

УДК 347.77

ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОЕ ПРАВО НА НАИМЕНОВАНИЕ НЕКОММЕРЧЕСКОЙ ОРГАНИЗАЦИИ *Exclusive Right to Name a Non-profit Organization*

Н. В. Слесарюк – преподаватель кафедры гражданского права Омского юридического института

N. V. Slesaryuk – Lecturer of the Department of Civil Law, Omsk Law Institute

Аннотация. В статье рассматривается вопрос о необходимости сделать перечень объектов интеллектуальной собственности в ст. 1225 ГК РФ открытым, обосновывая это появляющимися в законах обозначениями, права на которые законодатель называет исключительными, что говорит о наличии объектов интеллектуальной собственности, не указанных в ст. 1225 ГК РФ, но охраняемых законом.

This paper discusses the need to make the list of intellectual properties mentioned in Article 1225 of the Civil Code open. This need can be justified by the fact that more laws contain names which owners are entitled to own exclusively. The situation is indicative of existence of intellectual properties which are not specified in article 1225 of the Civil Code of Russian Federation but protected by the law.

Ключевые слова: исключительное право, наименование некоммерческой организации, символика общественных объединений.

Exclusive right, non-profit organization name, symbols of public associations.

В современных условиях экономического развития России большое внимание уделяется правовой охране различных средств индивидуализации, для того чтобы потребитель знал, какая организация оказала такую качественную услугу или производит подходящий ему товар, и обратился в следующий раз именно к этой фирме.

Если говорить о средствах индивидуализации коммерческой организации, у нее есть фирменное наименование, которое вносится в уставные документы при регистрации юридического лица. Дополнительно можно зарегистрировать товарные знаки. А вот некоммерческим организациям приходится уповать на предоставление правовой охраны такому средству индивидуализации, как коммерческое обозначение.

Коммерческое обозначение, согласно ст. 1358 ГК РФ, это средство индивидуализации принадлежащих юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям торговых, промышленных и других предприятий, не являющееся фир-

менным наименованием и не подлежащее обязательному включению в учредительные документы и Единый государственный реестр юридических лиц.

Таким образом, даже некоммерческие организации могут использовать коммерческое обозначение, если право на осуществление предпринимательской деятельности им предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами.

Но всегда ли некоммерческая организация может обзавестись коммерческим обозначением? Судебная практика показывает, что нет. Так, адвокатские палаты не могут иметь коммерческого обозначения. Это показал пример судебного разбирательства по делу № А40-129000/10-12-812 на заседании 11 августа 2011 г.¹

Дело заключалось в следующем: межрегиональная коллегия адвокатов с 1996 г. использовала знак в виде щита с тремя полосками. Но в марте 2010 г. другое адвокатское образование

¹ См.: *Решение* Федер. арбитражного суда Моск. окр. по делу № А40-129000/10-12-812. URL: www.arbitr.ru

«Единство-Солидарность» решило зарегистрировать эмблему в виде щита, на котором также были размещены три полоски, а еще и схематический рисунокжатых рук. Истец считал, что ответчик незаконно использует обозначение, формируя у потребителя ложное представление о качестве услуг и исполнителя, а это можно считать проявлением недобросовестной конкуренции.

Кассационная инстанция посчитала, что к данному случаю неприменимы нормы Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Адвокатские образования не являются субъектами предпринимательской деятельности (ч. 2 ст. 1 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ»). Сторонам не принадлежат торговые, промышленные и другие предприятия (ст. 132 ГК РФ). Поэтому довод истца о защите прав на логотип как коммерческое обозначение в порядке ст.ст. 1538, 1539 ГК РФ, по мнению кассационной инстанции, подлежит отклонению.

Адвокатская палата, и это прямо предусмотрено в упомянутом законе об адвокатской деятельности, не вправе осуществлять адвокатскую деятельность от своего имени, а также заниматься предпринимательской деятельностью. И коммерческого обозначения у адвокатской палаты не появится.

Возникает вопрос, а может ли адвокат иметь коммерческое обозначение? Адвокаты, осуществляющие адвокатскую деятельность в адвокатском кабинете, приравниваются в отношении порядка ведения учета хозяйственных операций к гражданам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица².

Юридическая консультация, созданная адвокатской палатой, является некоммерческой организацией, созданной в форме учреждения. Вопросы создания, реорганизации, преобразования, ликвидации и деятельности юридической консультации регулируются ГК РФ, Федеральным законом «О некоммерческих организациях» и законом об адвокатской деятельности.

Есть ли коммерческое обозначение у юридической консультации? Или коммерческого обо-

значения не имеет ни одно адвокатское образование?

Оставим в стороне даже вопрос о том, почему нотариальные палаты могут иметь коммерческое обозначение (раз закон³ позволяет нотариальным палатам заниматься предпринимательской деятельностью постольку, поскольку это необходимо для выполнения ее уставных задач), а вот адвокатским палатам иметь коммерческое обозначение не дано.

Нельзя не отметить несовершенство правового регулирования такого объекта интеллектуальной собственности, как коммерческое обозначение. Изучению пробелов в законодательстве применимо к нему на сегодняшний день посвящено много работ. И тем не менее адвокатская палата имеет свое наименование, содержащее указание на ее организационно-правовую форму и субъект Российской Федерации, на территории которого она образована. Адвокатский кабинет имеет наименование, хоть вовсе не является юридическим лицом.

Хотелось бы пригласить к дискуссии относительно возможности правовой охраны таких наименований, ведь брендовая политика есть не только у коммерческих организаций, некоммерческие организации тоже заинтересованы в том, чтобы их название было узнаваемым, запоминающимся и... единственным.

В соответствии с Федеральным законом «О некоммерческих организациях»⁴ (далее – Закон), который применяется по отношению ко всем некоммерческим организациям, созданным или создаваемым на территории Российской Федерации, постольку, поскольку иное не установлено настоящим Федеральным законом и иными федеральными законами, некоммерческая организация вправе иметь штампы и бланки со своим наименованием, а также зарегистрированную в установленном порядке эмблему.

Статья 4 этого Закона раскрывает специфику наименования некоммерческой организации. Так, наименование содержит указание на организационно-правовую форму некоммерческой организации и характер ее деятельности.

² См.: *О бухгалтерском учете* : федер. закон от 21 нояб. 1996 г. № 129-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1996. № 48, ст. 5369.

³ См.: *Основы законодательства Российской Федерации о нотариате* : утв. Верховным Судом Рос. Федерации 11 февр. 1993 г. № 4462-1 // Рос. газ. 1993. 13 марта.

⁴ См.: *О некоммерческих организациях* : федер. закон от 12 янв. 1996 г. № 7-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1996. № 3, ст. 145.

Наименование некоммерческой организации, созданной в форме государственного или муниципального учреждения, может включать указание на ее тип. При этом некоммерческая организация, наименование которой зарегистрировано в установленном порядке, имеет исключительное право его использования⁵.

Представляется интересным такой подход законодателя к наименованию некоммерческой организации: это не объект интеллектуальной собственности, а значит, и общие положения 4 части ГК РФ относительно природы исключительного права здесь применять необоснованно. И тем не менее в ФЗ «О некоммерческих организациях» о способах использования исключительного права на наименование некоммерческой организации нет ни слова. Что за исключительное право возникает на наименование некоммерческой организации? Можно ли распоряжаться этим правом?

Ответ на последний вопрос дает п. 7 ст. 4 этого закона. Оказывается, возможно использование в наименовании некоммерческой организации полного наименования иного юридического лица как части собственного наименования. Для этого нужны документы, подтверждающие правомочия на их использование. Неясно только, с помощью какого документа подтверждать правомочие на использование наименования.

Право на фирменное наименование коммерческой организации с 1 января 2008 г., после вступления в силу 4 части ГК РФ, не отчуждается. Это решение пришло после осознания того, что передача права на фирменное наименование может вести к введению потребителя в заблуждение относительно лица, у которого потребитель приобрел товар или заказывал услугу или выполнение работ. Введению этой новеллы в законодательство предшествовали многочисленные судебные споры. Выходит, законодателя это не научило корректнее подходить к правовому регулированию права на наименования организаций. В 2010 г. в редакцию рассматриваемого закона «О некоммер-

ческих организациях» вошел п. 7 ст. 4 о том, что наименование некоммерческой организации может отчуждаться. Не приведет ли это к всплеску мошенничества с передачей права на наименование некоммерческой организации, что будет вводить в заблуждение людей, обращающихся в такие организации? И если некоммерческая организация захочет приобрести исключительное право на имя другого юридического лица, какой договор они будут заключать между собой?

Но этот же п. 7 ст. 4 Закона в наименовании некоммерческой организации позволяет использовать, опять же с правоподтверждающими документами, имя гражданина, а также символику, защищенную законодательством Российской Федерации об охране интеллектуальной собственности или авторским правом. А разве авторское право не является институтом права интеллектуальной собственности? Но оставим без внимания такие терминологические оплошности. О какой символике идет речь?

Из приказа Минюста России⁶ мы видим, что Минюст регистрирует эмблемы некоммерческих организаций и символику общественных объединений (объединяя это понятием «символика некоммерческой организации»), используемых для индивидуализации некоммерческих организаций. К символике, например, общественного объединения относятся эмблема, флаг, вымпел и другие средства индивидуализации, иных некоммерческих организаций – эмблема⁷.

Символика общественных объединений подлежит государственной регистрации в порядке, установленном законодательством Российской Федерации⁸. В качестве символики общественных объединений не могут быть использованы эмблемы и иные символы ранее зарегистрированных в Российской Федерации общественных объединений, эмблемы и иные символы организаций, деятельность которых на территории Российской Федерации запрещена.

Эмблемы некоммерческих организаций регистрируются. Специалисты Минюста, похоже, го-

⁵ Пункты 1 и 1.1 введены в ФЗ «О некоммерческих организациях» Федер. законом от 18 июля 2011 г. № 239-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2011. № 30, ч. 1, ст. 4587.

⁶ См.: *Об утверждении* Административного регламента исполнения Министерством юстиции Российской Федерации государственной функции по принятию решения о государственной регистрации эмблем некоммерческих организаций и символики общественных объединений : приказ Минюста России от 31 марта 2009 г. № 97 // Рос. газ. 2009. 30 апр.

⁷ См., напр.: *Об общественных объединениях* : федер. закон от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1995. № 21, ст. 1930 ; *О некоммерческих организациях* : федер. закон от 12 янв. 1996 г. № 7-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1996. № 3, ст. 145.

⁸ См.: *Об общественных объединениях* : федер. закон от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ // Там же.

товы гарантировать произведенный по реестру поиск схожих до степени смешения или одинаковых эмблем. Но дело в том, что в эмблеме могут использоваться и объекты авторского права, и средства индивидуализации, охраняемые законом, без разрешения на то их правообладателя. Поиск по базам данных Роспатента на предмет наличия зарегистрированного аналогичного товарного знака не проводится.

Можно ли права на эту эмблему передать по какому-либо договору? Представляется, что нет. О возможности распоряжаться правом на нее в Законе ничего не сказано.

А вот организации культуры, согласно Основам законодательства о культуре⁹, обладают исключительным правом использовать собственную символику (официальное и другие наименования, товарный знак, эмблему) в рекламных и иных целях, а также разрешать такое использование другим юридическим и физическим лицам на договорной основе.

А вот что значит *другие* наименования? И право, которое предоставляется организациям культуры, называется исключительным. Расширительная трактовка объектов интеллектуальной

собственности? Но у нас в ст. 1225 ГК РФ содержится исчерпывающий перечень объектов. А если это не объекты интеллектуальной собственности, тогда что за право возникает на другое наименование организации культуры?

Выход видится в том, чтобы сделать перечень объектов интеллектуальной собственности в ст. 1225 ГК РФ открытым, поскольку появление новых средств индивидуализации, которые законодатель планирует охранять законом, очевидно. Для примера, в Республике Беларусь перечень объектов интеллектуальной собственности является открытым, другие законы могут предусматривать охрану определенных результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации.

Исчерпывающий перечень объектов в ст. 1225 ГК РФ приводит в нашей стране к тому, что принимаются законы, придающие объектам правовую охрану, аналогичную охране объектов интеллектуальной собственности, но, учитывая, что интеллектуальной собственностью такие объекты, согласно Закону, не являются, возникает много вопросов, требующих внимания как со стороны законодателей, так и законоприменителей.

⁹ См.: *Основы законодательства Российской Федерации о культуре* : утв. Верховным Судом Рос. Федерации 9 окт. 1992 г. № 3612-1 // Рос. газ. 1992. 17 нояб.