**Как защитить товарный знак в Интернет**

Евгений Николаевич Шестаков, директор Агентства юридической безопасности ИНТЕЛЛЕКТ-С

Нет необходимости подробно рассказывать читателям журнала о таком явлении современной жизни, как доменное имя в сети Интернет. Следует лишь заострить внимание на том обстоятельстве, что система доменных имен (адресов) построена особым образом, исключающим существование двух одинаковых доменных имен. Они могут отличаться как оригинальным названием, выполненным латиницей, так и буквенным кодом, который, например, может символизировать страну происхождения домена (RU – Россия, DE – Германия и т.д.). Данная система не исключает существования двух доменных имен с одинаковыми названиями, но с разными буквенными кодами. Предприятия и организации, эксплуатируя в своей предпринимательской деятельности доменные имена, выбирают их с условием сходства или тождества со своим названием и (или) названиями производимых товаров, услуг (так называемые «говорящие» имена). Подобный выбор обусловливается практической целесообразностью, ведь «раскрученное» название ассоциируется у потребителя с определенной организацией (как бы «говорит» о своей принадлежности), а, следовательно, потенциальному потребителю легче запомнить адрес и найти нужную информацию в сети Интернет.

Наибольшую коммерческую ценность для предприятий и организаций, осуществляющих свою деятельность на территории РФ, имеют доменные имена с буквенным кодом RU (точка ру). Регистрирует домены с кодом RU с 1993 года Российский научно-исследовательский институт развития общественных сетей (РосНИИРОС). Регистрация домена всегда носила заявительный характер и производилась в соответствии с регламентом РосНИИРОС, причем в процессе регистрации домена не проверялось его сходство и тождество с зарегистрированными товарными знаками. Благодаря этому периодически возникали споры относительно доменных имен полностью или в части совпадающих с названиями известных товаров и услуг. Так, у всех на устах нашумевшее дело относительно прав на доменное имя www.kodak.ru, которое было зарегистрировано не на владельца товарного знака KODAK, а на предпринимателя не имеющего ничего общего с Корпорацией «Истман Кодак Компани» (другие аналогичные дела по доменным именам www.mosfilm.ru, www.quelle.ru, www.nivea.ru, www.coca-cola.ru, www.sprite.ru, www.kamaz.ru, www.ntv.ru). Во всех случаях регистрация и дальнейшее использование доменных имен осуществлялось с целью введения потребителей (посетителей сайта по адресу доменного имени) в заблуждение относительно производителя товаров и услуг. Подобное описанному выше использование доменных имен похожих, либо ассоциирующихся с известным брендом, товарным знаком стало обычной практикой для некоторых недобросовестных предпринимателей, которые желали получить максимальную прибыль без затрат на рекламу, маркетинговые исследования.

До недавнего времени было чрезвычайно трудно наказать подобных недобросовестных конкурентов, так как в соответствии с действующим законодательством их действия квалифицировались как нарушение исключительных прав на товарный знак, выражавшееся в применении или ином введение в хозяйственный оборот чужого товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения в отношении однородных товаров и/или услуг (п. 2 ст.4 Закон РФ от 23 сентября 1992 г. N 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" в редакции 30 декабря 2000 года). Вот это самое «иное введение в хозяйственный оборот товарного знака» и было нарушением, выразившемся в регистрации и использовании доменного имени не правообладателем. Отсутствие прямого указания в законе на доменное имя ставило суды в тупик. Согласитесь, не является обычным такой предмет иска как права на доменное имя в сети Интернет. Зачастую, непонимание существа правоотношений судами делало маловероятным успех в деле (Примером может служить дело КОДАК, по которому было вынесено восемнадцать решений и один протест!).

Ситуация изменилась. В российском сегменте информационного киберпространства законодателем была предпринята революционная попытка урегулирования отношений по поводу регистрации, использования доменных имен в предпринимательской деятельности. Так, 11 декабря 2002 года Президентом РФ были подписаны изменения в Закон РФ от 23 сентября 1992 г. N 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров". Цель изменений – обобщение правоприменительной практики российских судов, пресечение недобросовестной конкуренции на рынке товаров и услуг в Российской Федерации «с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполнения работ, услуг» (п. 1 ст. 10 Закона РСФСР от 22 марта 1991 г. N 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках". Аналогичная норма закреплена в ст. 10-bis Конвенции по охране промышленной собственности (Париж, 20 марта 1883 г.) (по состоянию на 14 июля 1967 г.): «подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента».

Теперь, в соответствии с действующим законодательством, нарушением исключительных прав на товарный знак, признается (п.2 ст. 4 Закона РФ от 23 сентября 1992 г. N 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров"): «...использование без разрешения правообладателя в гражданском обороте на территории Российской Федерации товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, в том числе размещение товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения: (...) в сети Интернет, в частности в доменном имени и при других способах адресации». Согласно этой норме закона, правообладатель исключительных прав на товарный знак может предъявить в Арбитражный суд по месту нахождения нарушителя исковые требования о прекращении нарушения исключительных прав на товарный знак в доменном имени в сети Интернет, так как подобное нарушение прямо указано в законе.

В чем может проявляться указанное нарушение? Посредством регистратора РосНИИРОС, недобросовестным конкурентом может быть зарегистрирован домен с тождественным, т.е. идентичным полностью, или сходным, т.е. ассоциирующимся, именем. Второй вариант следует пояснить особо. Например, индивидуальный предприниматель зарегистрирует в Роспатенте товарный знак, содержащий словесный элемент «autosoft», а его недобросовестный конкурент зарегистрирует доменное имя www.avtosoft.ru. Смысл действий нарушителя будет заключаться в том, что различное написание aUto (в товарном знаке) и aVto (в доменном имени) - способ недобросовестной конкуренции, который призван эксплуатировать типичную ошибку русскоязычных пользователей сети Интернет (потенциальных клиентов) при поиске информации о производителе товаров и услуг владельца товарного знака «autosoft», ведь и «autosoft» и «avtosoft» визуально, фонетически и по смыслу схожи, поэтому потребитель может легко ошибиться, введя системе сети Интернет вместо адреса www.autosoft.ru другое доменное имя, принадлежащее недобросовестному конкуренту – www.avtosoft.ru. Таким образом, правообладатель вследствие указанного смешения может потерять потенциальных клиентов из-за более низких цен на продукцию и услуги конкурента, а если продукция и услуги конкурента еще и низкого качества, то может быть подорвано доверие и авторитет к товарному знаку (бренду), что повлечет ущерб более значительный, чем потеря потенциальных покупателей.

Существующее законодательство дает богатый инструментарий в борьбе с описанными выше конкурентами. Закон РФ "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" и Гражданский кодекс, помимо запрета использования, позволяют взыскать документально подтвержденные убытки, которые правообладатель понес вследствие действий конкурента или, на выбор, компенсацию, определяемую судом по своему усмотрению в размере от 1000 до 50000 минимальных размеров оплаты труда (п.5 с. 46 Закона). Минимальный размер компенсации в 1000 «минималок» или 100000 рублей, позволяет надеяться, что нарушителей исключительных прав на товарный знак в сети Интернет станет меньше. К тому же, на наш взгляд, сто тысяч рублей – неплохой дополнительный стимул, чтобы защитить, наконец, свои права, причем, не только в Интернет.

Необходимо помнить о возможности обеспечения своих требований в суде (ст.ст. 41, 90-93 АПК РФ). Для этого нужно, желательно одновременно с подачей искового заявления, ходатайствовать о принятии срочных временных обеспечительных мер, так как их непринятие может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта, а также в целях предотвращения причинения значительного ущерба правообладателю.

Указанные меры могут быть раскрыты в ходатайстве следующим образом: «До вынесения решения по делу, запретить ответчику: определять порядок использования домена, осуществлять техническое сопровождение домена, осуществлять переделегирование домена третьим лицам» (п. 2 ст. 91 АПК РФ «запрещение ответчику и другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора»). Чтобы описанные выше меры имели действие, в процесс необходимо привлекать РосНИИРОС в качестве третьего лица, не заявляющим самостоятельных требований на предмет спора. Именно РосНИИРОС и будет выполнять обеспечительные меры в отношении ответчика, так как является регистратором и организацией, обеспечивающей функционирование системы доменных имен зоны RU. РосНИИРОС при полном удовлетворении судом вашего ходатайства, закроет доступ к информации конкурента посредством ввода доменного имени в сети Интернет сходного или тождественного с вашим товарным знаком.