

# ПРОБЛЕМЫ УСТАНОВЛЕНИЯ СООТВЕТСТВИЯ ТОРГОВЫХ МАРОК<sup>1</sup> ПУБЛИЧНОМУ ПОРЯДКУ, ПРИНЦИПАМ ГУМАННОСТИ И МОРАЛИ

Авдеева Г.К.

(кандидат юридических наук, старший научный сотрудник, доцент кафедры криминалистики Национального университета «Юридическая академия имени Ярослава Мудрого» (Украина))

**Анотація.** Здійснено аналіз основних причин виникнення проблем встановлення відповідності торгових марок публічному порядку, принципам гуманності та моралі.

**Ключові слова.** Торгова марка, публічний порядок, принцип гуманності, суспільна мораль, принципи моралі.

**Summary.** The analysis of the main causes of the problems of a match brands to public order, principles of humanity and morality.

**Keywords.** Brand, public order, the principle of humanity, public morality, the principles of morality ..

**Аннотация.** Осуществлен анализ основных причин возникновения проблем установления соответствия торговых марок публичному порядку, принципам гуманности и морали.

**Ключевые слова.** Торговая марка публичный порядок, принцип гуманности, общественная мораль, принципы морали.

В последние годы в Украине, как и во всем мире, продолжается глобальный процесс социальной информатизации. В ходе демократизации общества все меньше используются методы защиты общественной морали, характерные для тоталитаризма. Защита свободы слова, творчества, интересов и других прав граждан после принятия в 1996 году Конституции Украины стала одной из основных задач государства. Запрет на демонстрацию или ее ограничение любого произведения рассматривается их авторами как нарушение права на свободу самовыражения, предусмотренного статьей 10 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод. Все это вызывает определенные трудности при установлении соответствия торговых марок публичному порядку, принципам гуманности и морали.

Вопросы соотношения норм права и морали на протяжении нескольких последних десятилетий вызывает дискуссии среди юристов, философов, психологов, социологов, педагогов и др. специалистов. Еще в 1910 году в Париже подписано действующее и сегодня международное соглашение о прекращении распространения порнографических изданий. Сегодня для людей всех возрастных категорий (в т.ч. – детей) широко доступными являются ресурсы мирового информационного пространства благодаря сети Интернет, содержащей большое количество материалов, противоречащих принципам морали. Иногда в свободной продаже можно увидеть печатную продукцию с элементами порнографии, пропагандой насилия и жестокости, разжигания межнациональной и межрелигиозной вражды и т.д. В Украине демонстрируются телепередачи и кинофильмы (например, кинофильм «Пила»), открываются различные заведения (например, «Мазох-кафе» во Львове), проводятся выставки современного искусства (например, выставки картин «Утилитарный дарвинизм» и «Соц-арт»), используются рекламные материалы, печатается литература (в т.ч. учебная), в которой имеется информация, не соответствующая принципам морали общества. Возмущение общественности вызвало распространение утвержденного МО Украины учебника украинской литературы для 8

<sup>1</sup> Действующий Гражданский кодекс Украины исключает термин "торговая марка", а в Законе Украины «Об охране прав на знаки для товаров и услуг» этот объект интеллектуальной собственности указан как «знак для товаров и услуг».

класса, в который включена новая интерпретация сказки «Красная шапочка», главная героиня которой (Красная Шапочка) пьет вино и курит сигареты.

Защита общественной морали является одним из основных направлений деятельности значительного количества государственных органов, среди которых – Государственный департамент интеллектуальной собственности.

Так, пункт 1 ст. 5 действующего Закона Украины «Об охране прав на знаки для товаров и услуг» содержит такую диспозицию: «Правовая охрана предоставляется знаку, который не противоречит публичному порядку, принципам гуманности и морали.» Подобного рода нормы и ранее были включены в законодательство нашей страны (с учетом особенностей каждого исторического этапа развития государства и права).

В частности, в пп. 1 п. 3. Закона «О товарных знаках (фабричных и торговых марках и клеймах)» от 1896 г. имеется запрет на «использование товарных знаков с изображениями и изображениями, которые противоречат общественному порядку, нравственности и благопристойности»[1].

В пп. «в» п. 4. Постановления ЦИК и РНК СССР от 12.02.1926 «О товарных знаках» указано, что «запрещается пользоваться товарными знаками контрреволюционного и порнографического характера»[2].

В пп. «д» п. 1 Положения о товарных знаках от 23.06.1962 г., разработанного на основе Постановления Совета Министров СССР № 442 от 15.05.1962 «О товарных знаках» и утвержденным Комитетом по делам изобретений и открытий при Совете Министров СССР 23.06.1962 г. имеется такая норма: «не применяются в качестве товарных знаков и не могут быть приняты к регистрации изображения, которые противоречат общественным интересам, требованиям социалистической морали»[3].

В пп. «ж» п. 15 Положения о товарных знаках, утвержденного Комитетом по делам изобретений и открытий при Совете Министров СССР 08.01.1974. указано, что «не допускается к регистрации в качестве товарных знаков обозначения, которые противоречат по своему содержанию правопорядку или социалистической морали».

Согласно пп. 3 п. В ст. 6-quinquies Парижской конвенции не подлежат регистрации в качестве товарного знака или элемента знака обозначения, противоречащие «морали или общественному порядку»[4].

Сегодня в соответствии с законодательством многих стран может быть отказано в регистрации обозначений, противоречащих общественной морали[5].

В п. 4.3.1.1. «Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу свидетельства Украины на знак для товаров и услуг» указано, что основанием для отказа в регистрации знака является его принадлежность к обозначениям порнографического характера и/или таким, которые содержат антигосударственные, расистские лозунги, эмблемы и наименования экстремистских организаций, нецензурные слова и выражения, и т.п. Известно, что изображение порнографического характера, нецензурные слова и изображения, противоречат принципам гуманности и морали общества. Антигосударственные и расистские лозунги, эмблемы и/или наименования экстремистских организаций, противоречат принципам гуманности и общественному порядку.

Установление факта наличия в проверяемых обозначениях изображений порнографического характера, нецензурных слов и обозначений предполагает установление содержания этих терминов и их соотношения с понятиями «принципы гуманности и морали».

Сегодня этические, гуманистические и моральные нормы часто являются оценочными категориями и не имеют формального отображения в нормативно-правовых актах национального и международного законодательства, представления общества о нормах морали не имеет четких границ и критериев. Поэтому при определении наличия в обозначениях элементов, противоречащих нормам морали, обязательно присутствует доля субъективизма. Кроме того, нормы морали в различных странах мира различаются.

В большинстве западных стран «лёгкая» порнография легализована и разрешена к просмотру лицами, которым на момент просмотра исполнилось 16 лет, однако порнографические материалы, как правило, запрещены к показу по центральному телевидению. Существуют также платные кабельные каналы «для взрослых», просмотр которых разрешен только лицам старше 18 лет.

В большинстве восточных стран порнография, в том числе «лёгкая», противоречит нормам общественной морали. К числу стран, где порнография запрещена, относятся Саудовская Аравия, Иран, Сирия, Бахрейн, Египет, Объединённые Арабские Эмираты, Кувейт, Малайзия, Индонезия, Сингапур, Кения, Индия, Куба и Китай.

Методики, используемые при рассмотрении заявки на выдачу свидетельства Украины на знак для товаров и услуг с целью установления факта наличия (отсутствия) оснований для отказа в регистрации, к сожалению, не всегда позволяют провести четкую дифференциацию существенных признаков изображений, поскольку при этом используются оценочные категории, не закрепленные в законодательстве Украины.

По мнению большинства ученых такое препятствие регистрации является сомнительным потому, что оно может просто отображать предубежденность администрации регистрационной службы. С развитием терпимости во взглядах на мораль в наше время значительно уменьшилось количество торговых марок, которым отказано в регистрации по этим основаниям. Отказы в регистрации распространяются сегодня, в основном, на рисунки порнографического характера, для определенных групп лиц надписи и изображения, призывы и лозунги к военным, расистским или антирелигиозным действиям и т. п.

Некоторые авторы термин «публичный порядок» верно отождествляют с основами общественного порядка Украины [6], т.к. «общественный — это организация и деятельность общества, предусмотренные и гарантированные Конституцией и законами Украины» [7].

Предыдущая редакция закона Украины «Об охране знаков для товаров и услуг» от 16 июня в 1999 г. вместо условия не противоречия «публичному порядку» содержала соответствующее требование относительно не противоречия «общественным интересам».

Ряд авторов справедливо указывает, что термин «общественный интерес» является очень близким по содержанию к термину «общественный порядок» (основы правопорядка) [8].

Сущность и признаки обозначений, противоречащих «общественному порядку, принципам гуманности и морали» не определены ни в действующем законодательстве Украины, ни в юридической литературе, что обусловлено подвижностью границ моральных норм во времени и пространстве и их тесной связью с такими понятиями, как «общественные интересы», «правопорядок», «правосознание», «гуманность», «мораль», являющимися предметом исследования различных отраслей общественных наук. Мы считаем, что при отсутствии четких критериев (признаков) отнесения обозначений и их элементов к таким, которые противоречат «общественному порядку, принципам гуманности и морали», установить факт «аморальности» обозначения сложно из-за постоянной подвижности представлений общества относительно норм морали. Поэтому часто при такой проверке обозначений присутствует доля субъективизма.

В комментарии к Закону Украины «О рекламе» указано, что «этические, гуманистические и моральные нормы достаточно часто являются оценочными категориями и не имеют формального отображения в нормативно-правовых актах национального законодательства или международных правовых актах, что делает невозможным однозначное их применение» [9].

В частности, в США изображения обнаженного тела само по себе не является основанием для отказа в регистрации знака. Аморальным является обозначение, включающее элемент неприличного содержания. Суд Великобритании отметил, что патентное ведомство не должно выступать в роли цензора и устанавливать моральные нормы, а должно лишь учитывать потенциальную реакцию потребителей товаров с таким

обозначением[10]. И, наоборот, в Канаде изображение обнаженной фигуры человека считается непристойным[11].

Некоторые авторы считают, что «в понимании Закона о товарных знаках понятия «общественный порядок» и «принципы морали» являются тождественными по содержанию»[6]. Однако, между данными понятиями существуют определенные различия. Мы считаем, что термин «общественный порядок» является очень близким по содержанию к термину «правопорядок».

Рассмотрим толкования понятий терминов «правопорядок», «мораль», «нравственность», «нормы морали», «гуманизм» и др.

Правопорядком является система общественных отношений, установленная по результатам точного и полного соблюдения правовых норм всеми субъектами права, составная часть общественного порядка в целом. Содержание правопорядка предполагает правомерное поведение субъектов[12].

Мораль (от лат. *moralis* - моральный) — это система этических ценностей, которые признаются человеком, важнейший способ нормативного регулирования общественных отношений, общения и поведения людей в различных областях общественной жизни — семье, быту, политике, науке, труду и т. п.[13]. Термины «мораль» и «нравственность» в научной литературе и быту часто используются в качестве идентичных понятий[14].

Нормы морали являются правилами поведения, установленными в соответствии с представлениями людей о добре и зле, справедливости и несправедливости, обязанности, чести, достоинстве, которые охраняются силами общественной мысли или внутренним убеждением[15].

Гуманность - (от лат. *humanus* - человеческий, человечный) - доброе отношение ко всем людям вообще и к каждому конкретному человеку в частности[16]. Принципы гуманности являются основными идеями в сфере реализации человеческих интересов и ценностей.

Гуманизм (от лат. *humanus* – человечный, человеческий) в праве — одна из самых существенных, органично свойственных праву качеств. Из таких социальных ценностей, как свобода, равенство, справедливость состоит сущность гуманизма[7].

Таким образом, если содержание термина «общественный порядок», в основном, совпадает с содержанием термина «правопорядок», а человеческие (общечеловеческие) интересы и ценности (принципы гуманности) всегда находят свое отражение или закрепление в нормах морали, то к обозначениям, которые противоречат публичному (общественному) порядку, принципам гуманности и морали, можно отнести обозначения, которые представляют собой или содержат слова, выражения, изображения, объемные или другие обозначения и их комбинации, которые, как сами по себе, так и в случае их использования в качестве торговых марок, противоречат правовым основам общественного строя (порядка) и могут возмущать членов общества, ориентирующихся на общепринятые нормы морали.

К порнографическим (от греч. *porne* – развратница и *grapho* – писать) относятся произведения, печатные издания, изображения, компьютерные программы, программы, фильмы, видео- и звукозаписи, теле- и радиопередачи, в которых детально и открыто натуралистически изображен или описан процесс полового акта в разных его проявлениях и которые не имеют художественной или научной ценности[17].

Нецензурными словами являются неприличные слова[18], противоречащие принципам нравственности человека.

Установить, относятся ли слова или выражения к нецензурным, можно, в частности, путем их поиска в толковом словаре ненормативной лексики[19], в котором приведены нецензурные слова (около 16 тыс. слов) и фразеологические единицы (свыше 4 тыс.). В словарь включены словосочетания из блатного и уличного жаргона - реплики, угрозы, оскорбления, «пожелания» (не только фразы, употребляемые в нецензурном языке в наши дни, но и те, которые давно изъяты из современного языка). Все статьи словаря

имеют описание содержания каждого выражения.

Установления факта наличия в обозначениях антигосударственных и расистских лозунгов, эмблем и/или наименований экстремистских и террористических организаций требует исследования содержания этих лозунгов и эмблем на предмет наличия (отсутствия) в них обозначений, противоречащих общественным интересам.

Рассмотрим толкования понятий терминов «лозунг», «эмблема», «расизм», «терроризм», «экстремизм» и др.

Лозунгом (нем. Losung) является призыв, выражающий в краткой форме руководящую идею, задачу, требование[20].

Эмблема (греч. *emblema* - рельефное украшение) - это условное или символическое изображение какого-либо понятия, идеи[20].

Расизм - теория, приписывающая преимущество или неполноценность отдельным расовым или этническим группам, обосновывающая право людей господствовать над другими или отвергать других, якобы низших по отношению к ним[17].

Антигосударственный - направленный против государства, наносящий вред государству, противоречащий ее интересам[15].

Преступлениями против государства являются наиболее тяжкие преступления, посягающие на важнейшие интересы государства[21] - преступления против мира, безопасности человечества и международного правопорядка. К таким преступлениям относят пропаганду войны, геноцид, публичные призывы к геноциду, терроризм и другие[22].

Экстремизм (франц. *extremisme*, лат. *extremus* - крайний) - приверженность к крайним взглядам и мерам (обычно в политике)[21].

Терроризм (*terrorism*) – терроризм – это публично совершаемые общеопасные действия или угрозы таковыми, направленные на устрашение населения или социальных групп, в целях прямого или косвенного воздействия на принятие какого-либо решения или отказ от него в интересах террористов. Субъектами террористического насилия являются отдельные лица или неправительственные организации. Объект насилия – власть в лице отдельных государственных служащих или общество в лице отдельных граждан (в том числе иностранцев, или госслужащих иных государств). Кроме того – частное и государственное имущество, инфраструктуры, системы жизнеобеспечения. Цель насилия – добиться желательного для террористов развития событий – революции, дестабилизации общества, развязывания войны с иностранным государством, обретения независимости некоторой территорией, падения престижа власти, политических уступок со стороны власти и т.д.[23]/

При выявлении в обозначениях лозунгов и эмблем экстремистских и террористических организаций часто возникают проблемы толкования как юридически-правовых дефиниций, так и общетеоретического осмысления терроризма. Формы и методы террористической деятельности существенно менялись во времени. С одной стороны, существует тенденция неоправданно расширенной трактовки понятия «терроризм», когда некоторые политические силы без достаточных оснований называют террористами своих противников. С другой – неоправданного сужения. Сами террористы склонны называть себя солдатами, партизанами, диверсантами в тылу противника и т.д.

Составить список террористических и экстремистских организаций неоднократно пытались представители многих государств и международных объединений, однако все они сталкивались с проблемой отсутствия единых норм в национальных антитеррористических законодательствах, единого подхода к определению понятий «терроризм» и «экстремизм», поскольку данные термины часто связывают с политикой. Первый такой список из 30 организаций был опубликован в октябре 1997 года в США. По состоянию на середину 2005 года в США террористическими и экстремистскими организациями признаны 40 группировок, в ЕС - около ста человек и организаций, в Канаде - 26, в Великобритании - 25. Сводный список по состоянию на 2005 год включает

более 450 человек и организаций[23].

Установить, содержат ли проверяемые обозначения эмблемы, лозунги и/или наименования экстремистских организаций, возможно лишь путем их сравнения с эмблемами и названиями известных в мире экстремистских организаций.

Детальное изучение содержания терминов «публичный порядок», «общественный порядок», «правопорядок», «мораль», «нормы морали», «гуманность», «порнография», «слоганг», «эмблема», «расизм», «экстремизм», «нецензурные слова» и др. и выделение их существенных признаков может служить основой для разработки методики исследования обозначений на предмет их соответствия публичному порядку, принципам гуманности и морали.

#### *Литература:*

1. Закон Российской империи «О товарных знаках (фабричных и торговых марках и клеймах)» 1896 г. // Полн. собр. законов Российской империи. Собр. 3. Т. 16. Ст. 1. № 12553. – Спб., 1899.
2. Постановление ЦИК и СНК СССР от 12.02.1926 «О товарных знаках» // СЗ СССР. – 1926. – №11, ст. 80.
3. Положение о товарных знаках, утверждённого Комитетом по делам изобретений и открытий при Совете Министров СССР от 23.06.1962 // СП СССР, 1967. №26 ст. 184.
4. Общественный порядок / Словари и энциклопедии «Академик». [Электронный ресурс]: <http://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/106914>.
5. Закон о товарных знаках. - М.: ФИПС, 2001. – С. 15; подп. (b) п. L.711-3 Гл. I ст. VII Кодекса интеллектуальной собственности Франции // Зарубежное патентное ведомство. М.: ИНИЦ Рос патента. 1998. – С. 237; подп. 3. п.3. ч. 1 Закона о ТЗ Великобритании; подп. (vii) п. 4 гл. II Закона Японии о ТЗ // м.: ВНИИПИ, 1982. – С. 6.
6. Кириченко І. Зміни в законодавстві про знаки для товарів і послуг: ієрархія пріоритетів // Юридичний журнал. – К.: ЮСТІНІАН. – №1. – 2004.
7. Юридична енциклопедія: В 6 т. / Редкол.: Ю.С. Шемшученко (відп. Ред) та ін. – К.: «Укр. енцикл.», 1998. – Т.5. – 736 с.– С. 727.
8. Горленко С.А., Погребинская Т.Ю. Практика отнесения заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков обозначений к категории противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали. – М.: ИНИЦ Роспатента, 2003. – С. 6.
9. Коментар до Закону України «Про рекламу» / Д.В. Табачник та ін. – Запоріжжя: РА «РА-XXI»: Лана-Друк, 2004. – С. 88.
10. Мельников В. Национальная и религиозная символика в товарных знаках // Интеллектуальная собственность. – 1997. – №7-8. – С. 39.
11. Мельников В.М. Экспертиза товарных знаков, противоречащих морали и религии // Патенты и лицензии. – 1997. - №9. – С. 32.
12. Юридический энциклопедический словарь / Под общ. Ред. В.Е. Крутских., 3-е изд. Перераб. и доп. – М.: ИНФРА-М, 2001. – VI. – С. 313.
13. Седова Л.Н. Этика делового общения. Учебное пособие. Ч. 1. – Харьков: Изд. ХГЭУ, 2002. – С. 11.
14. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Мотузова и А.В. Малько. – М.: Юристъ, 1997. – С. 292.
15. Ефремова Т.Ф. Современный толковый словарь русского языка. В 3 т. Т.1. А – Д – М.: АСТ, 2006. – 1165 с.
16. Золотухина-Аболина Е.В. Курс лекций по этике. – Ростов-н-Д.: Феникс, 1999. – С. 333.
17. Большой юридический словарь / Под ред. проф. А.Я. Сухарева. – М.: ИНФРА-М, 2006. – С. 548.

18. Ожегов С.И. Словарь русского языка / Под ред. С.П. Обнорского. – М.: Гос. изд-во иностранных и национальных языков, 1951. – С. 369.
19. Квеселевич Д.И. Толковый словарь ненормативной лексики русского языка. – М.: АСТ, Астрель, 2003. – 1024 с.
20. Советский энциклопедический словарь. – М.: Советская энциклопедия, 1982. – 1600 с. – С. 732.
21. «Большая Советская Энциклопедия». (Электронная версия), 1970-1977 гг.
22. Кримінальний кодекс України. Відомості Верховної Ради (ВВР), 2001, № 25-26, ст.131. Із змінами, внесеними згідно із Законами N 3504-IV (3504-15) від 23.02.2006.
23. Террористические организации. [Электронный ресурс]: <http://ru.wikipedia.org/wiki/>

## МІЖНАРОДНО-ПРАВОВІ МЕХАНІЗМИ ВРЕГУЛЮВАННЯ ПРОБЛЕМИ ЗМІНИ КЛІМАТУ

*Боярська З.І.*

*(кандидат історичних наук, доцент, професор кафедри повітряного та космічного права  
Юридичного інституту Національного авіаційного університету)*

**Анотація.** У статті аналізуються основні проблеми змінні клімату та досліджуються міжнародно-правові механізми їх розв'язання.

**Ключові слова.** *Зміна клімату, міжнародно-правові механізми, викиди, квоти, екологічно-безпечні технології, механізм чистого розвитку.*

**Anotation.** In this article international law methods of global climate change problem solving are shown.

**Keywords.** *Change of climate, mizhnarodno-pravovi mechanisms, extrass, quotas, ecologically safe technologies, mechanism of clean development.*

**Аннотация.** В статье анализируются основные проблемы изменения климата, а также исследуются международно-правовые механизмы их решения.

**Ключевые слова.** *Изменение климата, международно-правовые механизмы, выбросы, квоты, экологически безопасные технологии, механизм чистого развития.*

Актуальність теми обумовлена тим, що в сучасних умовах проблема зміни клімату є глобальною. Внаслідок науково-технічного прогресу технічне і енергетичне озброєння людства зростає, але його залежність від клімату не зменшується, а, навпаки, різко зростає. Кліматичні зміни можуть відбуватись не лише внаслідок впливу технічного прогресу, а й внаслідок зміни поверхні землі. Зменшення лісів призводить до зниження випаровування й збільшення прямої тепловіддачі, що впливає на циркуляцію шарів атмосфери. Отже, зміна клімату обумовлена діяльністю людини і відображається на умовах її життя й має незворотній характер.

Про актуальність проблеми свідчать наукові праці як вітчизняних, так й закордонних вчених: Будико М.І., Вольчина І.А., Израеля Ю.А., Єфімова Н.А., Кароля І.Л., Костицького В.В., Лугіна К.М., Потапова А.А., Ропова А.Б., Яншина А.Л. та інших.

Слід відмітити, що у зв'язку з загостренням сучасних глобальних проблем, дедалі більшого значення набуває досвід міжнародної спільноти щодо розв'язання проблеми зміни клімату. Зважаючи на вищезазначене, автор ставить мету дослідити існуючі міжнародно-правові механізми вирішення проблеми глобальної зміни клімату та виявити існуючі проблеми в цьому питанні.

Значимо, що для України ця проблема також актуальна у зв'язку із тим, що за підрахунками вчених, якщо динаміка глобального потепління не уповільниться найближчим часом, то за 10 років значно збільшиться посушлива зона в середніх