от продажи или предоставления в пользование этого домена владельцу схожего с доменом товарного знака или фирменного наименования. В диссертации доказывается, что попытки правообладателей доказать нарушение исключительных прав действиями киберсквоттеров не всегда обеспечивают адекватную защиту законных интересов правообладателей (положение № 8, выносимое на защиту; С. 123 – 126 диссертации).

Во втором параграфе второй главы Д.В. Кожемякин устанавливает соотношение прав на доменное имя с исключительными правами на фирменное наименование, коммерческое обозначение и наименование места происхождения товаров. Исследуя данный вопрос, соискатель приходит к выводу, что одного только тождества или существенного сходства между охраняемыми обозначениями и доменным именем не достаточно для признания факта нарушения исключительного права. Необходимо, чтобы у потребителя формировалась «иллюзия связи между администратором доменного имени или соответствующим информационным ресурсом и правообладателем средства индивидуализации». Иначе, по мнению Д.В. Кожемякина, создается угроза ущемления прав добросовестных администраторов доменных имен (С. 133 – 134 диссертации). Хотя диссертант очень убедительно критикует сложившуюся правоприменительную практику, считаем, что предложенный им подход вряд ли окажется эффективным. Объективных критериев, позволяющих установить «иллюзию связи» у потребителя соискатель не предлагает.

В третьем параграфе второй главы автор рассматривает отношения, складывающиеся в процессе использования в доменных именах личных имен. Диссертант констатирует отсутствие правовых средств защиты личных имен от действий киберсквоттеров (С. 155 диссертации), при этом отмечая, что для защиты имен, имеющих широкую известность, может использоваться особая внесудебная процедура по правилам Единой политики разрешения доменных споров (UDRP) (С. 157 диссертации).

В четвертом параграфе второй главы Д.В. Кожемякиным исследуются особенности правового режима доменных имен, производных от прав на иные объекты. По мнению диссертанта, правообладатели товарных знаков и других обозначений обладают преимущественным правом на получение доменного имени, соответствующего охраняемому обозначению (С. 160 диссертации). Хотя такое право не закреплено в нормативных правовых актах, Д.В. Кожемякин свидетельствует, что наличие такого права признается в практике регистрации доменных имен и при рассмотрении судебных споров, по

крайней мере за правообладателями товарных знаков (С. 161 диссертации). Считаем, что такой вывод не противоречит положениям ст. 8 ГК РФ и другим нормам гражданского законодательства.

В заключении автор подводит основные итоги своего диссертационного исследования.

Несомненно, что диссертация Д.В. Кожемякина соответствует паспорту научной специальности 12.00.03 - гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право, а именно п. 1.4 «Гражданское правоотношение; его элементы и структурные особенности. Содержание и виды субъективных гражданских прав и субъективных гражданских обязанностей. Субъекты гражданских правоотношений. Объекты гражданских правоотношений. Виды гражданских правоотношений», п. 1.8 «Объекты гражданских правоотношений», п. 1.18. «Основные правовые институты интеллектуальной собственности. Соотношение и взаимосвязь права собственности и права интеллектуальной собственности. Гражданско-правовые режимы правовой охраны и использования результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации. Государственная регистрация интеллектуальной собственности. Интеллектуальные права, их виды и особенности гражданско-правовых режимов правовой охраны, использования и защиты. Понятие, признаки и структура контрафакта в российском и международном праве. Основные способы защиты от контрафакта в праве интеллектуальной собственности. Международные соглашения (конвенции) как источники гражданско-правового регулирования отношений в сфере интеллектуальной деятельности», п. 1.22 «Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий: объекты и субъекты, правовой режим охраны и использования. Право на фирменное наименование. Право на товарный знак и знак обслуживания. Гражданско-правовая охрана общеизвестных товарных знаков. Коллективный товарный знак. Право на наименование места происхождения товара. Право на коммерческое обозначение, его соотношение с правами на фирменное наименование и товарный знак. Гражданско-правовая защита прав на охраняемые средства индивидуализации».

Вместе с тем, в диссертации Д.В. Кожемякина, как и в любом другом научном исследовании, имеются выводы и суждения дискуссионного характера, требующие пояснения или дополнительного обоснования:

1. Отстаивая свой основной вывод об имущественной сущности доменного имени, автор диссертации старается «принизить» значение соглашения между регистратором и администратором доменного имени. Тем не менее, такой договор заключается, и он порождает обязательство между регистратором и администратором доменного имени. Поэтому ведущая организация не может поддержать некоторые утверждения и выводы диссертанта.

К примеру, в положении, выносимом на защиту № 2, Д.В. Кожемякин утверждает, что аннулирование регистрации при невнесении платы за продление регистрации доменного имени является обязанностью регистратора, вытекающей из заключенного между ним и ICAAN соглашения, а не его правом. Считаем, данный вывод не корректным. Исходя из общих начал гражданского права, указанные действия регистратора являются его обязанностью перед ICANN, но в договорных отношениях с администратором доменного имени, регистратор обладает правом отказаться от исполнения своих обязательств.

2. В положении, выносимом на защиту № 4, соискатель утверждает, что основанием возникновения права на доменное имя является односторонняя сделка, оформляемая в виде заявления о регистрации доменного имени уполномоченному регистратору, а моментом возникновения права – внесение соответствующих сведений в реестр. Эксперты ведущей организации считают данный вывод ошибочным. В соответствии с п. 3.2.1. Правил регистрации доменных имен в доменах .RU и .РФ, утвержденных решением Координационного центра национального домена сети Интернет № 2011-18/81 от 05.10.2011 (в ред. от 28.07.2016) (далее – Правила), регистрация доменного имени осуществляется при условии выполнения Пользователем требований договора. Следовательно, для регистрации доменного имени договор с регистратором не только должен быть заключен, но и исполнен. Очевидно, что одностороннего волеизъявления для приобретения права на доменное имя не достаточно. То обстоятельство, что без предусмотренных Правилами оснований регистратор не может отказать в регистрации доменного имени не свидетельствует об одностороннем характере сделки.

3. По мнению экспертов ведущей организации, вывод о том, что доменное имя является объектом гражданских прав, логичнее было бы сформулировать в первом параграфе первой главы «Понятие доменного имени и проблематика определения его места в системе объектов гражданских прав». В настоящее время, значительная часть обоснования этого вывода расположена во втором параграфе и в третьем параграфе первой главы диссертации Д.В. Кожемякина, которые, исходя из структуры диссертации, должны быть направлены на решение других задач.

4. Как уже отмечалось, анализируя вопрос использования в доменном имени фирменного наименования, коммерческого обозначения и наименования места происхождения товаров, Д.В. Кожемяки приходит к выводу, что для признания факта нарушения исключительного права, наряду с тождеством или существенным сходством между охраняемыми обозначениями и доменным именем, необходимо доказать наличие «иллюзии связи между администратором доменного имени или соответствующим информационным ресурсом и правообладателем средства индивидуализации» (С. 141 диссертации; С. 21 автореферата). Однако диссертант не предлагает

объективных критериев, позволяющих установить «иллюзию связи». По мнению экспертов ведущей организации, данный вопрос следует уточнить на защите.

5. В положении, выносимом на защиту № 8, Д.В. Кожемякин отмечает универсальность подхода к разрешению доменных споров на основе оценки добросовестности действий администратора, а не классического состава нарушения исключительного права. Однако соискатель не уточняет, следует ли считать данный подход к разрешению доменных споров основным и, в угоду соблюдения баланса между интересами правообладателей и добросовестных администраторов доменных имен, вовсе отказаться от рассмотрения данной категории споров с позиции нарушения исключительных прав.

Изложенные замечания и пожелания носят дискуссионный характер и не влияют на общую положительную оценку диссертационного исследования, проведенного Д.В. Кожемякиным.

Автореферат и публикации автора отражают содержание диссертации. Основные научные результаты диссертации были опубликованы автором в научных изданиях, включенных в Перечень рецензируемых научных изданий, в которых должны быть опубликованы основные научные результаты диссертаций на соискание ученой степени кандидата наук, на соискание ученой степени доктора наук.

Стиль и оформление диссертационного исследования отвечают предъявляемым требованиям. Цель работы представляется достигнутой, тема актуальной, основные выводы обоснованными и достоверными.

Таким образом, диссертация Кожемякина Дмитрия Владимировича «Доменное имя в системе объектов гражданских прав», представленная на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право, является научно-квалификационной работой, в которой содержится решение задач, имеющих значение для развития гражданского права и предпринимательского права. Диссертационное исследование отвечает требованиям и критериям, установленным в Положении о присуждении ученых степеней, утверждённом Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.09.2013 № 842 (в ред. от 29.05.2017) «О порядке присуждения ученых степеней» и предъявляемым к диссертациям на соискание ученой степени кандидата юридических наук, а автор диссертации – Кожемякин Дмитрий Владимирович заслуживает присуждения ему искомой ученой степени – кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Отзыв заслушан, обсужден и рекомендован для утверждения на заседании кафедры гражданско-правовых дисциплин ФГКОУ ВО «Волгоградская академия МВД России» 02 октября 2017 г. (протокол № 3).

Отзыв подготовлен кандидатом юридических наук (специальность 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право), доцентом, начальником кафедры гражданско-правовых дисциплин ФГКОУ ВО «Волгоградская академия Министерства внутренних дел Российской Федерации» Садковым Андреем Николаевичем и кандидатом юридических наук (специальность 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право), доцентом, заместителем начальника кафедры гражданско-правовых дисциплин ФГКОУ ВО «Волгоградская академия Министерства внутренних дел Российской Федерации» Котельниковым Николаем Васильевичем.

Начальник кафедры
гражданско-правовых дисциплин
ФГКОУ ВО «Волгоградская академия
Министерства внутренних дел
Российской Федерации»
кандидат юридических наук, доцент

ПОДПИСЬ
УДОСТОВЕРЯЮ
НАЧАЛЬНИК ОДИР



А.Н. Садков

А.Н. Садков

Федеральное государственное казенное
образовательное учреждение высшего образования
«Волгоградская академия
Министерства внутренних дел
Российской Федерации».

Адрес: 400089, г. Волгоград, ул. Историческая, д. 130.

Телефон: +7 (8442) 31-41-38; e-mail: volakdm@va-mvd.ru