

БЕЛОРУССКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЭКОНОМИЧЕСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ

УДК 347.772

Маевская Татьяна Викторовна

ТОВАРНЫЙ ЗНАК (ЗНАК ОБСЛУЖИВАНИЯ)
КАК ОБЪЕКТ ПРОМЫШЛЕННОЙ СОБСТВЕННОСТИ

12.00.03 — Гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Минск-2003

Диссертация выполнена
в Белорусском государственном экономическом университете

Научный руководитель — кандидат юридических наук, доцент
Витушко Владимир Александрович,
д декан факультета права
Белорусского государственного
экономического университета

Официальные оппоненты — доктор юридических наук, профессор,
член-корреспондент НАН Беларуси,
заслуженный деятель науки
Республики Беларусь
Семенков Виктор Иванович,
заведующий отделом трудового и
гражданского права Института
государства и права НАН Беларуси

кандидат юридических наук, доцент
Каравай Александр Васильевич,
начальник отдела правовых
консультантов экспертно-правового
управления Конституционного Суда
Республики Беларусь

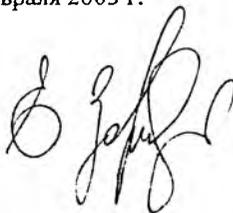
Опонирующая организация --- **Академик МВД Республики Беларусь**

Защита состоится 27 марта 2003 г. в 16.00 на заседании совета по
защите диссертаций К 02.07.02 в Белорусском государственном
экономическом университете по адресу: 220070, г.Минск,
пр.Партизанский, 26.
тел.249-51-07

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Белорусского
государственного экономического университета

Автореферат разослан 26 февраля 2003 г.

Ученый секретарь
совета по защите диссертаций



Е.А. Зорченко

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертации. Товарный знак представляет собой средство индивидуализации продукции участников гражданского оборота, визитную карточку предприятия, и для Республики Беларусь важным является обеспечение реализации на практике грамотной с правовой точки зрения такой индивидуализации. Несмотря на активные попытки проведения анализа данных объектов промышленной собственности в научной литературе, в настоящее время тема диссертационного исследования разработана не в полном объеме. Выбор автором данной темы связан с рядом обстоятельств.

Во-первых, анализ действующего законодательства и публикаций по вопросу правовой охраны товарного знака позволяет судить о важности данного объекта интеллектуальной собственности при создании и реализации товаров и оказания услуг. Расширение экономических отношений предопределяет развитие системы охраны товарных знаков как необходимых атрибутов любого товара или услуги, а это, в свою очередь, требует применения более эффективных механизмов правового регулирования соответствующих отношений;

Во-вторых, развитие связей Республики Беларусь с зарубежными странами предполагает унификацию законодательства Республики Беларусь и зарубежных стран. Процесс интеграции нашей республики с Российской Федерацией требует особо тщательного исследования правовых норм данных государств в отношении охраны товарных знаков с целью их согласования. Усовершенствование законодательства Республики Беларусь положительно скажется на росте владельцев товарных знаков в нашей стране, укреплении их прав на международном уровне.

В-третьих, намечается тенденция к увеличению стоимости нематериальных активов предприятий, в число которых входят и товарные знаки. Это возможно лишь при эффективном использовании индивидуализирующих обозначений для маркировки товара и призывает к их изучению. Последнее также требует усовершенствования правоприменения, которое невозможно без новых научных исследований по теме.

Связь работы с крупными научными программами, темами.

Диссертационное исследование связано с тематикой проблем, исследуемых кафедрой гражданско-правовых дисциплин и международного права, кафедрой теории и истории права Белорусского государственного экономического университета. Среди этих тем выделяется: "Проблемы применения общенаучной методологии в общей теории права и отраслевой юридической науке" (регистрационный № 2002316).

Цель и задачи исследования. Перед диссертационной работой поставлена цель усовершенствовать правовую охрану товарных знаков в Республике Беларусь. Для достижения обозначенной цели необходимо решить ряд

последовательных задач: проведение анализа законодательства Республики Беларусь и зарубежных стран, касающегося товарных знаков; исследование охраны данных объектов промышленной собственности и использования при производстве и реализации товаров на основе научных публикаций и судебной практики; систематизация полученного материала с вынесением определенных выводов и предложений.

Объект и предмет исследования. Объектом исследования являются отношения, касающиеся товарных знаков. Предметом исследования — понятие, функции, виды товарных знаков, их формы использования в Интернете, субъекты и содержание прав на товарные знаки, регистрация товарных знаков, прекращение правовой охраны товарных знаков и международное регулирование охраны товарных знаков.

Гипотеза. В рамках Союзного государства Беларуси и России требуется унификация правовых норм, касающихся товарных знаков, по следующим направлениям:

- виды товарных знаков;
- связь права на товарный знак с авторским правом;
- пути решения конфликтов, которые возникают при использовании товарных знаков в сети Интернет;
- функции товарных знаков;
- субъекты права на товарный знак;
- правомочия права на товарный знак;
- процесс регистрации права на товарный знак.

Методология и методы проведенного исследования. Основные методы исследования основаны на диалектическом методе познания: сравнительный анализ, метод системного анализа, социологический метод и метод комплексного исследования. Автор также опирается на принцип соответствия, основные законы логики и другие положения общенаучной методологии, специальную юридическую методологию.

Научная новизна и значимость полученных результатов. В результате проведенных исследований выявлена тенденция увеличения потенциальных владельцев товарных знаков, что требует усовершенствования процедуры регистрации данных обозначений в Республике Беларусь. В диссертации проведен анализ существующего процесса регистрации товарных знаков и предложены способы его совершенствования. Впервые в Республике Беларусь доказана необходимость предоставления охраны товарных знаков некоммерческим юридическим лицам, а также всем физическим лицам, вне зависимости от их регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Товарный знак является средством индивидуализации продукции участников гражданского оборота, которое может быть выражено в различных формах. В зарубежных странах все чаще регистрируются звуковые,

обонятельные, световые и другие обозначения, о чем имеется множество публикаций М.Дависа, Д.Зендела, П.Карлена, Ш.Клейна, А.Миллера, М.Соммерса и других. Анализ таких работ развивает научные представления о формах регистрации товарных знаков в Республике Беларусь.

В диссертационном исследовании обеспечено дальнейшее развитие анализа содержания прав на товарные знаки, содержащегося в научных трудах С.А.Горленко, О.А.Городова, В.О.Калятина, В.М.Мельникова, С.А.Селивановского, А.П.Сергеева, А.А.Шестимирова. По данному вопросу сделаны определенные выводы.

Данная работа проводит исследование использования товарных знаков в Интернете. Такие формы использования подразделяются в зависимости от систематичности и давности их использования на традиционные и нетрадиционные. К первой группе относят рекламу, заказы и поставки, ко второй — гиперссылки, фреймы, метатеги и доменные имена. Наиболее проблематичной является использование товарных знаков в качестве наименований доменов. И в данной области впервые для Республики Беларусь выносятся предложения о путях решения конфликтов, которые возникают при использовании товарных знаков в сети Интернет.

В литературе функции товарного знака определены неоднозначно, а их содержание не отражает все назначение такого обозначения. Так, некоторые авторы (С.В.Александрович, А.А.Шестимиров) выделяют индивидуализирующую, рекламную и гарантийную функции данного объекта промышленной собственности. С.В.Гринкевич — идентифицирующую, рекламную, гарантийную функции товарного знака. Другие рассматривают часть обозначенных выше функций: различительную и рекламную (А.Л.Василевский, Е.В.Зинкевич, В.Н.Паращенко, Э.С.Савин-Лазарева) или рекламную и гарантийную (Е.А.Богатых). В социалистическом обществе большое значение придавалось товарным знакам как символу качества. Поэтому в первую очередь среди функций рассматриваемого средства индивидуализации называлась гарантийная, а уже затем — индивидуализирующая, рекламная и охранительная (А.Н.Адуев, Е.М.Белогорская). Л.Д.Нефедова же выделяет следующие функции товарного знака: отличительную, рекламную, гарантийную, индивидуализирующую, охранительную, стимулирующую, регулятивную, культурно-просветительную. Анализ приведенных выше функций товарного знака допускает определить их состав следующим образом: индивидуализирующая (различительная), рекламная (коммуникативная) и идентифицирующая (гарантийная). Содержание данной классификации наиболее полным образом раскрывает значение товарных знаков в условиях возникновения в стране рыночных отношений. На наш взгляд, все данные функции товарного знака выполняются обозначением одновременно и постоянно, поскольку представляют собой систему. Так, выбирая определенный товар

(индивидуализирующая функция товарного знака), потребитель отождествляет его с тем или иным производителем (идентифицирующая функция товарного знака). А рекламная функция товарного знака позволяет лучше ориентироваться в таком выборе и оценке качества с учетом репутации производителя.

Научный анализ стоимости нематериальных активов, в состав которых входят и товарные знаки, важен не только для покупки или продажи предприятий. Он необходим, прежде всего, для исследования эффективности использования обозначений при маркировке производимого и реализуемого товара. В западных странах активно занимаются вопросом стоимости товарного знака как нематериального актива предприятия, поскольку эти обозначения являются составляющей goodwill компании и обеспечивают защиту инвестиций в него (Ш.Клейн). В Республике Беларусь научное исследование стоимости товарного знака в составе нематериальных активов практически не проводится. Данная работа содержит попытку проведения такого анализа.

Процесс интеграции Республики Беларусь и Российской Федерации предполагает, в частности, унификацию норм права, относящихся к товарным знакам. В диссертации впервые проведен подробный анализ положений основных законов данных государств, регулирующих отношения, которые возникают в связи с охраной и использованием товарных знаков, с предложениями некоторой модификации законодательств Республики Беларусь и Российской Федерации. Часть выводов автора (статья "Товарный знак и знак обслуживания в законах Республики Беларусь и Российской Федерации", опубликованная в журнале "Судовы веснік" № 3 за 2001 г.; статья "Право на товарный знак и знак обслуживания", опубликованная в журнале "Промышленно-торговое право" № 6 за 2001 г.) Законом Российской Федерации "О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" от 11 декабря 2002 г. уже закреплена в Законе Российской Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" от 23 сентября 1992 г.

Совершенствование научного развития международного регулирования охраны товарных знаков предполагает проведение анализа в данной области. Такие исследования и проведены в диссертации.

Выводы, полученные в результате проведенного анализа и исследования, проясняют сущность товарного знака и его значение в Республике Беларусь, что способствует развитию юридической науки и проведению новых исследований.

Практическая (юридическая, социальная) значимость полученных результатов. Исследования, проведенные автором, предполагают реализацию полученных результатов посредством развития действующего в нашей республике законодательства, касающегося товарного знака. Усовершенствование положений охраны данных обозначений приведет к

повышению стремления иностранных инвесторов регистрировать свои товарные знаки в Республике Беларусь, а также к укреплению положения нашей республики на международной арене. Унификация норм права, касающихся товарных знаков, Республики Беларусь и Российской Федерации поспособствует скорейшей интеграции данных стран.

Приведенные в диссертационной работе выводы и предложения по совершенствованию механизма регистрации товарных знаков могут найти свое практическое применение в Государственном учреждении "Национальный центр интеллектуальной собственности" Комитета по науке при Совете Министров Республики Беларусь, поскольку именно данный государственный орган обеспечивает предоставление охраны таким обозначениям. При решении споров, рассматриваемых Судебной коллегией по патентным делам Верховного Суда Республики Беларусь, нелишне анализировать судебную практику зарубежных стран. В отношении товарного знака диссертация содержит некоторые исследования в данной области. Системный подход к изложению материала позволит использовать основные положения работы лицам, желающим зарегистрировать товарный знак.

Кроме того, результаты диссертационного исследования позволят усовершенствовать учебные курсы гражданско-правовых дисциплин.

Основные положения диссертации, выносимые на защиту:

1) авторское толкование белорусского законодательства о допустимости регистрации в Республике Беларусь нетрадиционных товарных знаков (звуковые, обонятельные, световые и другие), соответственно вывод о неправомерности отказов в регистрации таких знаков и необходимости изменения практики регистрации нетрадиционных товарных знаков в Республике Беларусь;

2) вывод о необходимости применения в судебной практике авторского права при разрешении споров о праве на товарный знак;

3) практические рекомендации и предложения по разрешению споров, которые возникают при использовании товарных знаков в сети Интернет;

4) авторская система функций товарных знаков;

5) выводы о допустимости регистрации товарных знаков всеми юридическими лицами, в том числе некоммерческими, а также всеми физическими лицами, а не только индивидуальными предпринимателями;

6) особенности права на товарный знак:

— право на товарный знак является обязательственным, и в то же время абсолютным;

— исключительное право на товарный знак (кроме общеизвестных товарных знаков), зарегистрированный для конкретных товаров, не лишает права других лиц зарегистрировать аналогичный товарный знак на другие товары;

— использование товарного знака основано на принципах реального применения товарного знака и обязательности использования товарного знака;

— право проставления предупредительной маркировки, указывающей на то, что применяемое обозначение является товарным знаком, принадлежит не только владельцу товарного знака, но и лицу, которому право на использование обозначения предоставлено по лицензионному договору;

— недопустимость регистрации товарного знака только с целью продажи лицензии на его использование без намерения лицензиара самому выпускать продукцию под зарегистрированным обозначением;

— право владельца товарного знака запрещать использование охраняемого обозначения другими лицами реализуется не только путем осуществления активных действий, но и посредством пассивного поведения;

7) предложения об изменении процедуры регистрации товарных знаков:

— в ст.8 Закона Республики Беларусь "О товарных знаках и знаках обслуживания" от 5 февраля 1993 г. в редакции Закона Республики Беларусь "О товарных знаках (знаках обслуживания)" от 27 октября 2000 г. словосочетание "дата регистрации товарного знака" следует заменить словосочетанием "дата регистрации товарного знака в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Республики Беларусь";

— в п.55 Правил рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака (знака обслуживания) в Государственном патентном комитете Республики Беларусь, утвержденных Постановлением Государственного патентного комитета Республики Беларусь от 31 августа 2001 г. № 3, фразу "до даты регистрации" следует исключить;

— в п.3 ст.9 Закона Республики Беларусь "О товарных знаках и знаках обслуживания" от 5 февраля 1993 г. в редакции Закона Республики Беларусь "О товарных знаках (знаках обслуживания)" от 27 октября 2000 г. предоставить возможность Государственному учреждению "Национальный центр интеллектуальной собственности" Комитета по науке при Совете Министров Республики Беларусь по результатам предварительной экспертизы выносить следующие решения: о принятии к рассмотрению заявки на товарный знак; о принятии к рассмотрению заявки на товарный знак с измененным перечнем товаров и/или услуг, для которых испрашивалась регистрация; об отказе в принятии к рассмотрению заявки на товарный знак;

— в п.4 ст.10 Закона Республики Беларусь "О товарных знаках и знаках обслуживания" от 5 февраля 1993 г. в редакции Закона Республики Беларусь "О товарных знаках (знаках обслуживания)" от 27 октября 2000 г. предоставить возможность Государственному учреждению "Национальный центр интеллектуальной собственности" Комитета по науке при Совете Министров Республики Беларусь по результатам экспертизы заявленного обозначения выносить следующие решения: решение о регистрации товарного знака; решение о регистрации товарного знака в отношении части товаров и/или услуг; решение об отказе в регистрации товарного знака;

— в п.8 ст.10 Закона Республики Беларусь "О товарных знаках и знаках обслуживания" от 5 февраля 1993 г. в редакции Закона Республики Беларусь "О товарных знаках (знаках обслуживания)" от 27 октября 2000 г. предоставить возможность Государственному учреждению "Национальный центр интеллектуальной собственности" Комитета по науке при Совете Министров Республики Беларусь по результатам проведения повторной экспертизы заявленного обозначения выносить следующие решения: решение о регистрации товарного знака; решение о регистрации товарного знака в отношении части товаров и/или услуг; решение об отказе в регистрации товарного знака;

8) выводы о путях унификации права, касающегося товарных знаков, Республики Беларусь и Российской Федерации в рамках Союзного государства (статья "Товарный знак и знак обслуживания в законах Республики Беларусь и Российской Федерации", опубликованная в журнале "Судовы веснік" № 3 за 2001 г.; статья "Право на товарный знак и знак обслуживания", опубликованная в журнале "Промышленно-торговое право" № 6 за 2001 г.), получившие признание в Законе Российской Федерации "О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" от 11 декабря 2002 г.:

— введение индивидуализируемого товара в гражданский оборот;

— возможность предоставления правовой охраны товарным знакам, сходным до степени смешения с уже зарегистрированными или заявленными на регистрацию, охраняемыми на основе международных договоров, признанными общеизвестными в Республике Беларусь товарными знаками, если на это дано письменное согласие владельцев таких знаков;

— отмена нормы, регламентирующей уплату пошлины в патентное ведомство;

— возможность подачи выделенной заявки;

— требование охраны мест происхождения вин и крепких спиртных напитков и охрана общеизвестных товарных знаков в отношении любых товаров;

— передача права на товарный знак и предоставление лицензии на использование товарного знака другому юридическому лицу или осуществляющему предпринимательскую деятельность физическому лицу;

9) выводы о путях унификации права, касающегося товарных знаков, Республики Беларусь и Российской Федерации в рамках Союзного государства, предлагаемые к внесению в Закон Российской Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" от 23 сентября 1992 г.:

— охрана названий известных в Республике Беларусь периодических изданий;

— возможность проведения повторной экспертизы;

- виды товарных знаков;
- перечень субъектов уплаты пошлины: заявитель, владелец товарного знака, другое физическое или юридическое лицо по соглашению с ними;
- доведение сроков возможности дополнения, уточнения или исправления материалов заявки заявителем до даты регистрации товарного знака в соответствующем реестре;

10) выводы о путях унификации права, касающегося товарных знаков, Республики Беларусь и Российской Федерации в рамках Союзного государства, предлагаемые к внесению в Закон Республики Беларусь "О товарных знаках и знаках обслуживания" от 5 февраля 1993 г. в редакции Закона Республики Беларусь "О товарных знаках (знаках обслуживания)" от 27 октября 2000 г.:

- определение коллективного товарного знака;
- сокращение сроков регистрации товарных знаков;
- замена формулировки, содержащейся в отношении содержания Положения о коллективном знаке, "наименование лица, уполномоченного регистрировать коллективный знак" на формулировку "наименование лица, уполномоченного зарегистрировать коллективный знак на свое имя".

Личный вклад автора. Диссертация является научным трудом, выполненным автором лично, без участия в данной работе других авторов.

Апробация результатов диссертации. Полученные в результате исследования выводы, которые воспроизведены в диссертации, докладывались на следующих международных конференциях:

- Международной научной конференции студентов и аспирантов "Актуальные проблемы государства и права на современном этапе", проводимой в г.Минске 27-28 октября 2000 г.;

- Международной научной конференции "Проблемы интеграции правовой системы Республики Беларусь в европейское и мировое правовое пространство", проводимой в г.Гродно 26-27 октября 2001 г.

Опубликованность результатов. Основные положения диссертации отражены в 11 научных публикациях общим объемом 131 страница.

Структура и объем диссертации. Диссертация состоит из перечня условных обозначений, введения, общей характеристики работы, трех глав, заключения, списка использованных источников, приложения. Полный объем работы составляет 117 страниц. В работе содержится одно приложение, занимающее 1 страницу. Список использованных источников представлен в количестве 267 наименований.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ ДИССЕРТАЦИИ

Первая глава — "Общие положения о товарном знаке как объекте промышленной собственности" — посвящена исследованию понятия товарного

знака, функций, которые выполняет данный объект промышленной собственности, видов таких обозначений, а также форм использования товарных знаков в Интернете.

Обзор научной литературы по теме показал, что проблемы, которые возникают в связи с регистрацией, охраной и использованием товарных знаков, однозначно не разрешены. Поэтому на восполнение пробелов науки и практики, существующих в данных отношениях, и было направлено данное диссертационное исследование.

В литературе функции товарного знака определены не однозначно. Проведенным исследованием удалось определить систему функций: индивидуализирующая (различительная), рекламная (коммуникативная) и идентифицирующая (гарантийная).

Действующее законодательство допускает к регистрации в качестве товарных знаков разнообразные обозначения, которые различаются между собой по кругу пользователей, степени известности, спектру различительной силы, престижности, форме выражения. Много вопросов возникает в дифференциации данных объектов промышленной собственности в зависимости от формы выражения, где выделяют словесные, изобразительные, объемные, звуковые, световые, обонятельные, комбинированные и иные обозначения, что требует тщательного их анализа. Поэтому эти виды товарных знаков рассматриваются в отдельном разделе данной главы и делаются выводы о возможности и целесообразности регистрации в Республике Беларусь всех обозначенных объектов промышленной собственности.)

Формы использования товарных знаков в Интернете в зависимости от систематичности и давности их использования подразделяются на традиционные и нетрадиционные. К первой группе относится реклама, заказы и поставки, ко второй — гиперссылки, фреймы, метатеги и доменные имена. Разрешение конфликтов, возникающих в связи с использованием товарных знаков в Интернете, по нашему мнению, должно осуществляться в нашей стране в соответствии с Законом Республики Беларусь "О товарных знаках и знаках обслуживания" от 5 февраля 1993 г. в редакции Закона Республики Беларусь "О товарных знаках (знаках обслуживания)" от 27 октября 2000 г. с квалификацией нарушения прав владельца товарного знака по п.3 ст.3 данного закона. Наибольшее количество вопросов и трений при использовании товарных знаков в сети Интернет возникает между владельцами товарных знаков и владельцами доменных имен. Между обозначенными субъектами могут возникнуть два основных вида конфликтов: киберзахват и сосуществование прав. Единственным способом полного избежания киберзахвата является регистрация своего товарного знака во всех доменах верхнего уровня. Однако в связи со сложностью и дороговизной данного процесса, он не реализуется на практике. Сосуществование прав подразумевает наличие нескольких правомерных

владельцев идентичных товарных знаков, желающих зарегистрировать доменное имя на свое имя. В диссертационном исследовании автор проводит анализ вопроса соотношения прав на товарный знак и на доменное имя.

Во второй главе — “Субъекты и содержание прав на товарные знаки” — рассматривается субъектный состав прав на товарные знаки, содержание таких прав, а также место данных объектов промышленной собственности в составе нематериальных активов предприятий.

Товарный знак может быть зарегистрирован на имя юридического или физического лица, причем занятие предпринимательской деятельностью для последнего не является определяющим признаком. Для юридических лиц, на наш взгляд, характерно то, что субъектом права на товарный знак может выступать любая, как коммерческая, так и некоммерческая организация, деятельность которой должна быть связана с производством и (или) реализацией товара или оказанием услуг.

Действующее законодательство не закрепляет авторских прав на товарные знаки за их конкретными разработчиками, что требует проведения анализа соотношения авторского права и права на товарный знак, поскольку авторское право и право на товарный знак дополняют друг друга и должны использоваться вместе.

Владелец товарного знака имеет исключительное право использовать товарный знак и распоряжаться им, а также право запрещать использование охраняемого обозначения другими лицами. Лицу, обладающему правом на товарный знак, принадлежат все правомочия права собственности материального объекта, однако право на товарный знак и составляющие его правомочия не идентичны праву собственности на материальный объект и его правомочиям, поскольку обладают некоторыми особенностями, выявленными автором, которые приведены в диссертационном исследовании.

Определяя действия, входящие в понятие “использование товарного знака”, законодатель Республики Беларусь исходит из его реального применения на товарах или упаковке. В работе рассматриваются проблемы, возникающие при использовании товарных знаков.

Распоряжение товарным знаком реализуется при передаче права на данное средство индивидуализации продукции участников гражданского оборота. Оно осуществляется через уступку этого права или предоставление его по лицензионному договору, а также путем отказа владельца данного объекта промышленной собственности от действия регистрации обозначения, что достигается подачей письменного заявления.

Право владельца товарного знака запрещать использование охраняемого обозначения другими лицами реализуется не путем осуществления активных действий, а посредством пассивного поведения, поскольку никто не может использовать охраняемый товарный знак без разрешения его владельца.

В диссертационном исследовании подробным образом проводится анализ обозначенных правомочий, а также определяется место товарного знака в составе нематериальных активов предприятий, поскольку стоимость обозначений имеет тенденцию к росту.

Третья глава — “Правовая охрана товарных знаков” — посвящена проблемам международного регулирования охраны товарных знаков, а также исследованию вопросов предоставления и прекращения охраны таких обозначений в Республике Беларусь.

Исследование показало, что международное регулирование охраны товарных знаков предполагает соответствие норм национального права положениям, содержащимся в международных договорах и соглашениях. Унификация права на данное средство индивидуализации продукции участников гражданского оборота является одной из важнейших предпосылок определения положения Республики Беларусь на международной арене. Так, желание нашей республики вступить в ВТО повлекло за собой внесение некоторых изменений в законодательство Республики Беларусь.

Правовая охрана товарных знаков в Республике Беларусь осуществляется на основании его регистрации в Государственном учреждении “Национальный центр интеллектуальной собственности” Комитета по науке при Совете Министров Республики Беларусь. В зарубежных странах данный вопрос решается не так однозначно, поскольку приобретение права на этот объект промышленной собственности зависит от его юридической регистрации или фактического применения. Представляется, что связь правовой охраны товарного знака с его регистрацией в патентном ведомстве наиболее приемлема.

Процесс регистрации товарного знака в Республике Беларусь достаточно сложен и продолжителен (может длиться более пяти лет, обычно составляет два года), хотя, на первый взгляд, он таковым не представляется. Поэтому для удобства ознакомления с ним в приложении к диссертации предусмотрено его схематическое изображение с указанием обязательных этапов прохождения для достижения конечного результата — регистрации товарного знака — и сроков возможного осуществления тех или иных действий. Также автор дает некоторые собственные комментарии и вносит предложения по усовершенствованию процедуры регистрации рассматриваемых средств индивидуализации продукции участников гражданского оборота.

Правовая охрана товарного знака прекращается либо путем признания регистрации обозначения недействительной, либо посредством прекращения действия регистрации данного объекта промышленной собственности.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

1. В процессе проведенного исследования проанализирован и описан субъектный состав права на товарный знак. Выявлено, что данное обозначение может быть зарегистрировано на имя юридического или физического лица, причем занятие предпринимательской деятельностью для последнего не является определяющим признаком [2; 3; 5; 6].

Что касается юридических лиц, то субъектом права на товарный знак может выступать любая, как коммерческая, так и некоммерческая организация. Важным является то, чтобы деятельность этой организации была связана с производством и (или) реализацией товара или оказанием услуг. Хотя отсутствие последнего обстоятельства не может служить основанием к отказу в регистрации обозначения, а может лишь служить предпосылкой к прекращению действия регистрации товарного знака досрочно в связи с его неиспользованием [7].

Владелец товарного знака имеет исключительное право использовать товарный знак и распоряжаться им, а также право запрещать использование охраняемого обозначения другими лицам. Лицу, обладающему правом на товарный знак, принадлежат все правомочия права собственности на материальный объект, однако право на товарный знак и составляющие его правомочия не идентичны праву собственности на материальный объект и его правомочиям, поскольку обладают некоторыми особенностями: право на товарный знак является обязательственным, абсолютным; исключительное право на товарный знак не имеет всецелого абсолютного характера; принцип реального применения товарного знака; принцип обязательности использования товарного знака; право проставления предупредительной маркировки, указывающей на то, что применяемое обозначение является товарным знаком, принадлежит не только владельцу товарного знака, но и лицу, которому право на использование обозначения предоставлено по лицензионному договору; обязательные условия лицензионного договора (качество товаров лицензиата будет не ниже качества товаров лицензиара, лицензиар будет осуществлять контроль за выполнением предыдущего условия) не допускают возможности регистрации в Республике Беларусь товарного знака только с целью продажи лицензии на его использование, если лицензиар сам не собирается выпускать продукцию под зарегистрированным обозначением; право владельца товарного знака запрещать использование охраняемого обозначения другими лицами реализуется не только путем осуществления активных действий, но и посредством пассивного поведения [2; 5; 6; 7].

2. Действующее законодательство не закрепляет авторских прав на товарные знаки за их конкретными разработчиками. Охрана их личных и неимущественных интересов ограничивается сферой авторского права, гарантирующего неприкосновенность достигнутого ими творческого результата,

который может стать товарным знаком только с их согласия и на согласованных с ними условиях. Но на сам товарный знак, как объект промышленной собственности, его создатели никаких прав не приобретают. Авторское право и право на товарный знак дополняют друг друга и должны использоваться вместе. Право на рассматриваемое средство индивидуализации должно возникать только при условии отсутствия нарушения прав авторов на объекты авторского права, включаемые в обозначение. В связи с чем нужно обязать лиц, подающих заявку на регистрацию товарного знака, подтверждать авторское право на объекты, включаемые в обозначение. Однако данное положение должно распространяться только на охраняемые авторским правом объекты, поскольку требование подтверждения авторства для неохраняемых авторским правом обозначений будет блокировать возможность предоставления правовой охраны тождественным товарным знакам в отношении неоднородных товаров — достаточно зарегистрировать товарный знак для одного вида товаров и не давать, как автор, разрешения на регистрацию такого обозначения другим лицам для иных неоднородных товаров. Для решения споров, возникающих между авторами обозначений и владельцами товарных знаков необходимо отнести возможность рассмотрения споров, возникающих в связи со всеми объектами интеллектуальной собственности, в том числе и объектами авторского права, Судебной коллегии по патентным делам Верховного Суда Республики Беларусь, тем более, что под юрисдикцию обозначенной коллегии подпадают споры, касающиеся имущественных и личных неимущественных отношений, которые возникают в связи с созданием, правовой охраной и использованием объектов промышленной собственности, в том числе и товарных знаков [5; 7].

3. Все большую популярность завоевывают в зарубежных странах товарные знаки, зарегистрированные в нетрадиционных формах: звуковые, световые, обонятельные и другие. Регистрация таких обозначений возможна с точки зрения законодательства и в Республике Беларусь, хотя она и вызывает некоторые сложности при хранении зарегистрированных товарных знаков и их сравнении с запрашиваемыми на регистрацию обозначениями. Однако данная проблема является чисто технической. Целесообразность увеличения количества видов товарных знаков в Республике Беларусь повлечет за собой увеличение товарооборота в стране и привлечение иностранного капитала посредством увеличения числа иностранных владельцев обозначений [5; 6; 9; 11].

Все функции товарного знака можно определить следующим образом: индивидуализирующая (различительная), рекламная (коммуникативная) и идентифицирующая (гарантийная). Они выполняются обозначением одновременно и постоянно, поскольку представляют собой систему. Так, выбирая определенный товар (индивидуализирующая функция товарного знака) потребитель отождествляет его с тем или иным производителем (идентифицирующая функция товарного знака). А рекламная функция товарного

знака позволяет лучше ориентироваться в таком выборе и оценке их качества с учетом репутации производителя [5].

4. Формы использования товарных знаков в Интернете в зависимости от систематичности и давности их использования подразделяют на традиционные и нетрадиционные. К первой группе относится реклама, заказы и поставки, ко второй — гиперссылки, фреймы, метатеги и доменные имена. Разрешение конфликтов, возникающих в связи с использованием товарных знаков в Интернете, по нашему мнению, должно осуществляться в нашей стране в соответствии с Законом Республики Беларусь "О товарных знаках и знаках обслуживания" от 5 февраля 1993 г. в редакции Закона Республики Беларусь "О товарных знаках (знаках обслуживания)" от 27 октября 2000 г. с квалификацией нарушения прав владельца товарного знака по п.3 ст.3 данного закона. Наибольшее количество вопросов и трений при использовании товарных знаков в сети Интернет возникает между владельцами товарных знаков и владельцами доменных имен. Между обозначенными субъектами могут возникнуть два основных вида конфликтов: киберзахват и сосуществование прав. Причиной трудноразрешимости данных конфликтов являются различия между системами предоставления прав на них. Система регистрации индивидуализирующего обозначения допускает существование тождественных и сходных товарных знаков для однородных товаров и услуг в различных странах, поскольку данное средство индивидуализации охраняется только на территории регистрации или применения. Также может возникнуть такая ситуация, при которой в одной стране будут охраняться товарные знаки, тождественные или сходные до их смешения, если они зарегистрированы для неоднородных товаров и услуг. Для Интернета же круг товаров и услуг никакого значения не имеет. В отношении территориальности следует считать пространство всемирной компьютерной сети единым, несмотря на то, что домен может определять компьютер как по географическому признаку, так и по некоторым особенностям деятельности его владельца. Обозначенные конфликты однозначно разрешить невозможно, однако при возникновении таких споров в Республике Беларусь необходимо учитывать складывающуюся международную судебную практику, обычаи и традиции, учитывая объективность интеграции права Республики Беларусь в международную правовую систему [8].

5. Правовая охрана товарных знаков в Республике Беларусь осуществляется на основании его регистрации в Государственном учреждении "Национальный центр интеллектуальной собственности" Комитета по науке при Совете Министров Республики Беларусь. Процесс регистрации товарного знака в Республике Беларусь достаточно сложен и требует усовершенствования посредством внесения изменений в ст.8 Закона Республики Беларусь "О товарных знаках и знаках обслуживания" от 5 февраля 1993 г. в редакции Закона Республики Беларусь "О товарных знаках (знаках обслуживания)"

от 27 октября 2000 г.; п.п. 15 и 55 Правил рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака (знака обслуживания) в Государственном патентном комитете Республики Беларусь, утвержденных Постановлением Государственного патентного комитета Республики Беларусь от 31 августа 2001 г. № 3. Также требуют корректировки решения, выносимые на различных стадиях проведения экспертизы обозначения [1; 5; 6; 7; 10].

В число средств индивидуализации участников гражданского оборота и их продукции, помимо рассматриваемых в диссертационном исследовании, входят фирменное наименование, наименование места происхождения товара и указание происхождения товара. Предоставление правовой охраны товарному знаку на имя того или иного лица не исключает возможности использования им и обозначенных объектов промышленной собственности, что предполагает определение отличительных особенностей всех средств индивидуализации участников гражданского оборота и их продукции от товарных знаков, а также их связь с товарными знаками [4; 5; 6; 7].

Законодательства многих стран, в том числе и Республики Беларусь, провозглашают главенствующую роль международного договора, что требует исследования в работе международного регулирования охраны товарного знака [1; 5; 6; 8; 9; 11].

6. Процесс интеграции, проходящий в рамках Республики Беларусь и Российской Федерации, требует унификации правовых норм, регулирующих гражданские и хозяйственные отношения этих стран. Предполагается согласование норм, положений, терминов и понятий гражданского права, регламентирующих, в частности, товарные отношения в сфере экономического оборота, что требует определения отличительных особенностей Закона Российской Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" от 23 сентября 1992 г. и Закона Республики Беларусь "О товарных знаках и знаках обслуживания" от 5 февраля 1993 г. в редакции Закона Республики Беларусь "О товарных знаках (знаках обслуживания)" от 27 октября 2000 г. с конкретными предложениями модификации законодательств Республики Беларусь и Российской Федерации. Часть выводов автора (статья "Товарный знак и знак обслуживания в законах Республики Беларусь и Российской Федерации", опубликованная в журнале "Судовы веснік" № 3 за 2001 г.; статья "Право на товарный знак и знак обслуживания", опубликованная в журнале "Промышленно-торговое право" № 6 за 2001 г.) Законом Российской Федерации "О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" от 11 декабря 2002 г. уже закреплена в Законе Российской Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" от 23 сентября 1992 г.: введение индивидуализируемого товара в гражданский

оборот; возможность предоставления правовой охраны товарным знакам, сходным до степени смешения с уже зарегистрированными или заявленными на регистрацию, охраняемыми на основе международных договоров, признанными общеизвестными в Республике Беларусь товарными знаками, если на это дано письменное согласие владельцев таких знаков; отмена нормы, регламентирующей уплату пошлины в патентное ведомство; возможность подачи выделенной заявки; требование охраны мест происхождения вин и крепких спиртных напитков и охрана общеизвестных товарных знаков в отношении любых товаров; передача права на товарный знак и предоставление лицензии на использование товарного знака другому юридическому лицу или осуществляющему предпринимательскую деятельность физическому лицу. Унификация права, касающегося товарных знаков, Республики Беларусь и Российской Федерации в рамках Союзного государства, предполагает внесение в Закон Российской Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" от 23 сентября 1992 г. следующие изменения и дополнения: охрана названий известных в Республике Беларусь периодических изданий; возможность проведения повторной экспертизы; виды товарных знаков; перечень субъектов уплаты пошлины (заявитель, владелец товарного знака, другое физическое или юридическое лицо по соглашению с ними); доведение сроков возможности дополнения, уточнения или исправления материалов заявки заявителем до даты регистрации товарного знака в соответствующем реестре; а в Закон Республики Беларусь "О товарных знаках и знаках обслуживания" от 5 февраля 1993 г. в редакции Закона Республики Беларусь "О товарных знаках (знаках обслуживания)" от 27 октября 2000 г. — определение коллективного товарного знака; сокращение сроков регистрации товарных знаков; замена формулировки, содержащейся в отношении содержания Положения о коллективном знаке [5; 6; 8].

СПИСОК ОПУБЛИКОВАННЫХ РАБОТ

1. Корзюк Т.В. Особенности товарного знака (знака обслуживания) как объекта интеллектуальной собственности// Бизнес партнер. — 2000. — № 2. — С.5.
2. Корзюк Т.В. Не все так все однозначно. Некоторые аспекты прав и обязанностей субъектов правоотношений// Интеллектуальная собственность в Беларуси. — 2001. — № 1(10). — С.41-45.
3. Корзюк Т.В. В компетенции судебной коллегии по патентным делам// Интеллектуальная собственность в Беларуси. — 2001. — № 1(10). — С.49-51.
4. Маевская Т.В. Понятие наименования места происхождения товара и его признаки// Интеллектуальная собственность в Беларуси. — 2001. — № 3 (12). — С.20-23.
5. Маевская Т.В. Право на товарный знак и знак обслуживания// Промышленно-

- торговое право. — 2001. — № 6. — С.52-133.
6. Маевская Т.В. Товарный знак в Законах Республики Беларусь и Российской Федерации// Судовы веснік. — 2001. — № 3. — С.38-39.
 7. Маевская Т.В. Некоторые аспекты права на товарный знак// De Jure. — 2002. — № 20. — 30 мая-5 июня. — С. 30-42.
 8. Маевская Т.В. Некоторые аспекты права на товарный знак// De Jure. — 2002. — № 21. — 6-12 июня. — С. 33-41.
 9. Маевская Т.В. Звуковые товарные знаки// De Jure. — 2002. — № 30. — 15-21 августа. — С. 28-31.
 10. Корзюк Т.В. Место товарного знака (знака обслуживания) в системе объектов интеллектуальной собственности // Актуальные проблемы государства и права на современном этапе: Тез. докл. межд. научн. конф., Минск, 27-28 октября 2000 г. / Белорусский государственный университет. — Минск: БГУ, 2000. — С.150-152.
 11. Корзюк Т.В. Перспективы унификации права на товарный знак (знак обслуживания) // Проблемы интеграции правовой системы Республики Беларусь в европейское и мировое правовое пространство: Тез. докл. межд. научн. конф., Гродно, 26-27 октября 2001 г. / Гродненский государственный университет. — Гродно: ГрГУ, 2001. — С.503-507.

РЕЗЮМЕ

Маевская Татьяна Викторовна

**Товарный знак (знак обслуживания)
как объект промышленной собственности**

Товарный знак, знак обслуживания, промышленная собственность, интеллектуальная собственность, правовая охрана товарного знака, регистрация товарного знака, использование товарного знака, Интернет, доменные имена, унификация права, международное регулирование.

В диссертации исследуются отношения, касающиеся товарных знаков как объектов промышленной собственности. Проведен анализ правовой охраны и использования товарных знаков.

На основе анализа законодательства, судебной практики и научных публикаций:

установлено, что в Республике Беларусь могут быть зарегистрированы нетрадиционные товарные знаки: звуковые, обонятельные, световые и др.;

предложено внести некоторые изменения в процедуру регистрации товарных знаков;

приведена авторская классификация функций товарных знаков: индивидуализирующая (различительная), рекламная (коммуникативная) и идентифицирующая (гарантийная);

обозначены субъекты права на товарный знак: юридические лица, в том числе некоммерческие, а также все физические лица, а не только индивидуальные предприниматели;

выявлены формы использования товарных знаков в Интернете: традиционные и нетрадиционные;

решены другие проблемы, возникающие при охране и использовании товарных знаков.

Результаты проведенных исследований могут быть использованы для совершенствования законодательства, правоприменительной практики и учебного процесса.

РЭЗІЮМЭ

Маеўская Таццяна Віктараўна

Таварны знак (знак абслугоўвання)
як аб'ект прамысловай уласнасці

Таварны знак, знак абслугоўвання, прамысловая ўласнасць, інтэлектуальная ўласнасць, прававая ахова таварнага знаку, рэгістрацыя таварнага знаку, выкарыстанне таварнага знаку, Інтэрнэт, даменнае імя, уніфікацыя права, міжнароднае рэгуляванне.

У дысертацыі даследуюцца адносіны, якія датычацца таварных знакаў як аб'ектаў прамысловай уласнасці. Праведзены аналіз прававой аховы і выкарыстання таварных знакаў.

На аснове аналізу заканадаўства, судовай практыкі і навуковых публікацый:

вызначана, што ў Рэспубліцы Беларусь могуць быць зарэгістраваны нетрадыцыйныя таварныя знакі: гукавыя, нюхальныя, светлавыя і інш.;

прапанавана ўнесці некаторыя змяненні ў працэдуру рэгістрацыі таварных знакаў;

прыведзена аўтарская класіфікацыя функцый таварных знакаў: індывідуалізіруючая (распазнаваўчая), рэкламная (камунікацыйная), ідэнтыфіцыруючая (гарантыйная);

адзначаны суб'екты права на таварны знак: юрыдычныя асобы, у тым ліку некамерцыйныя, а таксама ўсе фізічныя асобы, а не толькі індывідуальныя прадпрымальнікі;

выяўлены формы выкарыстання таварных знакаў у Інтэрнэце: традыцыйныя і нетрадыцыйныя;

вырашаны іншыя праблемы, якія ўзнікаюць пры ахове і выкарыстанні таварных знакаў.

Вынікі праведзеных даследванняў могуць быць выкарыстаны для ўдасканалвання заканадаўства, праваўжывальнай практыкі і вучэбнага працэсу.

RESUME

Mayevskaya Tatyana Viktorovna

Trademark (Servicemark) as an Object of Industrial Property

Trademark, servicemark, industrial property, intellectual property, trademark legal protection, trademark registration, trademark use, internet, domain name, unification of law, international regulation.

The thesis researches relations, concerning trademarks as objects of industrial property. Trademark legal protection and use have been analysed.

Based on the analysis of legal acts, judicial practice, and scientific papers:

it is concluded, that in the Republic of Belarus non-traditional trademarks (sound, odour, light, etc.) can be registered;

some proposals have been made to change the process of trademark registration; trademark functions have been classified into individualising (distinguishing), advertising (communicative), and identifying (guaranteeing) categories;

agents of trademark law have been identified: legal entities (including non-profit) and all the individuals, not only individual entrepreneurs;

forms of trademark use in internet have been revealed: traditional and non-traditional;

other problems, arising at trademark protection and use have been solved.

The results of the research can be used for improvements in legislation, judicial practice, and educational process.



Подписано в печать 20.02.2003. Формат 60x84/16.

Усл. печ. л. 1,16. Уч.-изд. л. 0,89.

Тираж 100 экз. Заказ № 9.

Институт математики НАН Беларуси.

220072, г.Минск, ул.Сурганова, 11.

ЛИ № 379 от 13.04.2001.

Отпечатано на ксероксе Института математики НАН Беларуси.

220072, г.Минск, ул.Сурганова, 11.

ЛПІ № 266 от 25.05.1998.