

Объекты торгового оборота

Вопросы:

3.1. Понятие и виды объектов торгового оборота.

3.2. Средства индивидуализации товаров.

§ 3.1. Понятие и виды объектов торгового оборота

Объектами профессиональной деятельности коммерсанта являются товары, подлежащие купле-продаже или обмену в сфере обращения.

Понятие товара содержится в ряде актов:

➤ согласно ст. 38 НК РФ **товар** - это любое имущество, реализуемое либо предназначенное для реализации;

➤ согласно ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» **товар** - это объект гражданских прав (в т.ч. работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

➤ согласно ГОСТ РФ «Товары: термины и определение» **товар** – это любая вещь, неограниченная в обороте, свободно отчуждаемая и переходящая от одного лица к другому по договору купли-продажи¹.

Обобщая сказанное, товаром принято считать все то, что может составлять объект сделок в рыночных отношениях между продавцами и покупателями.

С точки зрения правового регулирования все товары представляют собой объекты гражданских прав, в частности движимые вещи. По этой причине не все объекты гражданских прав, закрепленные ст. 128 ГК РФ, представляют собой объекты коммерческой деятельности, а термин «товар» не употребляется ГК РФ.

¹ ГОСТ РФ «Товары: термины и определение» // СПС КонсультантПлюс

Признаки товара:

- 1) потребительная стоимость, т.е. ценность для потребителя;
- 2) меновая стоимость (стоимость, которая регулирует отношения при обмене товарами);
- 3) коммерческая оборотоспособность, т.е. возможность отчуждения на возмездной основе.

Очень часто в коммерческих правоотношениях понятие «товар» заменяется понятием «продукция». Статья 136 ГК РФ определяет **продукцию** как поступления, полученные в результате использования имущества. ФЗ РФ «О техническом регулировании» следующим образом определяет, что **продукция** - это результат деятельности, представленный в материально-вещественной форме и предназначенный для дальнейшего использования в хозяйственных и иных целях.

Кроме нематериальных благ, все остальные объекты гражданских прав в принципе отчуждаемы, поскольку передаются из рук в руки на возмездной основе, что составляет существо рыночной экономики. Но в установленных случаях государство вправе вмешиваться в процесс торгового оборота. В этой связи в ст. 129 ГК РФ определяется оборотоспособность объектов гражданских прав:

1) *товары, изъятые из свободного оборота*. Оборот таких товаров возможен по иным, не гражданско-правовым основаниям и обозначается в нормативных актах как «отпуск», «распределение». Обычно торговля и даже производство такой продукции находится в монопольном ведении государства. Например: драгоценные и редкоземельные металлы, боевое вооружение и боеприпасы, военная техника, космическое оборудование, системы связи, яды и наркотические вещества, лекарственные средства, этиловый спирт и др.

2) *товары, ограниченные в обороте*. Данные товары могут принадлежать лишь определенным участникам (в зависимости от вида субъекта, формы собственности и(или) организационно-правовой формы) оборота либо их нахождение в обороте допускается по специальным разрешительным документам.

Ограничения также могут быть связаны с объемами производства или потребления определенных товаров и сырья для их производства. Например: товары, реализация которых требует наличия лицензии; подакцизные товары; объекты исключительных прав, реализация которых требует наличия разрешения правообладателя; товары, в отношении которых установлен обязательный порядок сертификации; объекты, подлежащие обязательной государственной регистрации: объекты недвижимости, транспортные средства.

3) все остальные товары - *оборотоспособные*.

Итак, понятие гражданского оборота является более широким понятием, чем торговый оборот. Под гражданским оборотом следует понимать совокупность всех вообще юридических сделок, совершаемых членами данного гражданского общества¹. Коммерческий оборот понимается как оптовый оборот товаров, свободно обращающихся на рынке или ограниченных в обороте, требования к которым установлены законодательством².

Не могут признаваться товарами:

1) вещи, не имеющие материальной формы (например: ценные бумаги, энергия, имущественные права и др.). Исключение составляют товарораспорядительные ценные бумаги, символизирующие материальный объект – товар;

2) индивидуально-определенные вещи;

3) вещи, произведенные для личного потребления;

4) неотчуждаемые объекты гражданских прав (ст. 150 ГК РФ);

5) работы и услуги;

6) движимые вещи, изъятые из оборота или ограниченные в обороте;

7) недвижимые вещи.

Сферой обращения товаров служит **товарный рынок**, под которой понимается система субъектов и их отношений, обеспечивающих обращение товаров конечного потребления. Товарный рынок также определяется как рынок

¹ Шершеневич Г.Ф., Учебник торгового права (по изд. 1914 г.). – М.: Спарк, 1994. – С. 24

² Андреева Л.В. Коммерческое право России. – М.: Волтерс Клувер, 2006. – С. 73

отдельных товаров или товарных групп, сходных по производственным или потребительским признакам, и являющийся элементом внутреннего рынка товаров и услуг.

Классификация товаров. В последнее время возросло значение классификации товаров для товарного обращения, для организации производства товаров, для организации оптовой торговли.

Общероссийский классификатор продукции предназначен для обеспечения достоверности, сопоставимости и автоматизированной обработки информации о продукции в таких сферах деятельности как стандартизация, статистика, экономика и другие. Указанный классификатор представляет собой систематизированный свод кодов и наименований группировок продукции, построенных по иерархической системе классификации.

Товарная номенклатура внешнеэкономической деятельности служит основой применения таможенных тарифов, статистики внешней торговли, осуществления мер нетарифного регулирования внешнеэкономической деятельности. Многие нормативные акты по вопросам внешней торговли содержат данные о товарах с использованием кодов ТН ВЭД. Эта классификация касается лишь импортируемых и экспортируемых товаров и, следовательно, охватывает лишь часть находящихся в обращении видов товаров.

ВЫВОД:

Объект торгового оборота – товар (продукция), т.е. имущество, обладающее оборотоспособностью и реализуемое в ходе коммерческой деятельности на основе возмездных договоров.

§ 4.2. Средства индивидуализации товаров

Товарами в торговом обороте, в основном, выступают движимые вещи, характеризующиеся родовыми признаками. Однако потребности торгового оборота

обусловили необходимость выделения товара среди других подобных товаров путем указания изготовителя или источника происхождения товара.

Средства индивидуализации товаров (гл. 76 ГК РФ):

1) *товарный знак* – обозначение¹, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, на которое признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак;

2) *знак обслуживания* - обозначение, служащее для индивидуализации услуг юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, на которое признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на знак обслуживания;

3) *наименование места происхождения товара* - обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами.

Средства индивидуализации подлежат государственной регистрации Федеральной службой по интеллектуальной собственности (Роспатент) и внесению в Государственный реестр товарных знаков.

Срок действия исключительного права средства индивидуализации товаров – 10 лет со дня подачи заявки на государственную регистрацию. Возможно продление неограниченное количество раз на десять лет по заявлению правообладателя, поданному в течение последнего года действия этого права.

Не законное использование чужих средств индивидуализации влечет установленную законом ответственность: ст. 14.10 КоАП РФ, ст. 180 УК РФ.

Товарный знак и знак обслуживания (товарная марка).

¹ Под обозначением следует понимать слова, словосочетания, символы, знаки и пр., в т.ч. и их комбинации, выполненные в любом цвете или цветовом сочетании.

Товарный знак является средством индивидуализации товаров, а знак обслуживания - работ или услуг. В связи с одинаковым смысловым значением условия их регистрации и правовой режим приравниваются.

Обладателем исключительного права на товарный знак может быть юридическое лицо, индивидуальный предприниматель (индивидуальный) или объединения лиц, созданного в соответствии с международным договором РФ (коллективный). Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован. За исключением случаев заключения лицензионного договора, договора продажи предприятия (ст. 559 ГК РФ), договору коммерческой концессии (ст. 1027 ГК РФ) о предоставлении права использования товарного знака.

Правовая охрана товарного знака может быть прекращена досрочно в отношении всех товаров или части товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, вследствие неиспользования товарного знака непрерывно в течение любых трех лет после его государственной регистрации.

Маркировка «®», «R», «товарный знак» или «зарегистрированный товарный знак» указывает на то, что обозначение зарегистрировано в качестве товарного знака и охраняется на территории РФ. Символ ставится непосредственно справа вверху от изображения товарного знака. Нанесение такого обозначения является правом, а не обязанностью владельца знака.

Обозначение Trade mark TM, «TM» или «TM», в зарубежных странах обычно обозначает, что заявка на товарный знак уже подана и при использовании этого наименования после регистрации товарного знака можно получить претензию правообладателя. Согласно законодательству РФ такая маркировка не имеет правовой защиты и выполняет лишь информативную функцию.

Абсолютные основания отказа в регистрации товарного знака¹:

¹ Обстоятельства, которые мешают регистрации обозначения в качестве товарного знака по причине нарушения неспособности выполнять функции товарного знака, а также защиты публичных интересов.

1) обозначения не обладают различительной способностью;

2) обозначения состоят только из элементов:

2.1. вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;

2.2. являющихся общепринятыми символами и терминами;

2.3. характеризующих товары, в т.ч. указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта;

2.4. представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения. Они могут быть зарегистрированы, если в процессе их использования они приобрели различительную способность.

3) обозначения, состоящие только из элементов, представляющих собой: государственные эмблемы, сокращенные или полные наименования международных межправительственных организаций, их гербы, флаги и другие эмблемы, официальные контрольные, гарантийные и пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия, или сходных с ними до степени смешения обозначений:

3.1. государственные гербы, флаги и другие государственные символы и знаки;

3.2. сокращенные или полные наименования международных и межправительственных организаций, их гербы, флаги, другие символы и знаки;

3.3. официальные контрольные, гарантийные или пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия;

3.4. обозначения, сходные до степени смешения с элементами, указанными в подпунктах 3.1 – 3.3.

Указанные элементы могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа.

4) обозначения, состоящие только из элементов:

4.1. являющихся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя;

4.2. противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Относительные основания отказа в регистрации товарного знака¹:

1) обозначения, тождественные² или сходные³ до степени смешения с:

1.1. товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию или охраняемыми в РФ, в т.ч. в соответствии с международным договором РФ, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет;

1.2. товарными знаками других лиц, признанными общеизвестными в РФ товарными знаками в отношении однородных товаров. При установлении однородности товаров согласно принимается во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и определяется принципиальная возможность возникновения у

¹ обстоятельства, которые мешают регистрации обозначения в качестве товарного знака по причине нарушения чужих прав или частных интересов на другие объекты, в т.ч. на охраняемые товарные знаки. Применяется при отсутствии абсолютных ограничений.

² Обозначение считается тождественным с другим обозначением, если оно совпадает с ним во всех элементах.

³ Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

При проведении поиска на тождество и сходство до степени смешения не учитываются: товарные знаки, предоставление правовой охраны которым признано недействительным, товарные знаки, охрана которых прекращена, товарные знаки, заявки на регистрацию которых отозваны, а также заявки, по которым приняты решения об отказе и возможность оспаривания которых исчерпана, или заявки, по которым в адрес заявителей были направлены уведомления о невозможности регистрации товарных знаков в связи с непредставлением документа, подтверждающего уплату пошлины.

При определении тождества или сходства до степени смешения словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями; с комбинированными обозначениями, в композицию которых входят словесные элементы.

потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю¹.

Регистрация указанных обозначений допускается лишь с согласия правообладателей.

2) обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с охраняемым в РФ фирменным наименованием или коммерческим обозначением (отдельными элементами таких наименования или обозначения) либо с наименованием селекционного достижения, зарегистрированного в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, права на которые в РФ возникли у иных лиц ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

3) Не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные:

3.1. названию известного в РФ на дату подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака (ст. 1492 ГК РФ) произведения науки, литературы или искусства, персонажу или цитате из такого произведения, произведению искусства или его фрагменту, без согласия правообладателя, если права на соответствующее произведение возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака;

3.2. имени (ст. 19 ГК РФ), псевдониму (ст. 1265 ГК РФ) или производному от них обозначению, портрету или факсимиле известного в РФ на дату подачи заявки лица, без согласия этого лица или его наследника;

3.3. промышленному образцу, знаку соответствия, права на которые возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

Наименование места происхождения товара (НМПТ).

НМПТ связано, в отличие от товарного знака и знака обслуживания, не с фигурой производителя товара, а с особенностями места и традициями его производства. При предоставлении правовой охраны необходимо выявить связь

¹ Приказ Роспатента от 05.03.2003 г. № 32 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания» // СПС Гарант

между обозначением товара и его особыми свойствами, которые, в свою очередь, обусловлены его происхождением из определенной местности, причем принадлежность к определенной местности должна быть достаточно устойчивой и иметь известность среди потребителей.

Государственная регистрация в качестве НМПТ географического объекта, который находится в иностранном государстве, допускается, если наименование этого объекта охраняется в качестве такого наименования в стране происхождения товара.

НМПТ может быть как официальным, так и неофициальным, полным или сокращенным, современным или историческим.

Формой выражения указания происхождения товара могут служить не только словесные обозначения, но и гербы, флаги, географические карты (например: «сделано в России», «коньяк», «бразильский кофе» и др.), изображения в виде национальных символов, способные породить ассоциацию с конкретным географическим объектом (например: Эйфелевой башни и др.).

Обладателем права на НМПТ может быть один или несколько граждан или юридических лиц. Субъект права на НМПТ обязательно должен находиться в пределах территории того географического объекта, название которого он предполагает зарегистрировать в качестве наименования места происхождения. Исключительное право использования НМПТ в отношении того же наименования может быть предоставлено любому лицу, которое в границах того же географического объекта производит товар, обладающий теми же особыми свойствами. В отличие от товарного знака НМПТ не передается по лицензионному договору.

Маркировка «зарегистрированное наименование места происхождения товара» или «зарегистрированное НМПТ» указывает на то, что применяемое обозначение зарегистрировано и охраняется на территории РФ. Символ помещается рядом с наименованием места происхождения товара знак.

Основания отказа в регистрации НМПТ:

1) обозначение, хотя и содержащее название географического объекта, но вошедшее в РФ во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его изготовления.

Действие свидетельства об исключительном праве на наименование места происхождения товара прекращается в случае:

1) утраты товаром, производимым обладателем свидетельства, особых свойств, указанных в Государственном реестре наименований в отношении данного наименования места происхождения товара;

2) прекращения правовой охраны НМПТ по основаниям, указанным в п. 1;

3) ликвидации юридического лица или прекращения предпринимательской деятельности индивидуального предпринимателя - обладателей свидетельства;

4) истечения срока действия свидетельства;

5) подачи обладателем свидетельства соответствующего заявления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.