

УДК 347.78.025

## ПРАВО НА ХЭШТЕГ

А.В. ПАШКОВА

*(Представлено: К.Д. САВИЦКАЯ)*

*Рассматривается возрастание популярности хэш-символа, его защита в сфере интеллектуальной собственности. Исследуется соотношение белорусского, российского и американского законодательства по поводу правового регулирования хэштегов.*

Интернет – объединённая сеть для всех компьютеров, глобальная мировая система передачи информации с помощью информационно-вычислительных ресурсов [1].

Интернет постоянно прогрессирует, и с каждым днем в нем появляются все новые «фишки», которые делают работу в нем удобнее. Связаны они, как правило, с оптимизацией и структуризацией информации, поскольку во Всемирной сети ее такое большое количество, что порой бывает сложно найти нужный материал.

Ежедневно в сети мы встречаем и активно используем различные символы-знаки, которые нам помогают определить статус пользователя или подчеркнуть свой, выделить информацию и поделиться с единомышленниками.

Самыми популярными символами сети являются @ (октотроп) и #. Располагаются на клавиатуре они рядом. И если первый символ ассоциируется с адресом электронной почты, то второй прошел эволюцию от обыкновенного знака фунта или решетки до символа, который произвел сенсацию в сети интернет [2].

Впервые хэштеги стали популярны и были использованы в сетях IRC для маркировки тем и групп обсуждений. Они используются для обозначения отдельных сообщений, относящихся к какой-либо группе, а также как принадлежность к определенной теме или «каналу». Каналы или темы, по всей сети IRC, начинаются с хэш-символа, в отличие от локальных серверов, которые начинаются с использования такого символа как амперсанд «&».

Популярность хэштега возросла с ростом популярности такой социальной сети как Twitter. Крисс Мессина предложил идею использовать теги, отмеченные знаком решетки для различных каналов в чатах Интернета. Он отправил первое сообщение с хэштегом на Twitter: «Что вы думаете о том, чтобы использовать решетку (#) для разных групп?» — Крисс Мессина, 23 августа 2007. Твит Мессины и последующее обсуждение помогли закрепить позицию хэштега во «Вселенной Twitter», сравнив символ # с популярным символом @. Само название «Хэштег» придумал не Крисс Мессина, а Стоув Бойд. Начав как форма индексирования, хэштег позже стал формой объявления, настроения, сарказма, внутреннего монолога или подсознания [3].

Хэштеги стали наиболее популярны во время лесных пожаров в Сан-Диего в 2007 году, когда Нейт Риттер использовал хэштег «#sandiegofire», чтобы быть в курсе всех обновлений, связанных с катастрофой.

Позже в 2010 году с популярностью социальной сети Instagram стали все чаще использовать хэштеги для объединения новостей и фотографий.

Начиная с 1 июля 2009 года, Twitter начал связывать все хэштеги гиперссылками к результатам поиска, содержащими все последние сообщения, упоминающие или хэштег, или стандартное написание таких слов, при условии, что такие слова записаны в том же порядке. Это было подчеркнуто в 2010 году с введением «Актуальные темы» на главной странице Twitter.

Сейчас помимо Twitter, хэштегом пользуются такие социальные сети как ВКонтакте, Instagram, Facebook, Pinterest, YouTube, Tumblr [4].

В связи с большой популярностью использования хэштега, в настоящее время возникает вопрос, может ли хэштег рассматриваться как охраняемый объект интеллектуальной собственности? Для решения поставленного вопроса представляется целесообразным проанализировать #хэштег на возможность охраны в качестве объекта интеллектуальной собственности.

В России слово не является произведением, и не может быть объектом авторского права (ст. 1259 Гражданского Кодекса Российской Федерации) [5].

Хэштеги с неологизмами, индивидуальными авторскими образованиями, рекламными слоганами, безусловно, характеризуются большими затратами творческих усилий, но одновременно не лишены принципиальной возможности повторения, поэтому также вряд ли могут претендовать на авторско-правовую охрану [6].

Так и в белорусском законодательстве, хэштег не будет являться объектом авторского права, это можно подтвердить, проанализировав статью 992 Гражданского Кодекса Республики Беларусь. Законодательство по поводу авторского права схоже между Российской Федерацией и Республикой Беларусь. Но в США хэштегу уделяется большее внимание [7].

Добавление термина «хэштег» или хэш-символа (#) к нерегистрируемому обозначению не делает это обозначение регистрируемым. Таким образом, само обозначение, перед которым используется хэш-символ, должно быть использовано в качестве идентификатора источника товара или услуг заявителя, не должно быть описательным или общим для товаров или услуг.

Товарный знак может быть зарегистрирован с оговоркой в той части, когда хэш-символ и фраза отделимы друг от друга, в указанном случае зарегистрирована будет только фраза, без хэш-символа.

В декабре 2015 года Coca Cola подала заявку в патентное бюро США на регистрацию двух товарных знаков #cokescanpics и #smilewithacoke. Это не первая заявка на регистрацию товарного знака в виде хэштега в США.

В судебной практике США имеется неоднозначная позиция относительно правомерности использования хэштегов, в случае, если в хэштег состоит из товарного знака или является его преобразованием, то будет нарушение только в той части, в которой может ввести в заблуждение потребителя, т. е. хэштег нужно будет использовать непосредственно по его содержанию. В случае, когда в «состав» хэштега входят описательные слова, которые не обладают охраноспособностью, то требовать защиты хэштега в качестве товарного знака невозможно, поскольку хэштеги сами по себе товарными знаками не являются.

• Так в марте 2015 года марка одежды Fraternity Collection подала иск к дизайнеру Elise Fagnoli о нарушении прав на товарный знак на основании того, что ответчик незаконно использовала товарный знак в социальных сетях в виде хэштегов #fratcollection и #fraternitycollection, нарушая их договор и тем самым вводя потребителя в заблуждение [8].

Суд пришел к выводу, что использование хэштегов в социальных сетях в определенных случаях может быть признано введением потребителей в заблуждение.

• В деле Vahan Eksouzian et al v. Brett Albanese et al, No. 2:2013cv00728 суд пришел к выводу, что хэштеги не являются товарными знаками:

*«...hashtags are merely descriptive devices, not trademarks...»*

В данном случае ответчик также ввел в заблуждение потребителя в социальной сети Instagram используя хэштеги [9].

На 2015 год было зарегистрировано более 200 тысяч тэгов, и более 100 тысяч были защищены авторским правом.

Многие действия в социальных сетях, объединенные хэштегами, не имеют никакого отношения к брендам, данные хэштеги создаются для объединения определенного смысла. Учитывая отсутствие привязанности с любыми товарами, услугами или брендами, то здесь не имеет смысла анализировать такие метки-хэштеги на наличие в них авторского права [10].

В соответствии со ст. 1482 ГК РФ в качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации.

Следовательно, зарегистрировать хэштег в качестве товарного знака можно, в России нет специальных требований для регистрации подобного рода обозначений. В виду того, что открытого доступа к реестру зарегистрированных товарных знаков нет [11].

Можно сделать вывод, что в Республике Беларусь хэштегу уделяется меньшее значение нежели в США. Если брать во внимание Российскую Федерацию, то там можно зарегистрировать часть хэштега, то есть именно слово, в виде товарного знака. В Республике Беларусь, как и в Российской Федерации, хэштег не будет являться объектом авторского права. Нужно брать во внимание цель создания хэштега, прежде всего хэштег создавался для навигации в сети Интернет, а непосредственно товарные знаки в виде хэштега это его модификация.

#### ЛИТЕРАТУРА

1. Что такое Интернет? [Электронный ресурс] / Все секреты. – Режим доступа: <http://vse-sekretu.ru/149-cto-takoe-internet/html/>. – Дата доступа: 27.05.2017.
2. Что такое хэштег? [Электронный ресурс] / COMP-SECURITY. – Режим доступа: <http://comp-security.net/что-такое-хэштег/>. – Дата доступа: 27.05.2017.
3. Как появились хэштеги [Электронный ресурс] / RUSBASE. – Режим доступа: <https://rb.ru/story/story-of-hashtag/>. – Дата доступа: 28.09.2017.
4. Кто придумал хэштег [Электронный ресурс] / LIVEJOURNAL. – Режим доступа: <http://masterok.livejournal.com/3849357.html/>. – Дата доступа: 28.09.2017.

5. Гражданский кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс] / КонсультантПлюс. – Режим доступа: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_5142/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/). – Дата доступа: 27.05.2017.
6. Право на #хэштег [Электронный ресурс] / Конференция Ломоносова. – Режим доступа: [http://lomonosov-msu.ru/archive/Lomonosov\\_2015/data/7150/uid74337\\_report.pdf](http://lomonosov-msu.ru/archive/Lomonosov_2015/data/7150/uid74337_report.pdf) /. – Дата доступа: 27.05.2017.
7. Гражданский кодекс Республики Беларусь [Электронный ресурс] / kodeksy-by.com. – Режим доступа: [http://kodeksy-by.com/grazhdanskij\\_kodeks\\_rb.htm/](http://kodeksy-by.com/grazhdanskij_kodeks_rb.htm/). – Дата доступа: 27.05.2017.
8. Fraternity Collection, LLC v. FARGNOLI, No. 3:2013cv00664 - Document 62 (S.D. Miss. 2015) [Электронный ресурс] / JUSTIA US Law. – Режим доступа: <http://law.justia.com/cases/federal/district-courts/mississippi/mssdce/3:2013cv00664/83663/62/>. – Дата доступа: 28.09.2017.
9. Vahan Eksouzian et al v. Brett Albanese et al, No. 2:2013cv00728 - Document 188 (C.D. Cal. 2015) [Электронный ресурс] / JUSTIA US Law. – Режим доступа: <http://law.justia.com/cases/federal/district-courts/california/cacdce/2:2013cv00728/553410/188/>. – Дата доступа: 27.09.2017.
10. Tagmarks [Электронный ресурс] / SSRN. – Режим доступа: [https://papers.ssrn.com/sol3/papers.cfm?abstract\\_id=2630195&download=yes/](https://papers.ssrn.com/sol3/papers.cfm?abstract_id=2630195&download=yes/). – Дата доступа: 28.09.2017.
11. Можно зарегистрировать хэштег в виде товарного знака [Электронный ресурс] / zakon.ru. – Режим доступа: [http://zakon.ru/blog/2016/1/7/mozhno\\_li\\_zaregistririvat\\_xeshteg\\_v\\_kachestve\\_tovarnogo\\_znaka\\_0/](http://zakon.ru/blog/2016/1/7/mozhno_li_zaregistririvat_xeshteg_v_kachestve_tovarnogo_znaka_0/). – Дата доступа: 27.05.2017.