

[http://www.wipo.int/export/sites/www/sme/ru/documents/docs/opensource\\_software\\_primer.pdf](http://www.wipo.int/export/sites/www/sme/ru/documents/docs/opensource_software_primer.pdf). – Дата доступа: 13.01.2017.

4. Дюсолье, С. Обзорное исследование по авторскому праву и смежным правам и общественному достоянию [Электронный ресурс] / С. Дюсолье // Всемирная организация интеллектуальной собственности. – Режим доступа: [http://www.wipo.int/edocs/mdocs/mdocs/ru/cdip\\_7/cdip\\_7\\_inf\\_2.pdf](http://www.wipo.int/edocs/mdocs/mdocs/ru/cdip_7/cdip_7_inf_2.pdf). – Дата доступа: 13.01.2017.

5. Иванова, Е.П. Свободные лицензии на программное обеспечение [Электронный ресурс] / Е.П. Иванова // Консультант Плюс: Беларусь. Технология Проф / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2017.

6. Моргунова, Е.А. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный) [Электронный ресурс] / Н.П. Корчагина, Е.А. Моргунова, В.В. Погуляев // КонсультантПлюс. Россия / ЗАО «КонсультантПлюс». – Москва, 2017.

7. Савельев, А.И. Свободные лицензии на программное обеспечение в контексте реформы гражданского законодательства [Электронный ресурс] / А.И. Савельев // КонсультантПлюс. Россия / ЗАО «КонсультантПлюс». – Москва, 2017.

8. Текеева, Л.А. Открытые лицензии: история возникновения, понятие и правовая природа / Л.А. Текеева // ИС. Авторское право и смежные права. – 2016. – №. 6. – С. 27 – 32.

9. Creative Commons Attribution 4.0 International [Electronic resource] // Creative Commons. – Mode of access: <http://creativecommons.org/licenses/by/3.0/legalcode>. – Date of access: 30.03.2016.

10. Rosen, L.E. Open Source Licensing: Software Freedom and Intellectual Property Law / L.E. Rosen. – Prentice Hall PTR, 2005. – 384 p.

## **ПОНЯТИЕ ПОТРЕБИТЕЛЯ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ**

**Ярохович А.В.,**

магистр юридических наук, аспирант кафедры международного частного и европейского права БГУ

Анализ правового статуса потребителя невозможен без четкого понимания того, кого же считать потребителем.

В Республике Беларусь понятие «потребитель» закреплено в ст.1 Закона Республики Беларусь от 9 января 2002 г. № 90-3 «О защите прав потребителей» [2] (далее – Закон). Под потребителем понимается физическое лицо, заказывающее или имеющее намерение заказать, приобретающее или имеющее намерение приобрести, а также потребляющее определенный товар (работу, услугу) исключительно для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности. Аналогичное определение понятия «потребитель» содержится как

в национальном законодательстве отдельных государств-членов СНГ, так и в региональных соглашениях СНГ, например, Соглашении об основных направлениях сотрудничества государств – участников СНГ в области защиты прав потребителей от 25 января 2000 г. (ст. 1).

Проанализировав определение потребителя в Законе, можно выделить следующие признаки, которые позволяют отнести то или иное лицо к категории потребителя:

- 1) потребителем может быть исключительно физическое лицо;
- 2) лицо должно заказать, приобрести или потреблять товар (работы, услуги) или по крайней мере иметь намерение заказать или приобрести товар (работы, услуги);
- 3) товары (работы, услуги) должны приобретаться исключительно для личного использования.

Для сравнения, европейский законодатель исходит из более широкого определения потребителя, нежели белорусский законодатель: законодатель ЕС не определяет, какие именно действия должно совершить лицо, чтобы считаться потребителем. К примеру, согласно Директиве 85/375/СЕЕ «Об ответственности за товары ненадлежащего качества» потребитель – любое физическое лицо, которое при приобретении товаров, услуг по контрактам, урегулированным соответствующей Директивой, действует без связи со своей профессиональной деятельностью [5].

Подход законодателя США к определению потребителя не отличается от вышеприведенного подхода европейского законодателя. В соответствии с § 15 Свода законов США, потребителем является физическое лицо, приобретающее товар (услугу) для личного пользования [7].

Определения, содержащиеся в праве США и праве ЕС, обладают пробелом, урегулированным в белорусском праве. Так, лицо, которое использует подаренную вещь или потребляющее подаренную кем-либо услугу, в соответствии с определением, содержащимся в праве ЕС и США, не будет являться потребителем, так как оно напрямую не приобрело товар.

В Республике Беларусь даже до момента фактического приобретения товара (услуги) потребитель уже может обратиться за защитой своих прав и интересов согласно законодательству о защите прав потребителей, например, в части привлечения к ответственности продавца (исполнителя) за непредоставление или предоставление ненадлежащей информации о товаре (услуге) (ст. 16 Закона).

Вместе с тем, по нашему мнению, у понятия «потребитель», закрепленного в Законе, также есть ряд недостатков.

Во-первых, в некоторых сферах потребителем может признаваться юридическое лицо (например, потребитель гостиничных услуг в соответствии с законодательством Республики Беларусь) [1]. Таким образом, имеет место несовпадение понятийного аппарата, которое должно быть устранено, по нашему мнению, путем включения юридических лиц в круг потребителей.

К примеру, несмотря на то, что на уровне законодательства ЕС потребителем признается физическое лицо, в испанском Королевском законодательном Декрете № 1/2007 от 16 ноября 2007 г. «Общий текст о праве, применением к защите потребителей и пользователей, а также дополнительные законы» указано, что потребителем может быть как физическое, так и юридическое лицо, которое заключает договор без связи с профессиональной деятельностью (ст. 3) [6]. Схожее положение закреплено в ст. 1 Закона Латвии «О защите прав потребителей» от 18 марта 1999 г., также признающего статус потребителя за юридическим лицом [8].

Полагаем, что в случае приобретения юридическим лицом товаров и услуг для собственных нужд, не связанных с предпринимательской деятельностью юридического лица, за ним следует признавать статус потребителя и предоставлять ему соответствующие возможности по защите своих законных прав и интересов потребителя.

Во-вторых, предоставление Законом возможности использования товаров «исключительно» для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, искусственно сужает сферу применения законодательства о защите прав потребителей. Речь идет о договорах с так называемой «двойной направленностью». По такого рода договорам товар приобретает лицом для использования как в личных целях, так и в профессиональных (например, компьютерная техника, которая может быть использована и в работе). При использовании в определении слова «исключительно» все товары, приобретенные для двойной цели, исключаются из категории товаров, приобретенных потребителем, а, значит, лицо, которое их приобрело, не может обратиться за защитой своих прав как потребителя. Как отмечает Кальво Каравака, в случае, когда товар приобретает для целей как личных, так и профессиональных, особое значение имеет преимущественное использование товара [4].

Следовательно, считаем, в белорусском законодательстве также было бы корректно учитывать основную цель применения товара (работы, услуги): а) если преобладает использование для профессиональных нужд, то правоотношения нельзя расценивать как отношения с участием потреби-

теля, б) если преобладает использование для личных нужд, то правоотношения должны расцениваться как отношения с потребителем, следовательно, регулироваться законодательством о защите прав потребителей.

С учетом вышеизложенного, полагаем, что следует расширить формулировку, используемую в белорусском законодательстве таким образом, чтобы признать потребителем лицо, заказывающее приобретающее, потребляющее или имеющее намерение заказать или приобрести товары (работы, услуги) как для личного, так и для профессионального использования при условии преобладающего использования указанных товаров (работ, услуг) в личных целях.

Таким образом, предлагаем следующее определение понятия «потребитель»: «потребитель – любое физическое или юридическое лицо, имеющее намерение заказать или приобрести либо заказывающее, приобретающее товар (работу, услугу) или использующее товар (результат работы, услугу) преимущественно для личных, семейных, домашних или собственных и иных нужд, напрямую не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности».

Во избежание сомнений при оценке того, какие товары (работы, услуги) двойной направленности и при каких условиях будут расцениваться как предназначенные для личного пользования, а какие как связанные с осуществлением предпринимательской деятельности, считаем целесообразным закрепить перечень таких товаров (работ, услуг) и общие критерии их классификации в постановлении Совета Министров Республики Беларусь.

#### БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Об утверждении правил гостиничного обслуживания в Республике Беларусь: Постановление Совета Министров Республики Беларусь, 7 апреля 2006 г. № 471 // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2017.
2. О защите прав потребителей: Закон Респ. Беларусь, 9 янв. 2002г. № 90-3 : в ред. Законов от 08.07.2008г. № 366-3 и 02.05.2012г. № 353-3 // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2017.
3. О защите прав потребителей: Закон Латвии от 18 марта 1999 г. - [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.connect.lv/zakon-o-zaschite-prav-potrebitelej/>. – Дата доступа: 22.01.2017.
4. Derecho Intemacional Privado, Vol.II, Decimocuárte edición. Alfonso Luis Calvo Caravaca y Javier Carrascosa Gonzalez. – Granada. - Editores Cámaras, 2013.- 1293 p.

5. On the approximation of the laws, regulations and administrative provisions of the Member States concerning liability for defective products (85/374/EEC): Council Directive of 25 July 1985. - [Electronic resource]. - Mode of access: [http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?uri=uriserv:OJ.L\\_.1985.210.01.0029.01.ENG&toc=OJ:L:1985:210:TOC](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?uri=uriserv:OJ.L_.1985.210.01.0029.01.ENG&toc=OJ:L:1985:210:TOC). - Date of access: 20.01.2017.

6. Real Decreto Legislativo 1/2007 : Texto refundido de la ley general de la defensa de los consumidores y usuarios y otras leyes complementarias. - [Recurso electrónico]. - Accesible en: <http://www.boe.es/boe/dias/2007/11/30/pdfs/A49181-49215.pdf> - Fecha del acceso: 20.01.2017.

7. 15 U.S. Code. - [Electronic resource]. - Mode of access: <https://www.law.cornell.edu/uscode/text/15/>. - Date of access: 20.01.2017.