

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
**«Владимирский государственный университет
имени Александра Григорьевича и Николая Григорьевича Столетовых»
(ВлГУ)**

Институт машиностроения и автомобильного транспорта

Кафедра «Автомобильный транспорт»

Методические указания к лекционным занятиям
по дисциплине **«Интеллектуальная собственность»** для студентов ВлГУ,
обучающихся по направлению 23.04.03 «Эксплуатация транспортно-
технологических машин и комплексов»

Составитель:
К.т.н., доцент
кафедры «Автомобильный транспорт»
И.В. Денисов

Владимир – 2015 г.

СОДЕРЖАНИЕ

1. Цели и задачи дисциплины. Понятие интеллектуальной собственности. Объекты интеллектуальной собственности. (обзорная лекция)
 - 1.1. Интеллектуальная собственность как объект исключительных прав
 - 1.2. Расширенное понимание интеллектуальной собственности
 - 1.3. Объекты интеллектуальной собственности охраняемые законом

2. Система правовой охраны интеллектуальной собственности в РФ
 - 2.1. Произведения науки, литературы и искусства
 - 2.1.1. Литературные произведения
 - а) Речи, лекции, доклады и иные устные выступления
 - б) Письма, дневники, личные заметки
 - в) Интервью, дискуссии, письма в редакцию
 - г) Переводы
 - д) Программы для ЭВМ
 - 2.1.2. Драматические произведения
 - 2.1.3. Музыкальные произведения
 - 2.1.4. Сценарные произведения
 - 2.1.5. Аудиовизуальные произведения
 - 2.1.6. Произведения изобразительного и декоративного искусства
 - а) Копии произведений изобразительного искусства
 - б) Произведения декоративно-прикладного искусства и дизайна
 - 2.2. Изобретения, полезные модели, промышленные образцы
 - 2.2.1. Изобретения
 - 2.2.2. Полезные модели
 - 2.2.3. Промышленные образцы
 - 2.3. Фирменные наименования, товарные знаки, знаки обслуживания, наименование мест происхождения товаров (средства индивидуализации)
 - 2.3.1. Фирменные наименования
 - 2.3.2. Товарный знак
 - 2.3.3. Знак обслуживания
 - 2.3.4. Наименование мест происхождения товара
 - 2.4. Открытие
 - 2.5. Коммерческая тайна
 - 2.6. Топология интегральной микросхемы
 - 2.7. Селекционные достижения
 - 2.8. Секреты производства (ноу-хау), коммерческая тайна и объекты интеллектуальной собственности

3. Средства индивидуализации как объекты интеллектуальной собственности

4. Собираемый характер интеллектуальной собственности
5. Необходимость оценки прав интеллектуальной собственности
6. Объекты интеллектуальной собственности в сфере бизнеса
7. Сферы спроса на объекты интеллектуальной собственности
 - 7.1. Рынок прав интеллектуальной собственности
 - 7.2. Формирование портфеля прав интеллектуальной
8. Необходимость правовой охраны объектов интеллектуальной собственности
 - 8.1. Сущность коммерциализации интеллектуальной собственности

1. Понятие интеллектуальной собственности

Одним из главных показателей цивилизованного общества во все времена было и продолжает оставаться то, какое внимание уделяется в нем развитию науки, культуры и техники. От того, насколько значителен интеллектуальный потенциал общества и уровень его культурного развития, зависит в конечном счете и успех решения стоящих перед ним экономических проблем. В свою очередь наука, культура и техника могут динамично развиваться только при наличии соответствующих условий, включая необходимую правовую защиту и оценку интеллектуальной собственности.

В условиях современной рыночной экономики в России все более важным элементом становятся такие важные объекты собственности, как фирменные наименования, товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров. Создание равных условий хозяйствования для различных типов товаровладельцев, внедрение конкурентных начал в их деятельность и повышение ответственности за ее результаты, необходимость насыщения рынка товарами и услугами обуславливает объективную потребность в оценке и защите объектов интеллектуальной собственности средств индивидуализации.

Патентное право имеет дело с промышленной собственностью, т.е. исключительными правами реализуемыми в сфере производства, торгового обращения, оказания услуг и т.п. но законодательство не рассматривает средства индивидуализации предпринимателей и их продукции в качестве результатов творческой деятельности и не признает каких-либо особых прав за их конкретными создателями. Когда речь идет о правовой защите объектов интеллектуальной собственности, то основной функцией является обеспечение индивидуализации производителей и их товаров, работ и услуг.

Фирменные наименования, являющееся коммерческим именем предприятия, неразрывно связано с его деловой репутацией. Под этим именем предприниматель совершает сделки и иные юридические действия, несет юридическую ответственность и осуществляет свои права и обязанности, рекламирует или реализует произведенную им продукцию. Фирменные наименования, ставшее популярным у потребителей и пользующееся доверием у деловых партнеров, приносят предпринимателю не только доход, но и заслуженное уважение в обществе и признание его заслуг. Поэтому право на фирму должно рассматриваться и как важное личное неимущественное благо. Использование фирменного наименования выполняет также существенную информационную функцию, поскольку доводит до сведения третьих лиц данные о принадлежности, типе и организационной форме предприятия.

Товарный знак и знак обслуживания, которыми маркируются производимые товары и оказываемые услуги, являются активным связующим звеном между изготовителем и потребителем, выступая в роли безмолвного продавца. Наряду с отличительной функцией, популярный товарный знак вызывает у потребителей определенное представление о качестве продукции. Одной из важных функций товарного знака является также реклама выпускаемых изделий, поскольку завоевавший доверие потребителей товарный знак способствует продвижению любых товаров маркированным данным знаком. Известно также, что на мировом рынке цена изделий с товарным знаком в среднем на 15-25% выше,

чем цена анонимных товаров. Наконец, товарный знак служит для защиты выпускаемой продукции на рынке и применяется в борьбе с недобросовестной конкуренцией.

Аналогичные функции выполняются и таким средством обозначения продукции, как наименование места происхождения товара. Наряду с ними обозначение товара наименованием места его происхождения выступает как гарантия наличия в товаре особых неповторимых свойств, обусловленных местом его производства. Обеспечивая правовую охрану наименований мест происхождения товара, государство защищает и стимулирует развитие традиционных ремесел и промыслов, продукция которых всегда пользуется большим спросом у потребителей.

Таким образом, законодательство о средствах индивидуализации является важной частью правовой охраны объектов интеллектуальной собственности.

Творения, признаваемые произведениями науки, литературы или искусства, а также изобретения, полезными моделями и промышленными образцами, не исчерпывают собой всего многообразия результатов творческой деятельности. Наряду с ними имеется немало объектов, которые создаются творческими усилиями людей, представляют ценность для общества и нуждаются в общественном признании и правовой охране. Наличие такого рода объектов и необходимость их оценки и правового регулирования ввязанных с ними общественных отношений в настоящее время признается подавляющим большинством государств. В России, кроме традиционных объектов, охраняемых авторским и патентным правом, а также законодательством о средствах индивидуализации, предоставляется охрана селекционным достижением, топологиям интегральных микросхем, информации, составляющей служебную и коммерческую тайну, и некоторым другим результатам интеллектуальной деятельности.

При этом отдельные объекты интеллектуальной собственности, в частности научные открытия и рационализаторские предложения, являются особенными в российских условиях, поскольку в большинстве государств мира они особо не выделяются. Другие же объекты, в частности селекционные достижения, секреты производства, топологии интегральных микросхем, пользуются специальной правовой охраной в большинстве стран мира.

Итак интеллектуальная собственность - собирательное понятие, применяемое для обозначения прав на:

- результаты интеллектуальной (творческой) деятельности в области литературы, искусства, науки и техники, а также в других областях творчества;
- средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров или услуг;
- защиту от недобросовестной конкуренции.

Дать точное и универсальное определение интеллектуальной собственности крайне сложно, если вообще возможно, поскольку содержание понятия интеллектуальной собственности меняется по мере по мере развития техники, рыночных отношений и законодательства, а объединяемые данным понятием права очень разнородны.

1.1. Интеллектуальная собственность, как объект исключительных прав

Если для каких-то результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации правовая охрана законодательством не предусмотрена, то предмета для разговора о них как объектах интеллектуальной собственности, строго говоря, не существует. Данный критерий нельзя считать абсолютным, так как законодательство развивается, а круг охраноспособных объектов постоянно расширяется. Поэтому к объектам интеллектуальной собственности иногда относятся также и объекты, на которые пока не распространена, но в обозримом будущем может быть распространена правовая охрана.

В принципе объекты интеллектуальной собственности могут рассматриваться как объекты гражданского оборота и, следовательно, быть объектами оценивания. Однако для целей бизнеса, бухгалтерского учета и иных целей, как правило, оцениваются не сами объекты интеллектуальной собственности, а права на них, причем оценка прав интеллектуальной собственности зависит от целей ее предполагаемого использования и многих других факторов.

1.2. Расширенное понимание интеллектуальной собственности

Конвенция об учреждении Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС), принятая в Стокгольме 14 июля 1967г., трактует понятие интеллектуальной собственности максимально широко, а к объектам прав интеллектуальной собственности относит:

- 1) литературные, художественные произведения и научные труды (охраняются авторским правом);
- 2) исполнительную деятельность артистов, фонограммы и радиопередачи (охраняются смежными с авторскими правами);
- 3) изобретения, полезные модели промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, коммерческие наименования и обозначения, а также пресечение недобросовестной конкуренции (охраняются патентным правом и правом промышленной собственности).

Законодательство каждой конкретной страны, включая Россию, несколько сужает понятие интеллектуальная собственность, но не так сильно, как иногда кажется. Законодательные статьи Гражданского кодекса РФ не содержит определения интеллектуальной собственности и не определяет перечень прав, относимых к интеллектуальной собственности, но имеет системообразующее значение. В ней подчеркивается исключительный характер прав интеллектуальной собственности и выделяются две группы объектов исключительных прав: результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации. Если рассматривать эту норму как определение интеллектуальной собственности, то понятия интеллектуальной собственности и объекты интеллектуальной собственности окажутся зауженными.

Объекты интеллектуальной собственности охраняемые законом

Охраноспособны в соответствии с действующим законодательством и, следовательно, относятся к объектам интеллектуальной собственности следующие результаты интеллектуальной деятельности:

- изобретения, полезные модели, промышленные образцы, охраняемые Патентным Законом РФ;
- произведения науки, литературы и искусства, а также другие объекты авторского и смежных прав, охраняемые законом РФ «Об авторском праве и смежных правах»;
- программы для ЭВМ и базы данных, охраняемые законом РФ «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных»;
- топологии интегральных микросхем, охраняемые законом РФ «О правовой охране топологий интегральных микросхем»;
- селекционные достижения, охраняемые законом РФ «О селекционных достижениях».

Имущественные права на все перечисленные объекты, оборотоспособны, так как передаются на основе авторских, лицензионных или иных договоров.

В настоящее время в законодательстве РФ определены рассмотренные ниже объекты интеллектуальной собственности.

1.3. Объекты авторского права: произведения науки, литературы и искусства

Литературные произведения

В российском законодательстве под этим термином понимается любое произведение, в котором выражение мыслей, чувств и образов осуществляется посредством слова в оригинальной композиции и посредством оригинального изложения. В этом своем значении литературное произведение охватывает собой не только литературно-художественные, но и научные, учебные, публицистические и иные работы. При этом само литературное произведение может находиться в устной, письменной или иной объективной форме, допускающей возможность восприятия его третьими лицами. Оно может быть как зафиксировано на бумаге, пленке, грампластинке, компакт-диске или ином материальном носителе, так и выражено в устной форме, в частности публично произнесено или исполнено.

а) Речи, лекции, доклады и иные устные выступления

В законах РФ не упоминается особо об охране таких литературных произведениях, как речи, лекции, доклады и иные устные произведения. Однако, практически правовое обеспечение произведений выраженных в устной форме и не зафиксированных на каком-либо материальном носителе, хотя и сложная, но реальная задача.

б) Письма, дневники, личные заметки

К числу объектов интеллектуальной собственности охраняемым законом относятся письма, дневники, личные записи и иные аналогичные документы личного характера, хотя закон и не выделяет их особо среди других литературных произведений. Право на письма, дневники, записки, заметки и т.п. принадлежит их автору, и только с согласия которого и может быть осуществлено их опубликование. Тайна документов личного характера охраняется независимо от ценности содержащихся в них сведений. С точки зрения правовой охраны не имеет значения, кто является автором дневников и писем - известный общественный деятель, знаменитый писатель, видный ученый или простой гражданин. Критерием правовой охраны этих объектов является лишь частный характер содержащихся в них сведений. Для опубликования писем, дневников и т.п. требуется согласие их авторов, а если речь идет о письмах, то и согласие адресата.

в) Интервью, дискуссии, письма в редакцию

Под интервью понимается встреча, в процессе которой писатель, репортер или комментатор получает от собеседника информацию для опубликования. Однако значение интервью не в простом выяснении сведений, для получения которых имеются другие источники информации, а в живом общении с людьми, позволяющем узнать их мнения, оценки тех или иных событий, причины поступков и т.п. Кроме того, интервью должно отражать индивидуальные, неповторимые черты героев, их характеры, особенности поведения и т.д. Всего этого можно достичь лишь в том случае, если интервью является результатом творческой деятельности и не сводится к простому механическому воспроизведению ответов на произвольно составленные вопросы. Однако интервью становится охраняемым законом объектом интеллектуальной собственности, если оно приобретает оригинальную форму благодаря тщательно продуманной композиции и своему индивидуальному стилю. Письма в редакцию, в отличие от писем частного характера могут быть опубликованы, за исключением случаев, когда в письмах содержится прямой запрет на публикацию. Письмо в редакцию является объектом интеллектуальной собственности защищаемым авторским правом, так как требует творческого вклада для его составления. В нем особое значение имеют авторская позиция, авторское повествование, авторское раздумье, комментарии, оценка фактов - все здесь синтезировано, включая и своеобразие литературно-стилистических средств.

г) Переводы

Самостоятельным видом литературных произведений, охраняемых авторским правом, является перевод произведения на другой язык. При этом происходит творческое воссоздание переводимого произведения в новой языковой форме. Уровень перевода определяется в первую очередь умением переводчика максимально точно передать специфику образного стиля автора оригинального произведения. Если, однако, труд переводчика не является творческим и сводится лишь к дословному переводу без надлежащей научной и литературной обработки, такой перевод не является объектом интеллектуальной собственности защищаемым авторским правом.

д) Программы для ЭВМ

В настоящее время алгоритмы и программы для ЭВМ приобрели значение программной продукции. Эта продукция соединяет в себе результаты интеллектуального творчества и индустриального труда большой сложности. Известно, что затраты на создание программных средств во много раз превышают затраты на производство самих ЭВМ. В законодательстве РФ программы для ЭВМ и базы данных приравниваются к произведениям науки, литературы и искусства, но не приравниваются к изобретениям. Программа для ЭВМ как объект интеллектуальной собственности защищаемый авторским правом представляет собой объективную форму представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения. Однако охрана программ для ЭВМ является неполной, так как хотя и обеспечивается защита от копирования программ, но не защищаются лежащие в их основе алгоритмы.

Наряду с охраной программы для ЭВМ в последние годы приобрел актуальность вопрос об охране объектов интеллектуальной собственности созданных при помощи ЭВМ. Многие произведения, созданные с помощью ЭВМ, не уступают в своей оригинальности результатам творческой деятельности людей и практически не могут быть от них отделены даже опытными экспертами. Это дает достаточные основания для того, чтобы признавать подобные произведения объектами интеллектуальной собственности охраняемыми авторским правом. При этом многие специалисты считают, что охраняемым законом объектом интеллектуальной собственности может быть лишь сама программа, а не достигнутый с ее помощью результат.

Драматические произведения

Объектами интеллектуальной собственности охраняемыми авторским правом признаются драматические произведения во всех их жанровых разновидностях, методах сценического воплощения и формах объективного выражения. Выделения драматических произведений в особый вид охраняемых законом произведений обусловлено присущей им спецификой художественных средств и формой использования. В частности, текст драматических произведений, в отличие от других видов литературных произведений состоит из диалогов и монологов персонажей, а само произведение предназначено в основном для исполнения на сцене, т.е. публичного исполнения.

Музыкальные произведения

Музыкальным признается произведение, в котором художественные образы выражаются с помощью звуков. Звук как основа музыкальной образности и выразительности лишен смысловой конкретности слова и не воспроизводит фиксированных, видимых картин мира, как в живописи. Вместе с тем он специфическим образом организован и имеет интонационную природу. Интонация и делает музыку звучащим искусством, как бы вбирая в себя многовековой речевой опыт. Музыкальные произведения могут быть воспринимаемы как непосредственно на слух при их

исполнении, так и с помощью соответствующих технических средств - компакт-дисков, магнитофонных записей, грампластинок и т.п. Охраняемыми являются любые публично исполненные произведения, включая и те, которые не имеют какой-либо материальной формы.

Сценарные произведения

Среди объектов интеллектуальной собственности охраняемых авторским правом названы сценарии, по которым ставятся фильмы, балетные спектакли, массовые представления и т.п. В зависимости от вида ставящихся произведений различаются и сами сценарии. Кроме всего, независимо от жанра, формы и стилистических особенностей сценарий должен отвечать производственно-экономическим требованиям, в частности в кинематографе, театре, массовых шоу. Сценарий, независимо от того, является ли он оригинальным или созданным в результате переработки чужого повествовательного или драматического произведения, должен считаться объектом интеллектуальной собственности охраняемым законом.

Аудиовизуальные произведения

Аудиовизуальные произведения охватывают собой широкий круг кино-, теле- и видео произведений, которые рассчитаны на одновременное слуховое и зрительское восприятие аудиторией. Сюда относятся прежде всего кино-, теле-, и видеофильмы, независимо от их жанра и назначения (художественные, документальные, научно-популярные мультипликационные и т.п.), объема (полнометражные, короткометражные, многосерийные), исполнения (звуковые, немые, черно-белые, цветные, широкоэкранные и т.п.), слайд фильмы, диафильмы, другие кино- и телепроизведения. Практически все аудиовизуальные произведения представляют собой органическое соединение разных видов искусств в единое художественное целое, несводимое к сумме составляющих его компонентов. Так, творческий вклад в создание такого комплексного произведения, как кино- и телефильмы, вносят сценарист, художник, композитор, оператор, актеры и иные лица, труд которых синтетически объединяется искусством режиссера в новое художественное целое. При этом некоторые компоненты фильма, такие, как сценарий, в том числе режиссерский, музыка, фотографические изображения (кадры), эскизы, рисунки, макеты декораций, костюмов, реквизиты и т.п., могут существовать и использоваться отдельно от фильмов и имеют значение самостоятельных объектов интеллектуальной собственности.

Произведения изобразительного и декоративного искусства

Ввиду большого разнообразия форм и технических способов выражения творческой мысли в произведениях изобразительного и декоративного искусства четко очертить их круг практически невозможно. Конечно к ним относятся произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, комиксы, графические рассказы, произведения монументального искусства, декоративно-прикладного искусства. Важнейшей особенностью произведений изобразительного искусства является тесная неразрывная их связь с материальными носителями, в которых они воплощены. Последние существуют

зачастую в единичном экземпляре, а потому для них особенно важно разграничивать право собственности на картину или скульптуру как вещь и авторское право на само произведение.

а) Копии произведений изобразительного искусства

Произведения изобразительного искусства в принципе могут не только воспроизводиться в виде репродукций, фотографий и т.п., но и воссоздаваться в своей оригинальной предметной форме. Очевидно, что снятие копий с таких произведений допускается лишь с согласия автора или его правопреемников, а в некоторых случаях с согласия собственника, например музейного учреждения. Произведения изобразительного искусства, например скульптура, установленная в публичном месте в отношении которой истекли сроки охраны, могут копироваться без чьего-либо разрешения.

б) Произведения декоративно-прикладного искусства и дизайна

Характерными признаками произведений декоративно-прикладного искусства являются утилитарность и художественность их исполнения. Иными словами, предметы декоративно-прикладного искусства решают одновременно практические и художественные задачи. Они могут быть уникальными, фактически неповторимыми, но большинство из них тиражируются в массовом количестве. Произведения декоративно-прикладного искусства, которые предназначены для использования в промышленности должны быть приняты и оценены художественными советами, созданными на предприятиях. Само произведение рассматривается в качестве объекта интеллектуальной собственности охраняемого авторским правом с момента его создания.

1.4. Объекты промышленной собственности: изобретения, полезные модели, промышленные образцы

Изобретения

Объекты интеллектуальной собственности считаются изобретениями, если они представляют собой устройство, способ, вещество, штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных а также применение известного устройства, способа, вещества по новому назначению. К устройствам как объектам изобретения относятся конструкции и изделия. Например к устройствам, как объектам изобретений, относятся - машины, приборы, механизмы, инструменты, транспортные средства, сооружения, оборудование и т.п.

Полезные модели

Полезными моделями являются новые и промышленно применимые решения, относящиеся к конструктивному выполнению средств производства и предметов потребления, а также их составных частей. Понятием «полезная модель» обычно охватываются такие технические новшества, которые по своим внешним признакам хотя и напоминают изобретения, однако являются менее значительными с точки зрения их

вклада в уровень техники. Полезная модель, так же как изобретения и другие объекты интеллектуальной собственности, должна быть результатом самостоятельного изобретательского творчества, обладать новизной и промышленной применимостью.

Промышленные образцы

Промышленным образцом является художественно-конструктивное решение изделия, определяющее его внешний вид. Как и изобретение, промышленный образец представляет собой нематериальное благо, результат творческой умственной деятельности, который может быть воплощен в конкретных материальных объектах. Если изобретение является техническим решением задачи, то промышленным образцом признается решение внешнего вида изделия, является решением задачи, содержащее указание конкретных средств и путей реализации творческого замысла дизайнера.

Фирменные наименования

Под понятием «фирма» чаще всего подразумевается то наименование, под которым предприниматель выступает в обществе и которое индивидуализирует это лицо в ряду других. Фирменное наименование должно содержать соответствующее действительности указание на организационно-правовую форму предприятия (ООО, ОАО, ЗАО и т.д.), его тип (государственное, муниципальное, частное), профиль деятельности (производственное, научное, коммерческое). Законодательное положение о фирме запрещает включать в фирменное наименование обозначения, способные ввести в заблуждение потребителей.

Товарный знак

Товарный знак определяется как обозначение, способное отличить товары одних юридических или физических лиц от однородных товаров других. Прежде всего товарным знаком признается условное обозначение, своего рода символ, который помещается на выпускаемой продукции, ее упаковке или сопроводительной документации, и заменяет собой подчас длинное и сложное название (наименование) изготовителя товара.

По форме своего выражения товарные знаки могут быть словесными, изобразительными, объемными, комбинированными и другими.

Словесные товарные знаки чрезвычайно разнообразны. В их качестве часто избираются имена известных людей, героев художественных произведений, мифологических персонажей, названий животных, птиц, растений, драгоценных камней, небесных тел. А также производные из древних языков (Лактос, Санорин). В настоящее время часто встречаются товарные знаки, представляющие собой искусственно образованные слова. Нередко словесные товарные знаки связываются с фирменным наименованием предприятия. Иногда в качестве словесных товарных знаков используются словосочетания и даже короткие фразы («Из рук в руки», «Белый ветер», «Маленькие компьютеры для больших людей»). При этом интеллектуальной собственностью является не только само слово, но и шрифтовое решение.

Изобразительные товарные знаки - это обозначения в виде различных значков, рисунков, символов. Хотя их эффективность по сравнению со словесными товарными знаками оценивается ниже, в России на их долю приходится около 70% всех регистрируемых отечественных товарных знаков.

Объемные товарные знаки представляют собой изображение товарного знака в трех измерениях. Предметом объемного товарного знака может быть оригинальная форма изделия, например форма мыла, пилюли и т.д., либо его упаковка, например форма бутылки для напитка или флакона для духов.

Комбинированные товарные знаки сочетают в себе элементы названных выше знаков. Одним из самых распространенных их видов являются этикетки в которых сочетаются словесные и изобразительные элементы в определенном цветовом исполнении (например обертка для конфет «Мишка косолапый» зарегистрированная Московской экспериментальной кондитерской фабрикой «Красный Октябрь»).

Кроме перечисленных видов товарных знаков допускается к регистрации и другое обозначение товаров и услуг, в частности звуковые, световые, обонятельные и иные обозначения. В настоящее время подобные товарные знаки регистрируются в основном на имя иностранных пользователей.

Знак обслуживания

Знаком обслуживания признается обозначение, способное отличить услуги одних юридических или физических лиц от однородных услуг других. Иными словами, обозначение может быть признано знаком обслуживания, если оно носит характер символа, является новым и зарегистрированным. В российском законодательстве знакам обслуживания предъявляются такие же требования, как и к товарным знакам.

Наименование мест происхождения товара

Наименование мест происхождения товара - это наименование страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или людскими факторами, либо тем и другим одновременно. Наименования мест происхождения товара, несмотря на сходство с товарными знаками и знаками обслуживания, обладают особенностями. Прежде всего, обозначения товаров в данном случае должно содержать прямое или косвенное указание на то, что товар происходит из конкретной страны, области или местности. Специфические свойства, которые в праве ожидать потребителя от товара, обозначенного его привязкой к определенному географическому объекту, должны носить стабильный, устойчивый и известный характер. Как правило, они обуславливаются особыми природными условиями географической среды (краснодарский чай, вологодское масло и т.п.) и (или) профессиональным опытом и традициями производства изготовителей товаров, проживающих в данной местности (хохломянская роспись, гжель, вологодские кружева и т.п.). Из самой сущности данного объекта промышленной собственности вытекает, что он может быть выражен лишь в словесной форме. Это может быть название страны (Российский), населенного пункта (Московский), местности (Балтийский) или

другого географического объекта (Алтайский), которые, в свою очередь, могут официальными (Санкт-Петербургский) или неофициальными (Питерский), полными (Санкт-Петербургский) или сокращенными (Петербургский), современными (Петербургский) или историческими (Ленинградский).

2. СИСТЕМА ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В РФ

2.1 ИСТОЧНИКИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРАВА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Общая характеристика источников права интеллектуальной собственности Правовое регулирование интеллектуальной собственности характеризуется развитой системой источников, представленных как внутренними нормативными правовыми актами, так и международными конвенциями, соглашениями и договорами. Содержание юридического института интеллектуальной собственности составляют правовые нормы различной отраслевой принадлежности. Ведущее место среди них принадлежит нормам гражданского права. Нормы гражданского права определяют понятие и содержание интеллектуальной собственности, регулируют реализацию исключительных прав, а также договорные отношения по предоставлению прав на результаты интеллектуальной деятельности. Кроме того, на интеллектуальную собственность распространяются общие принципы наследования, устанавливаемые гражданским законодательством. Нормы административного права нормы обеспечивают систему управления интеллектуальными правами и контроля за их осуществлением, финансовые — определяют порядок финансирования государством и муниципальными органами государственного (муниципального) заказа в сфере создания и использования объектов интеллектуальной собственности.

Большое значение в структуре интеллектуальных правоотношений принадлежит информационным, а также правовым отношениям по поводу использования памятников культуры и других культурных ценностей. Нормы трудового права регулируют отношения автора (создателя) творческого результата с администрацией предприятий, учреждений, организаций по поводу служебных результатов. Нормы процессуального права направлены на осуществление защиты прав и законных интересов авторов и других правообладателей в установленной законом форме. Основным источником ПИС РФ является Конституция страны. 1. Конституция РФ как источник права интеллектуальной собственности. Основу современного правового регулирования отношений интеллектуальной собственности в России составляют нормы Конституции РФ. Это, прежде всего, положения о свободе творчества, печати, слова, мысли, неприкосновенности личной жизни, а также право на доступ к информации и культурным ценностям. Статья 44 Конституции РФ каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания.

Интеллектуальная собственность охраняется законом. Право человека заниматься творческой деятельностью может осуществляться как на профессиональной, так и на непрофессиональной (любительской) основе. Профессиональный и непрофессиональный

творческие работники равноправны в области авторского права и смежных прав, права на интеллектуальную собственность, охрану секретов мастерства, свободу распоряжения результатами своего труда, поддержку государства. Статья 71 Конституции РФ определяет место норм об интеллектуальной собственности в российском законодательстве — они относятся к исключительному ведению Российской Федерации (п. «о» ст. 71). Это означает, что акты субъектов РФ и органов местного самоуправления, регулирующие отношения интеллектуальной собственности, не подлежат применению с момента принятия Конституции РФ (1993 г.). Статья 15 устанавливает, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры, ратифицированные Российской Федерацией, являются источниками национального законодательства. Следовательно, данная норма распространяется на сферу интеллектуальной деятельности. Статьи 90 и 113 конкретизируют указанную в статье 15 норму и уточняют, что правила действующего международного договора РФ, согласие на обязательность которого, было принято не в форме Федерального Закона, имеют приоритет в применении в отношении подзаконных нормативных актов, изданных органом государственной власти, заключившим данный договор.

2. Кодексы РФ как источники права интеллектуальной собственности. Внутреннее законодательство об интеллектуальной собственности до 1 января 2008 г. было представлено Гражданским кодексом РФ, федеральными законами и подзаконными актами. Характерной чертой внутреннего законодательства России об интеллектуальной собственности до самого последнего времени была его внутренняя неоднородность и отсутствие единого нормативного акта, закрепляющего общие начала правового регулирования интеллектуальной собственности. О единой подотрасли гражданского права можно было говорить только в теоретическом аспекте, только как об основе для законопроектных работ в этой области.

Вместе с тем сказанное позволяет сделать вывод о многоотраслевом характере законодательства об интеллектуальной собственности, в составе которого акты гражданского законодательства образуют, несомненно, центральную область (ядро), а все остальные располагаются на периферии, играя вспомогательную роль по отношению к гражданско-правовому институту права интеллектуальной собственности. Новая (четвертая) часть ГК РФ упраздняет только двухуровневый принцип построения законодательства об интеллектуальной собственности, но не его комплексный характер. Гражданский кодекс РФ до принятия его четвертой части определял принципиальные моменты в гражданско-правовом регулировании интеллектуальной собственности. Он включил в сферу своего регулирования: - основания возникновения и порядок осуществления интеллектуальной собственности (ч. 1 ст. 2, ст. 8); - сформулировал понятие интеллектуальной собственности (ст. 138); - включил интеллектуальную собственность в содержание правоспособности и дееспособности граждан (ст. 18, 26) и в перечень объектов гражданского права (ст. 128), в том числе в качестве специального объекта отдельных видов обязательств (ст. 769, 1027). Вместе с тем ГК РФ с 1 января 2008 года регулирует напрямую отношения в сфере интеллектуальной деятельности. Нормы части IV Гражданского кодекса РФ будут рассмотрены позже в соответствии с их принадлежностью к тому или иному институту права интеллектуальной собственности.

2. Законы РФ как источники права интеллектуальной собственности. 1) Законы и иные правовые акты РФ в соответствии с Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. № 231-

ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» с 1 января введена в действие четвертая часть ГК РФ, регулирующая авторско-правовые отношения, и утратили силу законы РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» и от 23 сентября 1992 г. № 3523-1 «О правовой охране программ для электронно-вычислительных машин и баз данных», «Патентный закон», Закон о топологиях интегральных микросхем и другие; 2) авторско-правовые отношения регулируются другими федеральными законами, в смежных отраслях права, например «О средствах массовой информации», «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации», «О геодезии и картографии», «О народных художественных промыслах», «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», «О коммерческой тайны» и некоторые другие. 3) обычаи делового оборота – это сложившиеся и широко применяемые предпринимателями правила поведения, не предусмотренные законодательством, независимо оттого, зафиксированы ли они в каком-либо документе (п. 1 ст. 5 ГК РФ).

Кроме того, источники правового регулирования в сфере интеллектуальной собственности представлены Указами Президента РФ, Постановлениями Правительства РФ, актами министерств и иных федеральных органов исполнительной власти по гражданско-правовым вопросам науки, литературы и искусства, не противоречащие ГК РФ и другим федеральным законам. 3. Международные источники как источники права интеллектуальной собственности. Международные источники правового регулирования интеллектуальной собственности, число которых весьма значительно, отличаются высокой степенью унификации, уступая в этом отношении только институтам международной купли-продажи и международного коммерческого арбитража. Международным договором Российской Федерации является международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами) либо с международной организацией в письменной форме и регулируемое международным правом независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких, связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования (например, конвенция, пакт, соглашение и пр.). В число международных договоров Российской Федерации входят также действующие международные договоры, заключенные СССР, в отношении которых Российская Федерация продолжает осуществлять международные права и обязательства СССР в качестве государства — продолжателя Союза ССР.

Нормы, содержащиеся в международных договорах Российской Федерации, по условиям применения принято делить на две группы: нормы непосредственного действия и нормы, требующие принятия внутреннего нормативного правового акта Российской Федерации. В соответствии с ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» положения официально опубликованных международных договоров Российской Федерации, не требующие издания внутригосударственных актов для применения, действуют в Российской Федерации непосредственно. Для осуществления иных положений международных договоров Российской Федерации принимаются соответствующие правовые акты. Международный договор на территории России подлежит применению, если Российская Федерация в лице компетентных органов государственной власти выразила согласие на обязательность для

нее международного договора посредством одного из действий, перечисленных в ст. 6 вышеуказанного Закона, а также при условии, что названный договор вступил в силу для Российской Федерации.

Если международный договор устанавливает правила, отличные от тех, которые установлены каким-либо федеральным законом, то согласие Российской Федерации на обязательность такого международного договора должно быть выражено в форме федерального закона. При этом правила такого международного договора получают приоритет в применении в отношении законов Российской Федерации. Правила действующего международного договора Российской Федерации, согласие на обязательность которого было принято не в форме федерального закона, имеют приоритет в применении в отношении подзаконных нормативных актов, изданных органом государственной власти, заключившим данный договор (ч. 4 ст. 15, ст. 90, 113 Конституции РФ).

Важнейшими международно-правовыми актами общего значения являются:

1. Парижская Конвенция об охране промышленной собственности (Париж, 20 марта 1883 г.).
2. Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г., участницей которой Российская Федерация стала с 13 марта 1995 г.
3. Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС) (Стокгольм, 14.07.1967).

Парижская конвенция содержит перечень объектов, подпадающих под режим охраны промышленной собственности (объекты патентного права и средства индивидуализации юридических лиц и результатов их деятельности) и указывает на содержание понятия «промышленная собственность»: «Промышленная собственность понимается в самом широком смысле и распространяется не только на промышленность и торговлю в собственном смысле слова, но также и на область сельскохозяйственного производства и добывающей промышленности и на все продукты промышленного или природного происхождения, как например: вино, зерно, табачный лист, фрукты, скот, ископаемые, минеральные воды, пиво, цветы, мука».

Конвенция, учреждающая ВОИС, распространяется на все объекты интеллектуальной собственности. Она призвана содействовать охране интеллектуальной собственности во всем мире путем сотрудничества государств и, в соответствующих случаях, во взаимодействии с любой другой международной организацией. Вступление России во Всемирную торговую организацию (ВТО) в 2012 году должно повлечь за собой перемены в правовом регулировании интеллектуальной собственности, и, прежде всего, авторского права, поскольку условием вступления в ВТО являлось присоединение к соглашению по торговым аспектам интеллектуальной собственности (Соглашение ТРИПС). Это Соглашение об относящихся к торговле аспектах прав интеллектуальной собственности, сокращенно именуется ТРИПС (TRIPS — Trade-Related Aspects of Intellectual Property Rights) и является приложением к Соглашению о создании Всемирной торговой организации. Соглашение вступило в силу с 1 января 1995 г. и обязательно для всех членов ВТО, в которой участвуют 144 государства. Соглашение ТРИПС затрагивает пять сфер:

1) порядок применения основополагающих принципов международных соглашений по вопросам торговли и соблюдения прав интеллектуальной собственности;

2) порядок обеспечения достаточных мер по охране прав интеллектуальной собственности;

3) меры по охране прав интеллектуальной собственности на территориях отдельных государств;

4) порядок разрешения споров по вопросам интеллектуальной собственности между государствами — членами ВТО;

5) специальные мероприятия на переходном этапе к новой системе охраны прав интеллектуальной собственности. Соглашением ТРИПС определена сфера интеллектуальной собственности: авторское право и другие смежные права; торговые марки, включая фирменные знаки сервисных компаний, данные о месте производства (географические названия), промышленный дизайн, патенты, дизайн полупроводниковых микросхем, информация, не подлежащая разглашению, включая профессиональные тайны. Хотя международные конвенции уже в значительной мере распространяются на авторское и смежные права, тем не менее, эти конвенции были подписаны не всеми странами, и большинство их не содержит ни положений, достаточных для обеспечения их соблюдения, ни правил, применимых для урегулирования споров. Соглашение ТРИПС, являющееся частью многосторонних соглашений по ВТО, гарантирует признание на международном уровне минимальных норм защиты прав интеллектуальной собственности — в частности, авторских и смежных прав. Эти положения основываются на положениях более крупных международных конвенций в этой области, а именно: Бернской и Римской конвенциях. В соответствии с этим соглашением, некоторое число развивающихся стран присоединилось к международному сообществу в деле охраны интеллектуальной собственности и применяют положения различных многосторонних конвенций ВОИС впервые.

Выполнение соглашения ТРИПС для России считается одним из наиболее проблемных последствий вступления в ВТО, влекущих необходимость не только изменения российского законодательства, но и его последовательного выполнения. Основные особенности действия положений международных договоров на территории Российской Федерации заключаются в следующем. Охрана иностранных произведений в соответствии с международным договором возможна лишь постольку, поскольку таковая допускается в принципе по отношению к конкретному виду объектов авторского права. Международный договор, как правило, определяет круг объектов своей защиты (сферу действия) как по содержанию и форме, так и по моменту начала их охраны. Эти положения носят приоритетный характер по отношению к российскому законодательству в силу ст. 7 ГК РФ. Так, в соответствии со ст. VII Всемирной конвенции об авторском праве на территории России не охраняются иностранные произведения, впервые опубликованные за рубежом до 27 мая 1973 г. (дата присоединения к Конвенции СССР), поскольку на территории СССР эти произведения до этого не охранялись. Аналогичным образом в России не охраняются права на иностранные фонограммы, записанные за рубежом до 13 марта 1995 г. (дата присоединения России к Конвенции об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм) (Женева, 29 октября 1971 г.). Статья 7 данной Конвенции (п. 3) освобождает ее участников от охраны на своей территории прав на ранее записанные фонограммы. То же самое правило действует и по отношению к иностранным исполнениям и передачам в

эфир до 26 мая 2003 г. (дата присоединения России к Римской конвенции 1961 г.). Поскольку в соответствии с п. 2 ст. 20 Конвенции защита объектов, первая запись которых была осуществлена до даты вступления Конвенции в силу для государства-участника, возможна только в силу прямого закрепления соответствующего положения в национальном законодательстве, поскольку государство-участник не обязано предоставлять такую защиту указанным объектам смежных прав.

Наряду с многосторонними международными договорами на территории России действуют двусторонние договоры в области охраны авторских и смежных прав, которыми могут устанавливаться нормы, отличающиеся от норм вышеупомянутых международных конвенций. Так, Соглашение между Союзом Советских Социалистических Республик и Чехословацкой Социалистической Республикой о взаимной охране авторских прав на произведения литературы, науки и искусства (Прага, 18 марта 1975 г.) продолжает действовать в отношениях между Российской Федерацией и Словацкой Республикой и в отношениях между Российской Федерацией и Чешской Республикой. Данный договор предоставил в России правовую охрану иностранному произведению на условиях, установленных для граждан России. Отсюда защита прав чешских и словацких произведений может осуществляться и в том случае, если они были опубликованы ранее присоединения СССР к Всемирной конвенции по авторскому праву (ретроохрана). Такой же подход по отношению к действию договора во времени (придание обратной силы заключенному договору или ретроохрана) был избран и в Соглашении между Союзом Советских Социалистических Республик и Австрийской Республикой о взаимной охране авторских прав (Вена, 16 декабря 1981 г.).

В соответствии со ст. 2 указанного Соглашения каждая договаривающаяся сторона применяет Всемирную конвенцию об авторском праве от 6 сентября 1952 г. в отношении произведений или прав на произведения граждан другой договаривающейся стороны вне зависимости от даты их создания и безотносительно к тому, были ли они выпущены в свет и когда именно. В части, не урегулированной международными договорами, действуют положения внутреннего российского законодательства. В соответствии со ст. 1256 части четвертой ГК РФ исключительное право распространяется на произведения, обнародованные за пределами территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами территории Российской Федерации, и признается за авторами, являющимися гражданами Российской Федерации (их правопреемниками), а также за гражданами других государств и лицами без гражданства в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

Источники правового регулирования интеллектуальной собственности правовым институтам ПИС Источники авторского права. С 1 января 2008 г. вступили в силу нормы авторского права, сосредоточенные в четвертой части ГК РФ. Это гл. 70 «Авторское право», регулирующая основания возникновения, способы и порядок осуществления, перехода (передачи) и прекращения интеллектуальных прав на произведения литературы, науки и искусства, в том числе программы для ЭВМ и базы данных (ст. 1255—1302). Глава 71 «Права, смежные с авторскими» посвящена общим правилам регулирования смежных прав (§1), правам на исполнение (§2), на фонограммы (§3), на сообщения радио-ил и телепередач (§4), а также правам, вытекающим из факта организации создания баз данных (§5). Закон об авторском праве и Закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» с этого момента соответственно утратили свою силу. Существуют федеральные законы,

распространяющиеся либо на отдельные виды объектов, приравненных к произведениям, либо на отдельные, особые сферы создания и использования объектов авторского права. Это, например, Закон РФ от 27 декабря 1991 г. № 2124-1 «О средствах массовой информации», содержащий нормы, относящиеся к применению норм авторского права в деятельности СМИ (выход в свет продукции СМИ, порядок распространения, условия использования произведений и т. д.). Здесь следует упомянуть и другие законы — такие, как федеральные законы от 17 ноября 1995 г. № 169-ФЗ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации», от 26 декабря 1995 г. № 209-ФЗ «О геодезии и картографии», от 6 января 1999 г. № 7-ФЗ «О народных художественных промыслах» и некоторые другие.

Наряду с законами источниками авторского права в России являются федеральные подзаконные акты, среди которых важную роль играют постановления Правительства РФ, акты Министерства культуры, Министерства юстиции, Министерства образования и науки РФ, Министерства экономического развития и торговли РФ. Международные договоры Российской Федерации в области авторского права представлены следующими международными конвенциями. Прежде всего, это: 1. Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г., участницей которой Российская Федерация стала с 13 марта 1995 г.. 2. Всемирная конвенция об авторском праве от 6 сентября 1952 г., к которой в мае 1973 г. присоединился еще Советский Союз, состоявший с 1968 г. во Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС). Эта Конвенция к тому времени уже была пересмотрена в Париже 24 июля 1971 г. Россия присоединилась к этой редакции Конвенции 9 марта 1995 г. 3. Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм (Женева, 29 октября 1971 г.). 4. Римская конвенция об охране прав артистов-исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций от 26 октября 1961 г. Поскольку участие в ней является одним из необходимых условий для вступления России в ВТО, то Россия присоединилась к ней, и с 26 мая 2003 г. эта Конвенция вступила в действие на ее территории. Источники патентного права. Интеллектуальные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы с 1 января 2008 г. регулирует гл. 72 «Патентное право» ГК РФ, закрепляющая основные положения о патентных правах, их объектах и субъектах (§ 1), виды и содержание патентных прав (§ 2), правила распоряжения исключительными патентными правами (§ 3), правовой режим служебных изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, а также созданных по заказу и договору (контракту) (§ 4), порядок получения патента (§ 5), прекращение и восстановление действия патента (§ 6), особенности правовой охраны и использования секретных изобретений (§ 7) и защита прав авторов и патентообладателей (§ 8).

Принадлежность патентного права к гражданскому праву всегда требовала включения в состав источников патентного права ГК РФ, определяющего общие условия возникновения, изменения, прекращения, осуществления и защиты гражданских прав, возникновения и реализации права общей собственности, заключения, изменения, прекращения и исполнения договоров и ответственность за их нарушение. В ГК РФ установлено несколько видов обязательств, теснейшим образом связанных с объектами патентного права: договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ (гл. 38), коммерческая концессия (гл. 54), доверительное управление (гл. 53), простое товарищество (гл. 55). Имущественные права патентообладателей и лицензиатов, кроме того, могут выступать объектами

учредительских договоров и залоговых обязательств. Поэтому ГК РФ, безусловно, всегда был источником патентного права, хотя и не определял условий возникновения и прекращения исключительных прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы. Гражданский кодекс РФ в качестве главного источника патентного права заменил Патентный закон, который, соответственно, утратил силу с 1 января 2008 г.

Патентный закон в силу особенностей своего содержания (компактность, наличие норм общего и бланкетного характера) нуждался в подзаконных актах, конкретизирующих его применение. Такие акты принимались федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам — Роспатентом). Среди них: Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на изобретение, утв. приказом Роспатента от 6 июня 2003 г. № 82; Правила регистрации договоров о передаче исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, зарегистрированную топологию интегральной микросхемы и права на их использование, полной или частичной передаче исключительного права на программу для электронных вычислительных машин и базу данных, утв. приказом Роспатента от 29 апреля 2003 г. № 64; Правила подачи и рассмотрения заявления патентообладателя о предоставлении права на открытую лицензию и публикации сведений о таком заявлении, утв. приказом Роспатента от 30 ноября 1994 г. и др.² Источником патентного права являются постановления Правительства РФ, в числе которых следующие: от 12 февраля 1993 г. № 122 «Об утверждении Положения о патентных поверенных» утратил силу, на сегодня это ФЗ «О патентных поверенных»; от 19 сентября 1997 г. № 1203 «О Российском агентстве по патентам и товарным знакам и подведомственных ему организациях»; от 14 января 2002 г. № 7 «О порядке инвентаризации и стоимостной оценке прав на результаты научно-технической деятельности»; от 2 сентября 1999 г. № 982 «Об использовании результатов научно-технической деятельности»; от 29 сентября 1998 г. № 1132 «О первоочередных мерах по правовой защите интересов государства в процессе экономического и гражданско-правового оборота результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения» и др. Кроме Правительства РФ и Роспатента подзаконные нормативные правовые акты по вопросам патентного права принимаются и другими федеральными органами государственной власти (Министерство юстиции РФ, Министерство экономического развития и торговли РФ).

Международными договорами Российской Федерации в области патентного права являются: - Конвенция по охране промышленной собственности (Париж, 20 марта 1883 г.) (на территории России действует с 1 июля 1965 г.); - Вашингтонский договор о патентной кооперации от 19 июля 1970 г. (для России вступил в силу 29 марта 1978 г.); - Страсбургское соглашение о Международной патентной классификации от 24 марта 1971 г.; - Локарнское соглашение об учреждении Международной классификации промышленных образцов от 8 октября 1968 г.; - Гаагское соглашение о международном депонировании промышленных образцов от 6 ноября 1925 г. (вступило в силу 1 июля 1928 г.); - Будапештский договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры от 28 апреля 1977 г.; - Евразийская патентная конвенция (Москва, 9 сентября 1994 г.) и другие. Источники регулирования прав на объекты, сходные с патентными. Правовое регулирование оснований возникновения, содержания, способов и порядка осуществления интеллектуальных прав на объекты,

близкие к патентным, а также на средства индивидуализации участников гражданского оборота и результатов их предпринимательской деятельности осуществляется ГК РФ, федеральными законами и федеральными подзаконными актами. С 1 января 2008 г. законы РФ от 6 августа 1993 г. № 5605-1 «О селекционных достижениях» и от 23 сентября 1992 г. № 3526-1 «О правовой охране топологий интегральных микросхем» утратили силу.

Федеральный закон от 3 августа 1995 г. № 123-ФЗ «О племенном животноводстве» в части, касающейся охраны прав на селекционные достижения в животноводстве, изменился, предоставляя регулирование этих отношений ГК РФ. В четвертой части ГК РФ интеллектуальные права на селекционные достижения регулируются гл. 73 («Право на селекционное достижение»), построенной по структуре, аналогичной со структурой гл. 73 («Патентное право») Закона «О селекционных достижениях»: основные положения (§ 1), интеллектуальные права на селекционные достижения (§ 2), распоряжение исключительным правом на селекционное достижение (§ 3), селекционное достижение, созданное, выведенное или выявленное в порядке выполнения служебного задания или при выполнении работ по договору (§ 4), получение патента на селекционное достижение и прекращение его действия (§ 5), защита прав авторов селекционных достижений и иных патентообладателей. Глава 74 ГК РФ посвящена правовому регулированию интеллектуальных прав на топологию интегральной микросхемы (ст. 1448-1464). Особое место в четвертой части ГК РФ занимает гл. 75 (ст. 1465—1472), которая впервые устанавливает правовую охрану неизвестного гражданскому законодательству России до этого времени объекта — секретов производства, или ноу-хау. Прежде интересы предпринимателей в этой области защищались в основном нормами о коммерческой тайне.

Федеральный закон от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» сохранил свою силу, но в него внесен ряд существенных изменений, касающихся понятия коммерческой тайны, объекта коммерческой тайны и режима коммерческой тайны секретов производства (ст. 34 Федерального закона от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»). Интеллектуальные права на секреты производства в основном сводятся к исключительному праву, его использованию, распоряжению им, ответственности за нарушение и прекращению. Считать секреты производства объектами, юридически сходными с патентными, конечно, невозможно, поскольку они вообще не подлежат какой-либо регистрации (за исключением внутреннего учета и охраны), а число правообладателей здесь не поддается определению. Но есть несомненная общность происхождения и назначения (секреты производства или промысла сопутствуют, сопровождают и предвосхищают изобретения, полезные модели и промышленные образцы). Источники регулирования прав на средства индивидуализации продукции, работ и услуг. Правовой режим средств индивидуализации до 1 января 2008 г. регулировали такие нормативные правовые акты, как: ГК РФ (закреплял право различных коммерческих юридических лиц на фирменное наименование, общие условия обращения товарных знаков и различных видов коммерческой информации); Закон о товарных знаках;

Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»; Положение о фирме, утв. Постановлением Центрального Исполнительного Комитета СССР и Совета Народных Комиссаров СССР от 22 июня 1927 г. «О введении в действие положения о фирме». С

момента вступления в силу четвертой части ГК РФ все эти нормативные акты прекратили свое действие в сфере регламентации рассматриваемых правоотношений. Вместо них применению подлежат гл. 76 «Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий» ГК РФ, включающая в себя § 1 «Право на фирменное наименование», § 2 «Право на товарный знак и право на знак обслуживания», § 3 «Право на наименование места происхождения товара», § 4 «Право на коммерческое обозначение». В числе международных договоров Российской Федерации в этой области следует назвать Конвенцию по охране промышленной собственности (Париж, 20 марта 1883 г.);

Договор о законах по товарным знакам (Женева, 27 октября 1994 г.); Международную конвенцию по охране новых сортов растений (Париж, 2 декабря 1961 г.). Новое положение права интеллектуальной собственности в системе гражданского законодательства России.

С 1 января 2008 г., как уже было сказано выше, четвертая часть ГК РФ вступила в силу. Одновременно прекратили свое действие все федеральные законы, специально регулировавшие права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации. Российская Федерация стала первой страной, где за основу была взята единая модель правового регулирования оборота всех интеллектуальных продуктов и средств индивидуализации лиц и результатов их деятельности в гражданском обороте. Законодатель принял к руководству идею «единого технического решения», предусмотрев правовые нормы, общие для всех результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, и соединив их в гл. 69 ГК РФ под названием «Общие положения». Можно считать это решение доказательством признания общей части всего гражданско-правового регулирования «интеллектуальных прав» или прав на «результаты интеллектуальной деятельности» и средства индивидуализации.

Понятие общей части права интеллектуальной собственности в действительности не обязательно исчерпывается содержанием гл. 69 ГК РФ. С одной стороны, общий принцип включения в нее только таких норм, которые имеют значение для всех институтов права интеллектуальной собственности, до конца выдержать не удалось. Разработчикам пришлось включить в нее нормы, имеющие значение не для всех видов интеллектуальной собственности. Таковыми являются ст. 1239 («Принудительная лицензия»); ст. 1240 («Использование результата интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта»); ст. 1242 («Организации, осуществляющие коллективное управление авторскими и смежными правами»); ст. 1243 («Исполнение организациями по управлению правами на коллективной основе договоров с правообладателями»); ст. 1244 («Государственная аккредитация организаций по управлению правами на коллективной основе»); ст. 1245 («Вознаграждение за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях»); ст. 1247 («Патентные поверенные»). Таким образом, здесь есть нормы, которые действительно имеют статус общей части права интеллектуальной собственности, но вместе с тем есть и нормы, которые применяются только к отдельным институтам этой подотрасли гражданского права.

Особенно значительными различия оказываются в правах на интеллектуальные результаты, с одной стороны, и средства индивидуализации — с другой. Действительно, общих норм между ними оказывается на удивление немного: об исключительном праве, имеющем при этом весьма характерные особенности в содержании и осуществлении, об уступке этого права и его защите (ответственности за нарушение). Четвертую часть ГК РФ

завершает гл. 77, представляющая собой одну из новелл в правовом регулировании интеллектуальной собственности. Впервые в ней регламентируется право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта интеллектуальных прав — единой технологии, который включает в себя в том или ином сочетании изобретения, полезные модели, промышленные образцы, программы для ЭВМ или другие результаты интеллектуальной деятельности, подлежащие правовой охране (ст. 1542). В нормах указанной главы ГК РФ закрепляются: сфера применения правил о единой технологии; право организатора единой технологии; особенности реализации права на единую технологию, включая обязанность ее практического применения; права публичных образований в случаях, когда единая технология создается за счет средств или с привлечением средств соответствующего бюджета; распоряжение правом на единую технологию; приобретение прав на использование результатов, включаемых в состав единой технологии, регулируются иные вопросы.

3. ПРЕДМЕТ, СИСТЕМА И ИСТОЧНИКИ ПАТЕНТНОГО ПРАВА. ПРИНЦИПЫ ПАТЕНТНОГО ПРАВА. ПАТЕНТНЫЙ ПОИСК.

3.1 ПОНЯТИЕ И ПРИНЦИПЫ ПАТЕНТНОГО ПРАВА

Понятие «патентное право», так же как и понятие «авторское право», употребляется в двух смыслах: объективном и субъективном. Патентное право в объективном смысле — это совокупность норм, регулирующих имущественные, а также связанные с ним личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием и использованием трех объектов: изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Это правовой институт, входящий наряду с авторским и смежным правом в подотрасль гражданского права, называемую «правом интеллектуальной собственности». До применения патентного закона этот институт назывался «изобретательским правом».

Принципы патентного права:

- признание за патентообладателем исключительного права на использование запатентованного объекта;
- соблюдение баланса интересов патентообладателя и общества;
- предоставление охраны лишь разработкам, признанным патентоспособными изобретениями, полезными моделями и промышленными образцами;
- законом охраняются интересы как создателей изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, так и патентообладателей, не являющихся создателями последних.

Патентное право в субъективном смысле — права и обязанности лиц, создавших изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

Источники патентного права: = Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г. Этот закон регулирует не только гражданско-правовые отношения, но и некоторые административно-правовые и гражданско-процессуальные отношения, а также содержит отсылки к уголовному и налоговому законодательству. Этот закон применим к правоотношениям, возникшим после введения его в действие 14 октября 1992 г.; = акты, принятые Правительством РФ и патентным ведомством (Роспатентом), например: Положение о Российском агентстве по патентам и товарным знакам (Роспатенте), утвержденное постановлением Правительства РФ 19 сентября 1997 г. № 1203.

Правила составления, подачи и рассмотрения заявок на выдачу охранных документов на изобретения, полезные модели и промышленные образцы. Правила

проведения аттестации и регистрации патентных поверенных от 16 февраля 1993 г. и др. Нормативные акты министерств и ведомств о развитии изобретательства, охране и использовании объектов промышленной собственности в соответствующей отрасли. Локальные нормативные акты, изданные местными органами власти и органами местного самоуправления, и акты учреждений об охране и использовании объектов промышленной собственности; = постановления Пленума Верховного суда и Высшего арбитражного суда СССР и РФ.

Одно из таких постановлений: Постановление от 15 ноября 1984 г. «О применении судами законодательства, регулирующего отношения, возникающие в связи с открытиями, изобретениями, рационализаторскими предложениями и промышленными образцами», принятое Пленумом Верховного суда СССР; = международные договоры и соглашения, например Парижская конвенция 1965 г. «Об охране промышленной собственности», Договор «О патентной кооперации», Евразийская патентная конвенция 1994 г., принятая странами СНГ.

3.2 ПАТЕНТНЫЙ ПОИСК

Патентный поиск – разновидность информационного поиска, осуществляемого преимущественно в фондах патентной документации, в целях обеспечения патентоспособности технического решения или патентной чистоты объекта, а также установления условий реализации прав патентовладельца.

С учетом особенностей патентной документации различаются условные группы целей патентного поиска:

1. Установление уровня технических решений – проводится обычно при экспертизе заявок на изобретения и полезные модели, а также при планировании научно-исследовательских и проектно-конструкторских работ. Поиск для установления уровня техники, как правило, проводится по документации последних 7-10 лет, так как в течение этого срока в быстро развивающихся областях техники происходит обновление основных технических решений. Однако, если поиск в пределах ограниченного срока не приводит к нахождению документа, он осуществляется со значительно большей глубиной. При поиске на новизну большое значение имеет также изучение прилагаемых к заявке чертежей и схем.

2. Установление объема прав патентообладателя (изобретения, заявителя) явл. специфической для патентной документации задачей поиска. Наиболее распространенной поисковой процедурой явл. поиск фамилии или наименования патентообладателя (изобретателя, заявителя) по известному номеру документа. Специфические цели патентного поиска для установления прав патентообладателя – установление предшествующих патентов, а также патентов, утративших силу (или аннулированных) , выявление блока патентов-аналогов.

3. Установление прав во времени, т.е. установление срока действия патента. Особенно часто эта цель преследуется при проведении экспертизы на патентную чистоту, а также при определении правомерности выдачи патента. При этом учитывается, что средний срок действия патента в действительности (7-8 лет) значительно меньше установленного законом (15-20 лет), так как в условиях быстрого обновления техники изобретения теряют коммерческую ценность. При проведении патентных исследований на патентную чистоту при отсутствии в региональном фонде нужного документа-аналога можно обращаться в Государственный патентный фонд

Укрпатента через предприятия, входящие в единую патентную службу Украины (ГНТБ У, Информационный центр Укр НТЭИ)

4. Установление условий реализации прав патентообладателя тесно связано с экономикой экспертных и патентно-лицензионных операций. Так, например, поиск для установления правомерности выдачи патента обычно производится перед заключением соглашения о переуступке патента, о технологической кооперации, при продаже лицензий и т.д. Особенностью этого вида поиска является изучение большого количества не патентных публикаций, а также использование специальных указателей.

Вид поиска определяется характером поискового документа, которым он представлен в поисковом массиве.

Т.о. имеет три группы целей патентного поиска:

- установление уровня технических решений (для установления новизны);
- установление объема прав собственника (изобретателя, заявителя) при установлении правомерности выдачи патента;
- установление условий осуществления прав патентовладельцев (связано с экономикой экспортных и патентно-лицензионных операций).

Виды патентного поиска:

- Тематический (предметный) т.е. по индексам МПК;
- Именной (для контроля деятельности конкурентов);
- По формальным признакам документа (нумерационный), т.е. №, дата (приоритет, публикация, преподавание и т.п.);
- По ключевым словам;
- В полных текстах.

Системы поиска - информационные поисковые системы (ИПС) бывают:

- документальные;
- фактографические;
- комбинированные (гибридные).

Имеются узкопоисковые системы (например, «Сплавы горных

цветных металлов», «Лазеры и мазеры», «Краны и клапаны», «Электролиз» и т.п.

Способы реализации поисковых систем:

- книжные каталоги (в т.ч. на базе ЭВМ);

- ИПС: ручные (на бумажных носителях), механизированные (перфокарты), автоматизированные (с помощью ЭВМ).

Нумерационные патентный поиск

Поиск патентной информации с использованием справочно-поискового аппарата по номерам патентного документа (опубликованного заявления, патента, свидетельства). Нумерационный поиск явл. разновидностью фактографического поиска, при выполнении которого устанавливается соответствие не только между разными номерами, которые входят в библиографическое описание патентного документа, но и другими буквенно-цифровыми данными, которые легко идентифицировать с помощью кодов ИНИД . К буквенно-цифровым данным принадлежат: номер поданной заявки, номер акцептованной заявки, номер основного или дополнительного охранного документа, номер основной, дополнительной или предыдущей заявки, дата подачи заявки, дата акцептации, дата выдачи охранного документа, наименование или код страны приоритета, дата приоритета, номер приоритетной заявки, дата отзыва заявки, дата публикации заявки (патента), дата публикации акцептованной заявки, код вида патентного документа и пр.

Все приведенные данные можно разделить на такие группы: номера документов; даты, которые касаются патентного делопроизводства; др. библиографические данные, которые сопровождаются кодами ИНИД; аббревиатура выражений «согласованные на международном уровне цифровые коды для идентификации библиографических данных».

Нумерационный поиск имеет целью установление ряда обстоятельств, которые касаются конкретного охранного документа, например, к какой рубрике МПК он принадлежит, правовой статус документа на определенную дату и пр.

Поиск по номеру документа осуществляется для установления тематической принадлежности документа, его связей с другими документами и правового статуса на момент проверки. Нумерационные поисковые системы обычно содержат следующие элементы: номер документа (это может быть номер патента или номер заявки), индекс рубрики классификации изобретений, к которой отнесен документ, сведения о сроке действия охранного документа, сведения о наличии документа в фонде и т.п. Если патентный фонд расставлен по рубрикам классификации, то для нахождения нужного номера документа необходимо по нумерационному указателю найти присвоенный ему индекс классификации, а уже потом отыскивать его в фонде.

Разновидностями нумерационных указателей явл. указатели ссылок, с помощью которых можно устанавливать связи между отдельными документами; нумерационные указатели патентов, утративших силу; патентов, вовлеченных в судебные иски и т.д. Во всех указанных случаях в качестве поискового номера используется номер документа.

При поиске используются информационно-поисковые системы: документальные, фактографические и комбинированные (гибридные).

В документальные системы вводятся сведения, отражающие содержание документа. В большинстве поисковых систем документ хранится в виде поискового образа, представляющего перечень наиболее характерных слов (терминов, словосочетаний) , или индекса рубрики классификации, отражающих содержание документа. Степень адекватности отражения содержания документа в поисковом образе, введенном в поисковую систему, определяется применяемыми в системе информационно-поисковым языком и критерием смыслового соответствия

В фактических системах поиска обычно хранятся сведения, извлеченные из документа и позволяющие при простейшем критерии соответствия получить совокупность однородных сведений (например, физический контакт по различным материалам) Поэтому в фактографических системах (например, в алфавитном указателе) хранятся, как правило, только формализованные данные (элементы библиографического описания, цифровые параметры, формулы и т.п.), позволяющие быстро идентифицировать запрос и сведения, внесенные в поисковый массив.

Комбинированные (гибридные) поисковые системы позволяют вести поиск как по формализованным элементам (библиографическим данным), так и с использованием методов анализа содержания документа

Именной (фирменный) поиск. Поиск патентной информации по известному наименованию фирмы или именем (фамилией) заявителя, автора (авторов), представителя заявителя (патентного поверенного) и/или владельца охранного документа. Этот вид поиска осуществляется с целью контроля деятельности конкурентов, а также как один из предварительных этапов тематического поиска (по наименованию владельца охранного документа устанавливаю номера выданных свидетельств (патентов) и квалификационные индексы).

Тематический патентный поиск . Этот вид поиска еще называют предметным и осуществляют с целью установления объектов промышленной собственности (ОПС), которые касаются исследуемого вопроса (исследуемой отрасли). В зависимости от тематики и виды ОПС, с помощью элементов информационно-поискового языка, например, индексов рубрик МПК, устанавливается поисковая область относительно патентного фонда каждой страны с учетом: перечня патентоспособных (охраноспособных) объектов; условий предоставления правовой охраны; систем выдачи охранных документов; правил рассмотрения заявок; принятого толкования принципов единства изобретения (полезной модели); правил установления прототипа; правил упорядочения и систематизации патентных документов; сроков действия охранных документов.

Тематический поиск проводится не только по фондам описей изобретений, полезных моделей и промышленных знаков, но по фондам опубликованных описей к заявкам. Поисковым образом документа может быть как индекс рубрики соответствующей классификации, так и список ключевых слов.

Тематический (предметный) поиск во многом зависит от того, к какой из категорий изобретения (устройство, способы, вещества и их применение по новому назначению) относится запрос.

Основные правила тематического поиска:

- при тематическом поиске в патентном фонде для обеспечения защиты изобретения только в данной стране следует использовать прежде всего поисковые средства, применяемые патентными ведомствами данной страны (если они имеются);

- при тематическом поиске осуществляемом в целях выдачи авторского свидетельства (патента) после проверки заявки на мировую новизну, следует использовать как национальные поисковые средства, так и поисковые системы международного характера;

- при тематическом поиске для опротестования патента следует применять различные вспомогательные поисковые процедуры, требующие значительных дополнительных затрат труда.

Для тематического (предметного) поиска используются

систематические указатели (текущие, годовые, итоговые), а также узкопрофильные информационно-поисковые системы.

Процедуру поиска можно представить такими этапами:

1- определение предмета поиска (конкретизация и составление рубрикатора по тема);

2- установление круга стран;

3- выбор временного интервала поиска (при планировании – 7...10 лет; при патентных исследованиях – 10...15 лет; при исследовании патентоспособности решения – 50 и лет, а при исследованиях патентной чистоты- на срок действия патентов);

4- просмотр и подбор описей изобретений (поиск – тематический, именной, нумерационный, с использованием библиографических ссылок; патентов-аналогов).

При поиске аналогов и прототипа используется сначала анализ

технического решения, где:

- для устройства выписывают все функциональные элементы (узлы, детали, блоки) с указанием функций, выполняемых каждым элементом;

- для способа выписывают признаки, которые характеризуют наличие операций и приемов, которые создают способ.

Поиск информации об изобретении проводится, как правило, для решения одной из таких задач:

- прогнозирование тенденций развития техники;

- установление новизны технических решений, которые заявляются, как изобретение;

- установление патентной чистоты объектов техники относительно изобретений.

Далее выделяют совокупность существенных признаков объекта,

благодаря которым можно получить такой технический результат, который заявляется в изобретении.

Аналоги - объекты того назначения, что и объект патентного исследования, схожие по своей технической сущностью и по результатам, что достигается при их использовании.

Прототип - наиболее близкий к изобретению аналог по технической сущности и результатами, которые достигаются, при его использовании (в последних правилах вместо прототипа пишут «наиболее близкий аналог»).

Существует два способа установления прототипа из аналогов:

1. по максимальному количеству подобных признаков заявленного объекта изобретения и признаков аналога;
2. по одному (двум) существенным признакам, что в большей степени в сравнении с др. влияет на достижение положительного эффекта и который удается возможным выделить из числа подобных признаков аналога.

На практике чаще используют первый способ. По результатам исследования составляется справка, в которой указываются информация об источниках научно-технической литературы и технической документации, в которой установлены аналоги. Информация приводится в виде библиографических данных, достаточных для поиска аналога. Далее указывается, какие фонды патентной документации использовались. Справка подписывается лицом, которое осуществило исследование новизны заявляемого объекта изобретения, и удостоверяется подписью руководителя патентного подразделения.

На результаты патентного поиска влияют разные факторы, в частности структурна Международных классификаторов изобретений (МКИ), отличия в проведении экспертизы в разных странах, система региональной охраны изобретений, разнообразие фондов документов в массиве. Чтобы свести влияние этих факторов к минимуму, рекомендуется проводить предварительную проверку полноты патентного фонда, в котором будет осущ. поиск по классам исследуемой техники.

4. ПРАВОВАЯ ОХРАНА ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ. ПОРЯДОК ВЫДАЧИ ОХРАННЫХ ДОКУМЕНТОВ

Право на изобретение, полезную модель и на промышленный образец удостоверяется патентом, товарный знак — свидетельством. Эти охранные документы выдаются патентным ведомством России — Роспатентом.

Патент — это документ, удостоверяющий право авторства, приоритет и исключительное право использования изобретения или промышленного образца.

Приоритет (первенство) устанавливается по дате получения Роспатентом заявки на выдачу охранного документа. В случае если Роспатент получил в один и тот же день две заявки на один и тот же объект, приоритет устанавливается по дате сдачи заявки на почту. Если ранее была подана заявка, которая по какой-либо причине была отозвана, а затем на тот же объект подана новая заявка, то приоритет может считаться по дате поступления в Роспатент первой заявки. Если заявка была подана в какой-либо из стран — участниц Парижской конвенции по охране промышленной собственности, а затем в течение последующего года подана в другой стране, участвующей в этой конвенции, то приоритет считается по дате поступления заявки в патентное ведомство первой страны (конвенционный приоритет).

В СССР промышленный образец и товарный знак охранялись свидетельствами. Изобретения в Советском Союзе защищались, кроме патентов, авторскими свидетельствами, которые удостоверяли те же права, что и патент, но право исключительного использования изобретения принадлежало государству. Заявители в СССР в большинстве случаев запрашивали и получали авторские свидетельства на изобретения, поскольку патент в условиях социалистической системы хозяйствования был для заявителя экономически невыгодным. Авторские свидетельства, как и патенты, могли быть выданы на основное и дополнительное изобретение, которое представляло собой усовершенствование объекта, уже защищенного охранным документом. Авторское свидетельство и патент были действительны в течение 20 лет. В России патент на изобретение, введенный в 1992 г., действует 20 лет, патент на промышленный образец - 10 лет, патент на полезную модель — 5 лет, свидетельство на товарный знак — 10 лет. По ходатайству заявителя действие патента на промышленный образец может быть продлено на пять лет, а действие патента на полезную модель — не более, чем на три года.

Патент может быть выдан автору изобретения или любому другому физическому либо юридическому лицу по их заявлению и с согласия на это автора. Этого согласия не требуется только в том случае, если изобретение создано в порядке выполнения служебного задания. В таком случае право получения патента принадлежит работодателю, который обязан заключить с автором договор о вознаграждении. Если же работодатель по своей вине не подал заявку на выдачу патента в течение четырех месяцев после того, как автор известил его о факте создания изобретения, то право на получение патента переходит к автору. Он может взять патент сам или передать это право любому физическому либо юридическому лицу.

Физическое или юридическое лицо, на имя которого выдан патент, называется патентообладателем (патентовладельцем). Ему принадлежит исключительное право использования охраняемого объекта.

За все юридически значимые действия по охране объекта заявитель (или патентообладатель) уплачивает пошлины. За подачу заявки на выдачу патента на изобретение пошлина составляет 2_минимальных размера оплаты труда (МРОТ), за экспертизу заявки по существу — 3 МРОТ, за выдачу патента — 4 МРОТ, за поддержание патента в силе ежегодно, начиная с третьего года срока действия патента — от 1 до 10 МРОТ.

5. ПРАВОВАЯ ОХРАНА НЕТРАДИЦИОННЫХ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Результаты интеллектуальной деятельности, полученные творческими усилиями людей, представляют ценность для общества и нуждаются в правовой охране, так как охрана в рамках традиционных институтов права оказалась для них явно недостаточной.

Таким образом, появились новые, нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности, а именно:

- ♣ открытия;
- ♣ рационализаторские предложения;
- ♣ топологии интегральных микросхем;
- ♣ селекционные достижения;

Селекционные достижения и топология интегральных микросхем пользуются специальной правовой охраной в большинстве развитых стран мира. А вот такие объекты, как научные открытия и рационализаторские предложения, также относительно недавно получившие правовую охрану, являются специфическими для российского законодательства, поскольку в большинстве государств мира они особым образом не выделяются.

1. Открытия.

Открытием признается установление неизвестных ранее, объективно существующих закономерностей, свойств и явлений материального мира, вносящих коренное изменение в уровень познания.

Основным признаком научного открытия является его новизна.

Под новизной признается абсолютная мировая новизна научного положения, заявляемого в качестве открытия.

Новизна открытия устанавливалась на дату приоритета, когда впервые было сформулировано открытие, или на дату опубликования его основных положений в печати, либо по дате доведения его иным путем до сведения других лиц.

Важным критерием охраноспособности открытия является то, что оно не должно быть рядовым научным положением, а должно вносить коренные изменения в уровень познания. Заявляемое в качестве открытия научное положение должно соответствовать действительности, то есть быть достоверным.

Законодательство не закрепляет за авторами открытий или иными лицами исключительных прав на объект. Открытие как результат познавательной деятельности с момента обнародования становится всеобщим достоянием и может свободно использоваться как при проведении дальнейших научных исследований, так и при разработке на его основе новых технических решений, которые впоследствии могут быть признаны изобретениями.

За авторами открытий признается право на авторство и право на имя.

По российскому законодательству, авторами открытий могут быть только физические лица. При этом российские граждане признаются авторами открытий независимо от их места жительства, открытие может быть ими сделано и за границей. А вот иностранные граждане не могут быть признаны авторами открытий, если открытие сделано ими в соавторстве с российским гражданином или при выполнении работы на предприятии, находящимся на территории РФ.

2. Рационализаторские предложения.

Рационализаторским предложением признается техническое предложение, являющееся новым и полезным для предприятия, организации или учреждения, которому оно подано, и предусматривающее изменение конструкции изделия, технологии

производства и применяемой техники или изменение состава материала.

Рационализаторские предложения в нашей стране в течении многих лет являлись самым массовым объектом технического творчества. Практически на каждом предприятии было свое бюро рационализации и изобретательства, которое занималось вопросами внедрения изобретений и рационализаторских предложений, а также выплатой вознаграждений авторам изобретений и рационализаторских предложений.

Рационализаторскими предложениями вносились усовершенствования в выпускаемые изделия, осуществлялись модернизация оборудования на предприятии и его приспособление к конкретным условиям производства и даже устранялись отдельные ошибки в ранее выпущенной конструкторской документации.

Для признания предложения рационализаторским оно должно соответствовать следующим критериям:

- ♣ быть техническим решением;
- ♣ обладать местной новизной, то есть быть неизвестным на предприятии;
- ♣ быть полезным.

Рационализатор в своем предложении должен сформулировать, что и каким образом нужно сделать, чтобы получить желаемый результат.

Не признаются техническим решением задачи такие предложения, которые лишь констатируют какую-либо потребность и ограничиваются указанием на необходимость того или иного мероприятия, либо на положительный эффект, который может быть получен от его реализации. Рационализаторское предложение должно содержать, как минимум, принципиальное решение, конкретизированное настолько, чтобы оно не нуждалось в догадках и предположениях, раскрывало сущность авторского замысла и не требовало для его выполнения дополнительной доработки творческого характера. Так как для признания предложения рационализаторским достаточно местной новизны, то известность решения задачи из иных источников информации новизну рационализаторского предложения не должно порочить. Ему не должны противопоставляться сведения из специальной литературы или патентной документации, в частности из описаний к изобретениям или данные о применении тождественных решений на других предприятиях.

И, наконец, о полезности.

Оценка этого критерия существенным образом зависит от специфики деятельности предприятия. В общем же случае полезность оценивается на основе сравнения результата, который должен быть получен от применения предложенного решения, с результатом, достигаемым на данном предприятии при решении той же задачи, на которую направлено рационализаторское предложение. Поэтому возможно ситуация, когда предложение на одном предприятии признается рационализаторским а на другом – отклоняется ввиду отсутствия полезности.

Авторами рационализаторских предложений могут быть только граждане, но никогда – юридические лица.

Право соавторства возникает, если в разработке рационализаторского предложения творчески участвовало несколько авторов одновременно. Не могут претендовать на соавторство лица, оказавшие авторам рационализаторских предложений только техническую помощь, например, в изготовлении чертежей и образцов, выполнении расчетов, оформлении документов или проведении опытной проверки решения.

Иностранцы могут быть такими же рационализаторами на предприятии, как и граждане России.

В случае смерти автора рационализаторского предложения его права, в отношении которых законом допускается правопреемство, переходят к его наследникам по закону или по завещанию.

Помимо авторов, участниками правоотношений, связанных с созданием и использованием рационализаторских предложений являются также предприятия и организации, которым эти предложения подаются.

Закон предоставляет юридическим лицам право на самостоятельное определение порядка рассмотрения предложений, их внедрения и выплаты вознаграждения за использование. При этом государство в целом субъектом права на рационализаторское предложение не становится.

Защита прав авторов рационализаторских предложений осуществляется в судебном и административном порядке.

Способами защиты прав могут быть следующие требования:

- ♣ признание этих прав;
- ♣ восстановление положения, существовавшего до нарушения права;
- ♣ пресечение действий, нарушающих право;
- ♣ взыскание с лица, нарушавшего права, причиненных убытков.

Не признаются рационализаторскими предложения инженерно-технических работников, проектных, конструкторских, технологических организаций, относящиеся к разрабатываемым этими работниками проектам, конструкциям и технологическим процессам.

3. Топология интегральных микросхем

Под топологией интегральных микросхем (далее топологией) понимается зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними. Упомянутым материальным носителем является часть полупроводниковой пластины, в объеме и на поверхности которой сформированы элементы полупроводниковой микросхемы, межэлементные соединения и контактные площадки – кристалл интегральной микросхемы.

В соответствии с Вашингтонским договором об интеллектуальной собственности в отношении интегральных микросхем 1989 года, правовая охрана распространяется только на оригинальные микросхемы.

Оригинальной является топология, созданная в результате творческой деятельности ее автора. При этом топология признается оригинальной до тех пор, пока не доказано обратное. Топологии, состоящей из известных элементов, правовая охрана предоставляется в тех случаях, когда совокупность этих элементов оригинальна, то есть является результатом творческих усилий ее создателя.

Оригинальность – единственный значимый признак для предоставления объекту правовой охраны. Ни время создания, ни факт регистрации не влияют на возникновение правовой охраны топологии.

Топология регистрируется по желанию автора или иного правообладателя. Регистрируя новую топологию в патентном ведомстве РФ, правообладатель не только публично заявляет о своих правах, но и официально депонирует информацию о тех признаках, которые отличают его топологию от уже известных. В случае копирования или иного неправомерного использования топологии факт ее регистрации в значительной степени может облегчить процесс доказывания нарушения прав.

Обладателями прав на топологии интегральных микросхем выступают авторы или соавторы, их наследники, а также любые физические или юридические лица, которые приобрели права по договору или в силу закона.

Для признания человека автором или соавтором топологии не имеет значения ни его возраст, ни состояние дееспособности, ни гражданство. Достаточно, чтобы топология была результатом его творческой деятельности.

Юридические лица ни при каких условиях прав авторства на топологию не приобретают и могут выступать лишь обладателем прав на ее использование. В таком качестве юридические лица выступают, когда топология создана в порядке выполнения служебного задания или если автор создал ее по договору с заказчиком, который не является его работодателем.

Передача имущественных прав на топологии интегральных микросхем. Авторам и иным правообладателям топологий законом предоставляется возможность полной или частичной передачи прав на ее использование другим лицам. Передача имущественных прав оформляется гражданско-правовым договором, который так же, как и сама топология, может быть зарегистрирован в Роспатенте. Кроме того, законом установлены случаи свободного использования топологий, которые являются изъятиями из сферы исключительного права их обладателя. Перечень свободного использования топологий, указанный в законе, носит исчерпывающий характер.

Виды нарушений исключительных имущественных прав на топологии:

- ♣ копирование топологий в целом или в части путем ее включения в интегральную микросхему или иным образом, за исключением копирования только той ее части, которая не является оригинальной;
- ♣ применение, ввоз, предложение к продаже и иное введение в хозяйственный оборот топологии или интегральной схемы с этой топологией.

Защита нарушенных имущественных прав на топологии интегральных микросхем.

Нарушение прав авторов или правообладателей топологий может служить основанием для требования о применении к правонарушителям предусмотренных законом санкций. Нарушение личных неимущественных прав чаще всего выражается в их отрицании или присвоении другими лицами. Основными способами защиты личных неимущественных прав могут быть требования авторов о признании нарушенного или оспариваемого права, о восстановлении положения, существовавшего до нарушения и о прекращении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения.

Защита нарушенных имущественных прав осуществляется путем пресечения действий, нарушающих права или создающих угрозу их нарушения, а также путем требования о возмещении убытков. Например, правообладатель топологии может требовать наложения запрета на несанкционированное применение или продажу интегральных микросхем. Что касается причиненных убытков, то они подлежат возмещению в полном объеме, включая не только реальный ущерб, понесенный правообладателем, но и упущенную им выгоду. Законом устанавливается, что в размер убытков включается сумма доходов, неправомерно полученных нарушителем.

Помимо возмещения причиненных убытков по усмотрению суда или арбитражного суда с правонарушителя может быть взыскан штраф в размере 10% от суммы, присужденной судом в пользу истца. Указанный штраф налагается на нарушителя в случае неоднократного или грубого нарушения прав потерпевшего и взыскивается в доход государственного бюджета РФ.

О регистрации топологий.

Регистрация топологий осуществляется в патентном ведомстве – Российском агентстве по патентам и товарным знакам (Роспатент).

Заявка на регистрацию топологии может быть подана в Роспатент в течении двух лет с даты первого ее использования. Заявка проходит формальную проверку на соответствие документов требованиям, предъявляемым законодательством. При положительном результате проверки топология вносится в реестр топологий интегральных микросхем, а заявителю выдается свидетельство об официальной регистрации и публикации сведений о зарегистрированной топологии в официальном бюллетене. Вся ответственность за достоверность опубликованных сведений лежит на заявителе. За осуществление действий, связанных с регистрацией, с заявителя взимаются установленные регистрационные сборы.

Заявка на регистрацию должна относиться только к одной топологии и содержать:

- ♣ заявление на официальную регистрацию топологии интегральных микросхем, с указанием правообладателя, а также автора, если он не отказался быть указанным в качестве такового, их местонахождение (местожительство), дата первого использования топологии, если оно имело место;
- ♣ депонируемые (то есть отданные на хранение) материалы, идентифицирующие топологию, включая реферат;
- ♣ документ, подтверждающий уплату регистрационного сбора в установленном размере или основание для освобождения от уплаты регистрационного сбора, а также для уменьшения его размера.

4. Селекционные достижения.

Селекционные достижения – это выведения новых сортов растений и пород животных. Сорт – это группа растений, которая независимо от охраноспособности определяется по признакам, характеризующим данный генотип или комбинацию генотипов, и отличается от других групп растений того же ботанического таксона (связь с соответствующими климатическими условиями) одним или несколькими признаками. Сорт может быть представлен одним или несколькими растениями, частью или несколькими частями растения при условии, что такая часть или части могут быть использованы для воспроизводства целых растений сорта.

Под породой понимается группа животных, которые независимо от охраноспособности обладает генетически обусловленными биологическими и морфологическими свойствами и признаками, причем некоторые из них специфичны для данной группы и отличают ее от других групп животных. Порода может быть представлена женской или мужской особью или племенным материалом.

Селекционные достижения признаются в нашей стране, как и в большинстве стран мира, особыми объектами интеллектуальной собственности, правовой режим которых не совпадает с охраной изобретений, несмотря на значительное внешнее сходство. На основании заявки на выдачу патента на селекционное достижение, поданной в Государственную комиссию РФ по испытанию и охране селекционных достижений, после проведения двухэтапной экспертизы выдается охранный документ – патент РФ на селекционное достижение.

Экспертиза селекционных достижений содержит этап экспериментальной проверки. Для проведения таких испытаний заявитель должен представить необходимое количество семян или племенного материала по адресу и в срок, указанный Госкомиссией.

Охраняемыми селекционными достижениями признаются сорт растений, порода животных, которые зарегистрированы в государственном реестре охраняемых селекционных достижений.

Охраняемые селекционные достижения должны отвечать указанным в законе критериям охраноспособности.

Во-первых, они должны соответствовать критерию новизны, то есть быть новыми на дату подачи заявки, при этом законом допускается использование конвенционного приоритета.

Во-вторых, селекционное достижение должно соответствовать критерию отличимости, что устанавливается в результате испытаний.

В-третьих, селекционные достижения должны быть однородными по своим морфологическим, физиологическим, цитологическим, химическим и другим признакам с учетом отдельных отклонений, которые могут иметь место в связи с особенностями размножения.

В-четвертых, критерием охраноспособности селекционного достижения является его стабильность. Получение растения или животного, которые не способны сохранять свои особые свойства при воспроизводстве селекционным достижением с точки зрения закона не признается.

Правом на селекционное достижение может обладать как юридическое, так и физическое лицо. Фактическим обладателем такого права является лицо, подавшее заявку на селекционное достижение и в установленном законом порядке получившее патент на такое достижение.

Автором селекционного достижения может быть только физическое лицо, которое вывело, создало или выявило селекционное достижение. Таковым лицом может быть любой гражданин РФ независимо от возраста и состояния дееспособности.

Селекционное достижение может быть и результатом творческого труда коллектива авторов. Все лица, принимавшие творческое участие в селекционной работе, независимо от времени и объема, признаются соавторами селекционного достижения.

Возникновение права на селекционное достижение.

Охраняемое право на селекционное достижение возникает с даты поступления в Госкомиссию заявки на выдачу патента или заявки на допуск к использованию селекционного достижения.

Если в один и тот же день в Госкомиссию поступают две или более заявок на одно и тоже селекционное достижение, приоритет устанавливается по более ранней дате отправки заявки. Если экспертизой установлено, что заявки имеют одну и ту же дату отправки, то патент может быть выдан по заявке, имеющей более ранний регистрационный номер Госкомиссии, при условии, что соглашением между заявителями не предусмотрено иное.

Если заявке поступившей в Госкомиссию, предшествовала заявка, поданная заявителем в иностранное государство, с которым Россия заключила договор об охране селекционных достижений, то заявитель пользуется приоритетом первой заявки в течение 12 месяцев с даты ее подачи. Но в этом случае, в заявке, направляемой в Госкомиссию, заявитель должен указать дату приоритета первой заявки, а в течение 6 месяцев с даты поступления заявки в Госкомиссию обязан представить копию первой заявки, заверенную компетентным органом соответствующего государства, и ее перевод на русский язык. При выполнении этих условий заявитель вправе не представлять дополнительную документацию и необходимый для испытания материал в течение 3 лет с даты подачи первой заявки.

Право на подачу заявки на выдачу патента принадлежит селекционеру или его правопреемнику.

Заявка может быть подана несколькими заявителями, если они совместно вывели, создали или выявили селекционное достижение или являются правопреемниками авторов.

Право на селекционное достижение охраняется законом. Эта охрана выражается в выдаче патента, который удостоверяет исключительное право патентообладателя на использование селекционного достижения.

Правовая охрана селекционного достижения обеспечивается не только выдачей патента, но и регистрацией селекционного достижения в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений. Патентообладатель имеет возможность оспаривать свое право на селекционное достижение у других лиц.

Патент выдается заявителю. Если в заявлении на выдачу патента указывается несколько заявителей, патент выдается заявителю, указанному в заявлении первым, и используется заявителями совместно, по согласованию между ними.

Патент заявителю выдает Государственная комиссия РФ по испытанию и охране селекционных достижений.

Срок действия патента на селекционное достижение составляет 30 лет с даты регистрации достижения в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений. На сорта винограда, древесных декоративных, плодовых культур и лесных пород, в том числе их подвоев, срок действия патента составляет 75 лет.

Заявка на получение патента должна содержать:

- ♣ заявление о выдаче патента;
- ♣ анкету селекционного достижения;
- ♣ документ, подтверждающий уплату установленной пошлины, либо освобождающий от уплаты пошлины, либо дающий основания для уменьшения ее размера.

Закон устанавливает, что заявка должна относиться к одному селекционному достижению.

Если заявитель является работодателем, он должен подтвердить наличие договора с автором селекционного достижения на подачу заявки.

Документы представляются на русском или ином языке. Если документы представлены на ином языке, к заявке прилагается их перевод на русский язык.

Процедура рассмотрения заявки на выдачу патента.

Для того, чтобы оценить охраноспособность селекционного достижения, в отношении которого подана заявка на выдачу патента, законом установлена определенная процедура рассмотрения заявки. Она включает в себя предварительную экспертизу заявки, экспертизу селекционного достижения на новизну, а также испытания селекционного достижения на отличимость, однородность и стабильность.

В ходе предварительной экспертизы устанавливаются дата приоритета, осуществляется проверка необходимых документов на соответствие их предъявляемым требованиям.

При наличии оснований, Госкомиссия может запросить отсутствующие документы или уточняющие материалы которые заявитель обязан представить в установленный срок. В период проведения предварительной экспертизы заявитель вправе по собственной инициативе дополнять, уточнять или исправлять материалы заявки.

Если необходимые уточнения не были внесены в установленный срок или не были

представлены документы, отсутствовавшие на дату поступления заявки, то заявка не принимается к рассмотрению, о чем уведомляется заявитель.

При несогласии с решением, принятым по результатам предварительной экспертизы, заявитель в течение 3 месяцев с даты получения решения имеет право обжаловать его в судебном порядке.

Предварительная экспертиза заявки на выдачу патента должна быть проведена в месячный срок. При положительном результате экспертизы заявитель уведомляется о приеме его заявки.

После того как Госкомиссия на основании первичной экспертизы заявки приходит к выводу о необходимости принятия заявки к рассмотрению, проводится экспертиза селекционного достижения по существу. В процессе этой экспертизы представленные материалы исследуются и испытываются на новизну селекционного достижения, на его отличимость и стабильность. Исследование проводится по методике и в сроки, устанавливаемые Госкомиссией.

Госкомиссия вправе использовать результаты испытаний, проведенных компетентными органами других государств, с которыми заключены соответствующие договоры, результаты испытаний, проведенных другими организациями РФ по договору с Госкомиссией, а также данные, представленные заявителем.

Если экспертизой установлено, что исследуемое селекционное достижение отвечает всем требованиям закона, Госкомиссия принимает решение о выдаче патента и составляет описание селекционного достижения.

Использование селекционного достижения.

Патентообладатель может передавать право на использование селекционного достижения другому лицу. Передача такого права возможна при заключении лицензионного договора. При этом договором может быть обусловлен как порядок расчетов, так и безвозмездное использование селекционного достижения.

По договору исключительной лицензии лицензиату передается исключительное право на использование селекционного достижения в пределах, обусловленных договором, с сохранением за лицензиатом права на использование селекционного достижения в части, не передаваемой лицензиату. Исключительная лицензия действительна только после регистрации ее в Госкомиссии.

При неисключительной лицензии за лицензиатом остаются все права, предоставляемые патентом на селекционное достижение, в том числе право на предоставление лицензии третьим лицам.

Защита прав на селекционное достижение.

Нарушение прав обладателей на селекционное достижение может служить основанием для требования о применении к правонарушителям предусмотренных законом санкций. Нарушение личных неимущественных прав чаще всего выражается в их отрицании или присвоении другими лицами.

Основными способами защиты личных неимущественных прав могут быть требования обладателей прав на селекционное достижение о признании нарушенного или оспариваемого права, о восстановлении положения, существовавшего до нарушения и о прекращении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения.

Защита нарушенных имущественных прав осуществляется путем пресечения действий, нарушающих права или создающих угрозу их нарушения, а также путем требования о возмещения убытков.

Убытки подлежат возмещению в полном объеме, включая не только реальный ущерб, понесенный правообладателем, но и упущенную им выгоду.

6. СОДЕРЖАНИЕ И ОБЪЕМ ПРАВ, ОСНОВАННЫХ НА ОХРАННОМ ДОКУМЕНТЕ

Бухгалтерский учет интеллектуальной собственности организуется на основании четырех групп документов:

- документов, которые подтверждают исключительные права правообладателя на результаты интеллектуальной деятельности или индивидуализации производителя. Содержание этих документов определяет сущность сделок с объектами интеллектуальной собственности и хозяйственных операций;
- документов, подтверждающих получение и передачу исключительных или неисключительных прав на объекты интеллектуальной собственности;
- документов, отражающих факты поступления в состав активов или выбытия из их состава объектов интеллектуальной собственности;
- расчетно-платежных и других документов, подтверждающих проведение платежей по объектам интеллектуальной собственности и другие операции, связанные с движением активов, являющихся результатами интеллектуальной деятельности.

Документами, которые подтверждают исключительные права правообладателя на результаты интеллектуальной деятельности или индивидуализации производителя, являются так называемые охранные документы.

Охранный документ - это документ, предоставляемый правообладателю по его просьбе (заявке, ходатайству и др.) соответствующим государственным органом - уполномоченным патентным ведомством Российской Федерации (Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам - Роспатентом) и удостоверяющий приоритет, авторство, право его владельцев в течение определенного срока использовать предмет своего патента, свидетельства, включая право отстранять (исключать) третьих лиц от любой формы использования запатентованного объекта без согласия (разрешения) патентовладельца.

Для выдачи охранного документа, на основании которого реализуется защита интересов правообладателя, должны быть соблюдены условия, идентифицирующие объект, а также требования оформления документов, представляемых в соответствующий уполномоченный государственный орган - Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатент).

Исключительные права на объекты могут быть действительными не только на территории Российской Федерации, но и на территориях других стран. Тогда их правовая защита осуществляется в рамках норм законодательства стран, выдавших охранные документы. Причем, если охранные документы на результаты интеллектуальной деятельности выданы органами иностранных государств, объекты исключительных прав также учитываются в составе нематериальных активов организации, работающей в России.

К охранному документу относятся следующие:

1. Патент на изобретение, выдаваемый на основании Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на изобретение, утвержденных Приказом Роспатента от 06.06.2003 N 82.

2. Свидетельство на полезную модель, выдаваемое на основании Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу свидетельства на полезную модель, утвержденных Приказом Роспатента от 06.06.2003 N 83.
3. Патент на промышленный образец, выдаваемый на основании Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на промышленный образец, утвержденных Приказом Роспатента от 06.06.2003 N 84.
4. Свидетельство на товарный знак, выдаваемое на основании Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных Приказом Роспатента от 05.03.2003 N 32.
5. Свидетельство на знак обслуживания, выдаваемое в соответствии с Правилами составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденными Приказом Роспатента от 05.03.2003 N 32.
6. Свидетельство об официальной регистрации программ для ЭВМ, выдаваемое на основании Правил составления, подачи и рассмотрения заявок на официальную регистрацию программ для ЭВМ и баз данных, утвержденных Приказом Роспатента от 25.02.2003 N 25.
7. Свидетельство об официальной регистрации баз данных, выдаваемое на основании Правил составления, подачи и рассмотрения заявок на официальную регистрацию программ для ЭВМ и баз данных, утвержденных Приказом Роспатента от 25.02.2003 N 25.
8. Свидетельство об официальной регистрации топологии интегральной микросхемы, выдаваемое на основании Правил составления, подачи и рассмотрения заявок на официальную регистрацию топологий интегральных микросхем, утвержденных Приказом Роспатента от 25.02.2003 N 26.
9. Патент на селекционное достижение.

На объекты промышленной собственности (изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания), а также на селекционные объекты интеллектуальной собственности (селекционные достижения) соответствующими государственными органами - Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатентом) - может быть выдан дубликат охранного документа (свидетельства, патента). Он оформляется по просьбе правообладателя, преемника в соответствии с Правилами выдачи дубликата патента Российской Федерации на изобретение, промышленный образец, полезную модель, свидетельства на полезную модель, товарный знак, знак обслуживания, право пользования наименованием места происхождения товара, охранного документа СССР и свидетельства об официальной регистрации программы для ЭВМ, базы данных или топологии интегральной микросхемы, утвержденными Приказом Роспатента от 03.04.2003 N 51.

Формы охранных документов на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, на право пользования наименованием места происхождения товара, свидетельств об официальной регистрации программы для ЭВМ, базы данных, топологии интегральной микросхемы утверждены Приказом Роспатента от 22.09.1998 N 179 (с изм., внесенными Приказами Роспатента от 15.04.2003 N 54 и от 02.10.2003 N 125).

В крупных организациях, имеющих большой объем охранных документов, как правило, разрабатывается Положение о порядке подачи заявок на получение охранных документов на результаты интеллектуальной деятельности, а также учета и хранения охранных документов на объекты интеллектуальной собственности. Положение призвано определять порядок подготовки, оформления и подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, зарубежные и международные патентные ведомства заявок на получение охранных документов на результаты интеллектуальной деятельности, а также порядок регистрации, учета, выдачи и хранения патентов на изобретения, на полезные модели, на промышленные образцы, свидетельств на товарные знаки, свидетельств о регистрации программ для ЭВМ, баз данных и приложений об изменении сведений в них, правообладателем которых является организация.

Руководителем организации назначаются сотрудники, ответственные за сохранность охранных документов и ведение делопроизводства, связанного с регистрацией, учетом и хранением охранных документов. В их функции, в частности, могут входить:

- ведение реестра охранных документов;
- внесение в день поступления охранного документа или приложения об изменении сведений в нем соответствующих записей в журнал регистрации охранных документов на объекты интеллектуальной собственности (пример журнала приведен в табл. 1). Страницы журнала должны быть пронумерованы, прошиты и заверены подписью уполномоченного лица организации;
- хранение ключей от сейфа, в котором находятся охранные документы и журнал регистрации охранных документов.

Положение о порядке подачи заявок на получение охранных документов на результаты интеллектуальной деятельности, а также учета и хранения охранных документов на объекты интеллектуальной собственности может содержать также следующие указания:

- в каком порядке хранятся охранные документы (например, отдельно в порядке возрастания их номеров);
- в течение какого срока хранятся охранные документы;
- в каком порядке и в течение какого времени хранятся прекратившие действие охранные документы.

На каждый охранный документ необходимо оформлять карточку учета выдачи охранного документа. При выдаче и возврате охранного документа сотруднику организации в карточке производится соответствующая запись.

7. СИСТЕМА МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Как уже говорилось, право на объекты интеллектуальной собственности имеет территориальный характер. Оно не действует само по себе (автоматически) на территории

других государств. Для того чтобы, например, права правообладателя охранялись на территории другой страны или нескольких стран сразу, необходимо заключение соответственно двустороннего или многостороннего международного договора.

Первым универсальным договором в сфере промышленной собственности была Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 г. Затем появилось универсальное соглашение в области авторских прав - Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений 1886 г.

Перечень охраняемых объектов авторского права постепенно расширялся. Так, в сфере авторского права и смежных прав с развитием техники (звукозапись, радиотрансляция и т.д.) назрела необходимость выделить группу прав организаций - производителей фонограмм и организаций эфирного и кабельного вещания (субъекты смежных прав). Этот процесс сопровождался принятием на международном уровне изменений в соглашениях между государствами и заключением новых международных договоров.

В настоящий момент Российская Федерация является участницей ряда международных соглашений, ключевые из которых необходимо упомянуть.

Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений 1886 г. Текст соглашения пересматривался несколько раз (в 1908, 1928, 1948, 1967 и 1971 г.). В числе участников конвенции более 145 государств. Российская Федерация присоединилась в 1994 г., при этом Россия сделала уведомление, что действие Бернской конвенции не распространяется на произведения, которые на дату вступления Конвенции в силу для Российской Федерации уже являются на ее территории общественным достоянием. Этим нарушается принцип ретроохраны, то есть охраны произведений, которые на момент вступления Конвенции в силу еще не стали общим достоянием в стране происхождения вследствие истечения срока охраны (ст. 18 Конвенции).

По своей сути, **Конвенция базируется на трех принципах.**

Принцип "национального режима" - произведения, созданные в одной из стран - участниц Конвенции, получают в других странах-участницах такую же охрану, как и произведения, созданные собственными гражданами.

Принцип "автоматической охраны" - национальный режим не зависит от выполнения каких-либо формальностей (депонирование произведения, регистрация и т.п., которые существуют в некоторых странах, таких как США, Англия).

Принцип "независимости охраны" - произведение охраняется в странах - участницах Конвенции независимо от того, предоставлена ли охрана в стране происхождения произведения.

Ст. 2 Конвенции определяет круг охраняемых произведений и приводит их примерный перечень: "Термин "литературные и художественные произведения" охватывает все произведения в области литературы, науки и искусства, каким бы способом и в какой бы форме они ни были выражены, как-то: книги, брошюры и другие письменные произведения; лекции, обращения, проповеди и другие подобного рода произведения; драматические и музыкально-драматические произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные сочинения с текстом или без текста; кинематографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным кинематографии; рисунки, произведения живописи, архитектуры, скульптуры, графики и литографии; фотографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным фотографии; произведения прикладного искусства; иллюстрации, географические карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии, архитектуре или наукам".

Конвенция предусматривает деление авторских прав на имущественные и личные неимущественные. К последним относится право требовать признания своего авторства на произведение и противодействовать всякому извращению, искажению или иному изменению этого произведения, а также любому другому посягательству на произведение, способному нанести ущерб чести или репутации автора.

К имущественным правам Конвенция относит:

- право на перевод;
- право на воспроизведение;
- право на публичное исполнение и передачу исполнения для всеобщего сведения драматических, музыкально-драматических и музыкальных произведений;
- право на передачу произведений в эфир или публичное сообщение этих произведений любым другим способом беспроводной передачи знаков, звуков или изображений;
- право автора литературного произведения на публичное чтение своего произведения, осуществляемое любыми средствами или способами;
- право автора на передачу любым способом чтения своего произведения для всеобщего сведения;
- право авторов литературных и художественных произведений на переделки, аранжировки и другие изменения своих произведений;
- право авторов литературных и художественных произведений на кинематографическую переделку и воспроизведение своих произведений и распространение переделанных или воспроизведенных таким образом произведений, а также право на публичное представление и исполнение переделанных или воспроизведенных таким образом произведений и сообщение их по проводам для всеобщего сведения.

Другим заслуживающим внимание документом является Всемирная конвенция об авторском праве 1952 г. Российская Федерация участвует в Конвенции в редакции 1952 г.

с 27 мая 1973 г., а в редакции 1971 г. - с 9 марта 1995 г. Всемирная конвенция не действует с обратной силой в отличие от Бернской конвенции.

Важное положение, имеющее практическое значение, содержится в статье III Всемирной конвенции. Если какое-либо государство предусматривает соблюдение формальностей для цели предоставления охраны произведению (депонирование произведения, регистрация, оговорка о сохранении авторского права, нотариальные удостоверения, уплата сборов, изготовление или выпуск в свет экземпляров произведения на территории данного государства), то для иностранных авторов, произведения которых впервые выпущены в свет вне территории этого государства, эти формальности считаются выполненными, если начиная с первого выпуска в свет этих произведений все их экземпляры, выпущенные с разрешения автора или любого другого обладателя его прав, будут носить знак с указанием имени обладателя авторского права и года первого выпуска в свет; этот знак, имя и год выпуска должны быть помещены таким способом и на таком месте, которые ясно показывали бы, что авторское право сохраняется.

Всемирная конвенция признает право на перевод, но ограничивает его в связи с потребностями развивающихся государств. Если зарубежное произведение не было переведено на национальный язык государства по истечении семи лет с момента его выпуска в свет, то любой гражданин этого государства - участника Конвенции может получить от компетентного органа данного государства неисключительную лицензию на перевод и выпуск в свет переведенного таким образом произведения на национальном языке, на котором оно до этого не было выпущено в свет.

Срок охраны произведений, на которые распространяется действие Конвенции, не может быть короче периода, охватывающего время жизни автора и двадцать пять лет после его смерти. Но если государство ограничивает этот срок для произведений определенных категорий периодом, исчисляемым со времени первого выпуска в свет произведения, то оно вправе сохранить такие отступления или распространить их на произведения других категорий. Для произведений всех этих категорий срок охраны не может быть короче 25 лет, считая со времени первого выпуска в свет (п. 2 ст. 4).

Еще один важный международный документ - Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм 1971 г. Российская Федерация - участница Конвенции с 13 марта 1995 г.

Как признается в Конвенции: "Каждое государство-участник обязуется охранять интересы производителей фонограмм, являющихся гражданами других государств-участников, от производства копий фонограмм без согласия производителя и от ввоза таких копий всякий раз, когда упомянутые производство или ввоз осуществляются с целью их распространения среди публики, а также от распространения этих копий среди публики" (ст. 2). Таким образом, за производителем фонограмм закрепляется право на

воспроизведение и право на импорт. Естественно, ввоз (импорт) фонограмм для личных нужд не подпадает под действие этого права.

"В тех случаях когда одно из государств-участников в соответствии со своим национальным законодательством требует выполнения формальностей в качестве условий, при которых обеспечивается охрана интересов производителей фонограмм, эти формальности считаются выполненными, если все разрешенные копии фонограмм, распространяемые среди публики, или их упаковка имеют специальную надпись в виде символа Р (в круге) с указанием года первого издания, проставленную так, чтобы было отчетливо видно, что данная фонограмма находится под охраной; если копии или их упаковка не устанавливают производителя фонограмм, его правопреемника или обладателя лицензии путем упоминания его фамилии, марки или другого соответствующего обозначения, то надпись должна также включать фамилию производителя, его правопреемника или обладателя исключительной лицензии" (ст. 5).

Кроме того, Россия является участницей Конвенции об охране прав исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций 1961 г. (Римская конвенция).

Это первое международное соглашение по смежным правам, которое охватывает всех субъектов: исполнителей, производителей фонограмм, вещательных организаций. После этой конвенции международные соглашения в области смежных прав касались только отдельных субъектов и их прав.

Россия стала участницей этой конвенции с 26 мая 2003 г. По состоянию на конец 2004 г. участниками Конвенции являются 79 государств.

Конвенция основана на принципе "национального режима", который относится ко всем трем субъектам смежных прав. Конвенция предусматривает, какими правами пользуются исполнители, производители фонограмм и организации вещания.

Срок охраны, предоставляемый в соответствии с Конвенцией, длится по меньшей мере до конца двадцатилетнего периода, исчисляемого с конца года, в котором:

1. была осуществлена запись фонограмм и включенных в них исполнений;
2. имели место не включенные в фонограммы исполнения;
3. имела место передача в эфир.

Помимо названных, Российская Федерация является участницей Брюссельской конвенции о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники 1974 г.

Конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники (далее - Брюссельская конвенция), была подписана в Брюсселе 21 мая 1974 г. Для СССР указанная конвенция вступила в силу 20 января 1989 г., Российская Федерация является участницей конвенции как правопреемница СССР.

Брюссельская конвенция направлена на запрещение противозаконного распределения программнесущих сигналов, передаваемых с помощью спутника. Дело в том, что вещание через спутники не охватывается определением Римской конвенции "передача в эфир" ("передача беспроводными средствами звуков или изображений и звуков для приема публикой"), поскольку на момент принятия Конвенции "публика" еще не могла непосредственно принимать сигналы со спутников - обязательно присутствовал посредник, который, принимая сигналы со спутника, затем распространял их по кабелю.

Согласно положениям Брюссельской конвенции, договаривающиеся государства вправе выбирать способ предотвращения противозаконного распространения сигналов. Положения Брюссельской конвенции не распространяются на случаи передачи сигналов от органа-источника или по его поручению и излучения через спутники для непосредственного использования публикой. Таким образом, из сферы действия Конвенции исключается распространение сигналов, полученных от спутников прямого вещания, позволяющих принять передачи непосредственно при помощи радиоприемников и телевизоров без использования наземной станции. Кроме того, положения данной конвенции не применяются к распространению вторичных сигналов, полученных от сигналов, которые уже были распространены лицом, для которого эти сигналы предназначались.

Ст. 4 Брюссельской конвенции предусматривается ряд исключений в целях повышения образовательного уровня населения развивающихся стран. Разрешается использовать несущие программы сигналы, если сигналы несут короткие выдержки из передаваемой с помощью спутника сигналов программы, содержащие сообщения о текущих событиях, предназначенные для использования в информационных целях или в качестве цитат, или передаваемая сигналами программа распространяется в развивающихся странах в образовательных или научно-исследовательских целях.

Однако в указанной конвенции новые права организациям вещания непосредственно не предоставляются.

Среди региональных международных соглашений, участницей которых является Российская Федерация, необходимо отметить Соглашение о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав 1993 г.

Соглашение предусматривает, что "государства-участники предпримут необходимые меры для разработки и принятия законопроектов, обеспечивающих охрану авторского права и смежных прав на уровне требований Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений, Женевской конвенции об охране производителей фонограмм от неразрешенного воспроизведения их фонограмм, Римской конвенции об охране прав исполнителей, производителей фонограмм, организаций телерадиовещания".

В соответствии с соглашением, "государства-участники будут проводить совместную работу по борьбе с незаконным использованием объектов авторского права и смежных

прав и через свои компетентные организации будут содействовать разработке конкретных программ и мероприятий" (ст. 4 Соглашения).

В то же время необходимо отметить, что в сфере авторского права и смежных прав в настоящий момент **Россия не является участником** следующих значимых международных документов:

- Договор ВОИС по авторскому праву 1996 г.;
- Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам 1996 г.;
- Соглашение о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) 1994 г.

Присоединение к указанным документам необходимо ожидать в ближайшем будущем, поскольку это предусмотрено Соглашением о партнерстве и сотрудничестве с Европейским союзом 1994 г.

Договор ВОИС по авторскому праву является ключевым в этой области, хотя оба названных договора ВОИС 1996 г. приняли вызов цифровых технологий и, в частности, в согласованном заявлении к ст. 1 Договора по авторскому праву закрепили следующее положение: "право на воспроизведение в том виде, как оно определено в Бернской конвенции (ст. 9), и допускаемые этой статьей исключения полностью применяются в цифровой среде и, в частности к использованию произведений в цифровой форме. Понимается, что размещение охраняемого произведения в цифровой форме в электронном средстве является воспроизведением в смысле ст. 9 Бернской конвенции".

Также в соответствии с Договором по авторскому праву авторы литературных и художественных произведений пользуются исключительным правом разрешать любое сообщение своих произведений для всеобщего сведения, включая их "доведение до всеобщего сведения таким образом, что представители публики могут осуществлять доступ к таким произведениям из любого места и в любое время по их собственному выбору" (ст. 8). Эта замысловатая формулировка относится прежде всего к сети Интернет.

Договор также ввел понятие "информации об управлении правами". Это информация, которая "идентифицирует произведение, автора произведения, обладателя какого-либо права на произведение или информацию об условиях использования произведения и любые цифры или коды, в которых представлена такая информация, когда любой из этих элементов информации приложен к экземпляру произведения или появляется в связи с сообщением произведения для всеобщего сведения" (п. 2 ст. 12).

Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам, как и предыдущий, ориентирован на цифровые технологии, но уже применительно к своей сфере. В преамбуле Договора содержатся, в частности, такие слова: "Договаривающиеся стороны... признавая глубокое влияние развития и сближения информационных и коммуникационных технологий на производство и использование исполнений и фонограмм...". Этим определено содержание

последующих статей - многие из них обусловлены возникновением новой среды распространения исполнений и фонограмм, цифровой среды.

Например, ст. 10 признает исключительное право исполнителей "разрешать доведение до всеобщего сведения своих исполнений, записанных на фонограммы, по проводам или средствами беспроводной связи таким образом, что представители публики могут осуществлять доступ к ним из любого места и в любое время по их собственному выбору". Аналогичная статья (ст. 14) введена в отношении права производителей фонограмм.

Интерес представляет ст. 18: "Договаривающиеся стороны предусматривают соответствующую правовую охрану и эффективные средства правовой защиты от обхода существующих технических средств, используемых исполнителями или производителями фонограмм в связи с осуществлением своих прав по Договору и ограничивающих действия в отношении их исполнений или фонограмм, которые не разрешены исполнителями или производителями фонограмм или не допускаются законом".

Еще одним упоминавшимся документом "на подходе" к подписанию со стороны России является Соглашение о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности (ТРИПС). Оно вступило в силу 1 января 1995 г. и обязательно для всех стран - членом Всемирной торговой организации.

Это соглашение универсально не только по количеству стран-участниц, но и по кругу прав на объекты интеллектуальной собственности, которые оно охватывает: авторское право и смежные права, право на товарные знаки, географические указания, промышленные образцы, патенты, топологии (топографии) интегральных микросхем, закрытую информацию (п. 2 ст. 1 Соглашения).

Соглашение базируется на принципе "национального режима", режима "наибольшего благоприятствования".

ПРОМЫШЛЕННАЯ СОБСТВЕННОСТЬ

Наиболее важными документами, затрагивающими вопросы международного права и сотрудничества в сфере патентного права, являются Конвенция по охране промышленной собственности 1883 г. и Договор о патентной кооперации 1970 г.

Конвенция по охране промышленной собственности 1883 г. Объектами охраны промышленной собственности являются патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения, а также пресечение недобросовестной конкуренции. Основное назначение Конвенции - упрощенная регистрация объектов патентного права субъектами одних государств на территории других государств, стран - участниц соглашения. Однако нет такого юридического

понятия, как "всемирный патент", то есть нельзя запатентовать изобретение или промышленный образец один раз и так, чтобы он получил правовую охрану во всем мире. Необходимо подавать заявки в компетентные органы каждой страны для получения в ней охраны. Страны - участницы Конвенции образуют условный Союз по охране промышленной собственности. Любое лицо, надлежащим образом подавшее заявку на патент на изобретение, полезную модель, промышленный образец в одной из стран Союза, или правопреемник этого лица пользуется для подачи заявки в других странах правом приоритета (заявители имеют право подавать в течение года заявки в странах Союза, и эти заявки будут считаться новыми, несмотря на то что они ранее уже поданы в других странах). Основанием для возникновения права приоритета признается всякая подача заявки, имеющая силу правильно оформленной национальной подачи заявки в соответствии с национальным законодательством каждой страны Союза или с двусторонними или многосторонними соглашениями, заключенными между странами Союза. Вследствие этого последующая подача заявки в одной из прочих стран Союза не может быть признана недействительной на основании действий, совершенных в этот промежуток времени, в частности на основании другой подачи заявки, опубликования изобретения или его использования, выпуска в продажу экземпляров образца, применения знака, и эти действия не могут послужить основанием для возникновения какого-либо права третьих лиц или какого-либо права личного владения. Права, приобретенные третьими лицами до дня первой заявки, которая служит основанием для права приоритета, сохраняются в соответствии с внутренним законодательством каждой страны Союза. Таким образом, при подаче международной заявки у лица возникает право конвенционного приоритета. Срок приоритета составляет 12 месяцев для патентов на изобретения и для полезных моделей и шесть месяцев для промышленных образцов. Более того, Патентный закон Российской Федерации гласит, что если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые содержатся в Патентном законе, то применяются правила международного договора. В случае противоречия российского патентного законодательства и международного соглашения будут применяться положения последнего. В выдаче патента не может быть отказано, и патент не может быть признан недействительным на основании того, что продажа продукта, запатентованного или изготовленного запатентованным способом, подвергнута на основании национального законодательства ограничениям или сокращениям. Ввоз патентообладателем в страну выдачи патента объектов, изготовленных в той или иной стране Союза, не влечет за собой утраты основанных на нем прав. Для уплаты пошлин, предусмотренных для сохранения прав промышленной собственности, предоставляется льготный срок, составляющий не менее шести месяцев, при условии уплаты дополнительной пошлины, если такая пошлина устанавливается национальным законодательством. В каждой из стран Союза не рассматриваются как нарушение прав патентообладателя:

1. Применение на борту судов других стран Союза средств, составляющих предмет его патента, в корпусе судна, в машинах, оснастке, механизмах и другом оборудовании, когда

эти суда временно или случайно находятся в водах данной страны, при условии, что эти средства используются исключительно для нужд судна.

2. Применение средств, составляющих предмет патента, в конструкции или при эксплуатации воздушных или наземных средств передвижения других стран Союза или вспомогательного оборудования для этих средств передвижения, когда указанные средства передвижения временно или случайно находятся в данной стране.

Если продукт ввозится в страну Союза, где существует патент, охраняющий способ производства указанного продукта, патентообладатель имеет в отношении ввезенного продукта все права, какие ему предоставляет законодательство импортирующей страны на основе патента на способ производства в отношении продуктов, изготовленных в данной стране.

Договор о патентной кооперации. Основное назначение данного документа - облегчение подачи заявок на патентование изобретения, полезной модели, промышленного образца. Государства - участники договора образуют союз для сотрудничества в области подачи заявок на охрану изобретений, проведения по ним поиска и экспертизы, а также по оказанию специальных технических услуг. Этот союз именуется Международным союзом патентной кооперации. В договоре предусмотрены следующие положения: международная заявка и международный поиск, международная заявка, заявление, процедура, применяемая Международным поисковым органом и т.д.

Примерная схема так называемой "международной регистрации" такова:

1. Заявитель подает заявку, в которой указывает перечень стран, где он желал бы получить охрану.
2. Ведется международный поиск, публикация и предварительная экспертиза.
3. Заявитель еще раз выбирает перечень стран из указанного им списка.
4. Заявки поступают в компетентные органы каждой из заявленных стран.

Рассмотренная регистрация довольно удобна для правообладателя, поскольку позволяет с минимальными усилиями и затратами получить правовую охрану своей разработке в нескольких странах мира.

Существуют и другие международные соглашения, обеспечивающие межгосударственную охрану патентным документам. Отдельно следует выделить Евразийскую патентную конвенцию, принятую странами СНГ.

Государства - участники Конвенции предприняли попытку создания межгосударственной системы получения правовой охраны на основе единого патента, действующего на территории всех государств-участников.

Для выполнения административных задач, связанных с функционированием Евразийской патентной системы и выдачей евразийских патентов, была учреждена Евразийская

патентная организация. Ее органами являются Административный совет и Евразийское патентное ведомство. Ведомство выдает евразийский патент на изобретение, которое является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо.

Владелец евразийского патента обладает исключительным правом использовать, а также разрешать или запрещать другим использование запатентованного изобретения. Владелец евразийского патента может передавать свое право или выдавать на него лицензии.

Срок действия евразийского патента составляет 20 лет с даты подачи евразийской заявки. За поддержание в силе евразийского патента ежегодно уплачиваются пошлины. Для продолжения действия евразийского патента патентовладелец должен указать название каждого государства, в котором он желает продолжения действия патента. Такое указание направляется в Евразийское ведомство одновременно с уплатой пошлины за поддержание евразийского патента в силе. Эта пошлина уплачивается в отношении каждого указанного государства.

Однако существуют и прямые международные соглашения, участником которых является Российская Федерация, и распространяются они на страны СНГ.

Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Беларусь о сотрудничестве в области охраны промышленной собственности (Минск, 20 июля 1994 г.).

Согласно соглашению, это сотрудничество между странами включает в себя:

- во-первых, решение вопросов, связанных с охраной и использованием прав на изобретения, промышленные образцы, товарные знаки и другие объекты промышленной собственности;
- во-вторых, упрощение процедуры подачи и рассмотрения заявок на выдачу охранных документов заявителей Российской Федерации в Республике Беларусь и заявителей Республики Беларусь в Российской Федерации;
- в-третьих, обмен информацией, нормативными и иными документами, а также опытом в области охраны промышленной собственности.

В области охраны промышленной собственности физические и юридические лица одного государства пользуются на территории другого государства теми же правами, преимуществами и средствами правовой защиты, которые предоставлены в настоящее время или будут предоставлены правовыми актами другого государства собственным физическим и юридическим лицам. По ходатайству Государственного патентного ведомства Республики Беларусь при Совете министров Республики Беларусь (Белгоспатент) Комитет Российской Федерации по патентам и товарным знакам (Роспатент) проводит информационный поиск и подготавливает заключения экспертизы по заявкам на выдачу патентов Республики Беларусь на изобретения и промышленные образцы, исходя из условий патентоспособности, установленных правовыми актами

Российской Федерации. Роспатент оказывает содействие Белгоспатенту в организации работы по комплектованию национального патентного фонда, разработке автоматизированных патентно-информационных систем, подготовке и стажировке специалистов в организациях Роспатента, а также в публикации сведений об объектах промышленной собственности, заявляемых или охраняемых правовыми актами Республики Беларусь, с использованием полиграфической базы и информационных изданий Роспатента.

Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Украины о сотрудничестве в области охраны промышленной собственности (Киев, 30 июня 1993 г.).

В соответствии с соглашением государства признают действие на своих территориях ранее выданных охранных документов СССР на объекты промышленной собственности на условиях, установленных законодательством каждой стороны. В нормативных актах предусмотрено право на преобразование авторских свидетельств СССР на изобретения и свидетельств СССР на промышленные образцы в национальные патенты, не ограничивая возможность такого преобразования сроками, меньшими, чем сроки действия патента на изобретение и патента на промышленный образец. Стороны признают, что любое физическое или юридическое лицо, которое до даты подачи ходатайства о выдаче национального патента по заявке на выдачу авторского свидетельства (свидетельства) СССР или по авторскому свидетельству (свидетельству) СССР добросовестно в интересах своего дела или своего предприятия использовало в Российской Федерации или Украине изобретение (промышленный образец) или сделало необходимые к этому приготовления, имеет право продолжать использование изобретения (промышленного образца) или использовать его в соответствии с такими приготовлениями без заключения лицензионного соглашения. При этом указанное лицо выплачивает авторам изобретения (промышленного образца) вознаграждение в соответствии с законодательством того государства, в котором имело место указанное использование или приготовление.

Аналогичные соглашения существуют между Правительством Российской Федерации и

- Правительством Азербайджанской Республики (Москва, 18 июля 1994 г.);
- Правительством Республики Армения (Москва, 25 июня 1993 г.);
- Правительством Республики Казахстан (Москва, 28 марта 1994 г.);
- Правительством Киргизской Республики (Бишкек, 13 октября 1995 г.);
- Правительством Республики Узбекистан (Ташкент, 27 июля 1995 г.).

ТОВАРНЫЕ ЗНАКИ И ЗНАКИ ОБСЛУЖИВАНИЯ

В числе основополагающих международных документов этой сферы необходимо вновь назвать Конвенцию по охране промышленной собственности 1883 г. О сущности Конвенции было сказано выше, здесь необходимо остановиться на ее положениях, связанных с особенностями, касающимися товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товара.

В соответствии с Конвенцией срок приоритета равен шести месяцам. Подачи заявки и регистрации товарных знаков определяются в каждой стране Союза (стране - участнице Конвенции) ее национальным законодательством. Однако знак, заявленный гражданином страны Союза в какой-либо другой стране Союза, не может быть отклонен или признан недействительным на основании того, что он не был заявлен, зарегистрирован или возобновлен в стране происхождения. Знак, надлежащим образом зарегистрированный в какой-либо стране Союза, рассматривается как независимый от знаков, зарегистрированных в других странах Союза, включая страну происхождения. Каждый товарный знак, надлежащим образом зарегистрированный в стране происхождения, может быть заявлен в других странах Союза и охраняется таким, как он есть. Страны Союза обязуются охранять знаки обслуживания. Они не обязаны предусматривать регистрацию этих знаков. Страны Союза обязуются или по инициативе администрации, если это допускается законодательством данной страны, или по ходатайству заинтересованного лица отклонять или признавать недействительной регистрацию и запрещать применение товарного знака, представляющего собой воспроизведение, имитацию или перевод другого знака, способные вызвать смешение со знаком, который по определению компетентного органа страны регистрации или страны применения уже является в этой стране общеизвестным в качестве знака лица, пользующегося преимуществами Конвенции, и используется для идентичных или подобных продуктов. Это положение распространяется и на те случаи, когда существенная составная часть знака представляет собой воспроизведение такого общеизвестного знака или имитацию, способную вызвать смешение с ним. В РФ по заявлению юридического или физического лица общеизвестным в Российской Федерации товарным знаком может быть признан товарный знак, охраняемый на территории Российской Федерации на основании его регистрации, товарный знак, охраняемый на территории Российской Федерации без регистрации в соответствии с международным договором Российской Федерации, а также обозначение, используемое в качестве товарного знака, но не имеющее правовой охраны на территории Российской Федерации, если такие товарные знаки или обозначение в результате их интенсивного использования стали на указанную в заявлении дату в Российской Федерации широко известны среди соответствующих потребителей в отношении товаров этого лица.

Для предъявления требования об аннулировании указанного знака предоставляется срок не менее пяти лет, исчисляемый с даты регистрации знака. Страны Союза имеют право установить срок, в течение которого может быть потребовано запрещение применения знака. Срок не устанавливается для предъявления требования об аннулировании или запрещении применения знаков, зарегистрированных или используемых недобросовестно. Страны Союза договариваются отклонять или признавать недействительной регистрацию и запрещать путем соответствующих мер использование без разрешения компетентных властей в качестве товарных знаков или в качестве элементов этих знаков гербов, флагов и других государственных эмблем стран Союза, введенных ими официальных знаков и клейм контроля и гарантии, а также всякое подражание этому с точки зрения геральдики.

Еще необходимо упомянуть о международной системе регистрации товарных знаков, получившей название "Мадридская система". Она основывается на Мадридском соглашении о международной регистрации знаков (1891 г.) и Мадридском протоколе, относящимся к Мадридскому соглашению (1989 г.).

Назначение соглашения - предоставление товарному знаку, зарегистрированному в Международном бюро, такой же правовой охраны, как если бы он был заявлен в странах - участницах Мадридского соглашения непосредственно. Основываясь на этом соглашении, предприниматели стран-участниц могут обеспечить во всех других странах - участницах соглашения охрану своих знаков, применяемых для товаров или услуг и зарегистрированных в стране происхождения, путем подачи заявок на указанные знаки в Международное бюро ВОИС интеллектуальной собственности, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности при посредстве ведомства указанной страны происхождения.

Для осуществления международной регистрации товарного знака его обладатель подает заявку в Международное бюро ВОИС в Женеве и в этой заявке указывает страны, в которых желает получить охрану. ВОИС перенаправляет заявку в страны, указанные в заявке. Эти страны проводят экспертизу заявки по своим национальным критериям, и каждая страна самостоятельно определяет вопрос о предоставлении правовой охраны товарному знаку на ее территории.

Для обращения к Мадридской системе товарный знак уже должен иметь национальную регистрацию (или должна быть хотя бы подана национальная заявка). Если в течение первых пяти лет национальная регистрация будет аннулирована, то это повлечет и автоматическое аннулирование международной регистрации, однако по истечении этого срока международная регистрация становится независимой от национальной и продолжает действовать даже в случае аннулирования регистрации в родной стране.

Любая заявка на международную регистрацию должна быть представлена на специальном бланке. Ведомство страны происхождения знака удостоверяет, что данные, приводимые в этой заявке, соответствуют данным национального реестра, и указывает даты, номера заявки и регистрации знака в стране происхождения, а также дату подачи заявки на международную регистрацию.

Регистрационный документ, полученный на основе Мадридского соглашения, содержит:

- дату международной регистрации;
- дату действительного внесения знака в Международный реестр;
- период в двадцать или десять лет, за который была уплачена основная пошлина;
- порядковый номер международной регистрации;
- имя и адрес владельца знака и, в случае необходимости, адрес, который должен быть использован для переписки;

- если в адресе владельца указана страна иная, чем страна происхождения, причина, по которой указанная страна рассматривается как страна происхождения;
- изображение знака в черно-белом исполнении и, если испрашивается охрана цвета, изображение знака в цветном исполнении;
- в случае необходимости указание цвета или сочетания цветов;
- в случае необходимости указание категорий и разделов Международной классификации изобразительных элементов знаков;
- указание "объемный знак", если он является таковым;
- в случае необходимости транслитерацию, а также перевод;
- указание "коллективный знак", "сертификационный знак" или "гарантийный знак", если он является таковым;
- товары и услуги, для которых испрашивается охрана знака, сгруппированные по классам Международной классификации товаров и услуг;
- страну происхождения, даты, номера заявки и регистрации знака, действующей в этой стране на дату подачи заявки на международную регистрацию;
- когда это применимо, указание о том, что подача заявки в стране происхождения или любая другая подача заявки в другой стране - участнице Парижской конвенции по охране промышленной собственности, указанной заявителем, является, по его утверждению, первой подачей заявки, а также дату и номер другой заявки.

Таким образом, Мадридское соглашение предоставляет возможность достаточно удобно осуществлять регистрацию товарного знака в более 50 странах мира одновременно.

СЕЛЕКЦИОННЫЕ ДОСТИЖЕНИЯ

Одной из определяющих международных организаций является "Международный союз по охране новых сортов растений" (Union Internationale pour la Protection des Obtention Vegetales, UPOV). Союз является межгосударственной организацией, штаб-квартира которой расположена в Женеве.

"Международный союз" учрежден Международной конвенцией по охране новых сортов растений, которая была подписана в Париже в 1961 г., вступила в силу в 1968 г. И неоднократно пересматривалась.

Конвенция выполняет две основные функции:

1. предписывает минимальный объем прав, которые государства-члены должны предоставлять своим селекционерам, то есть она устанавливает минимальный объем охраны;
2. устанавливает стандартные критерии для предоставления охраны: новизну, отличимость, однородность, стабильность и соответствующее наименование.

Членами "Международного союза" являются более 50 государств. Они взяли на себя обязательство предоставлять права селекционеров на новые сорта растений в соответствии с принципами, установленными Конвенцией.

Любое государство, имеющее соответствующее законодательство по охране сортов растений, посредством членства в "Международном союзе" имеет возможность делиться собственным опытом и использовать объединенный опыт других государств-членов, а также вносить свой вклад в содействие международной селекции растений.

Совет "Международного союза" состоит из представителей членов Союза. Каждое государство, являющееся членом Союза, имеет в совете один голос. Для решения стоящих перед Союзом задач совет "Международного союза" учредил следующие органы:

1. Консультативный комитет.
2. Административный и законодательный комитет.
3. Технический комитет, состоящий из технических рабочих органов:
 - по сельскохозяйственным культурам;
 - по автоматизации и компьютерным программам;
 - по плодовым культурам;
 - по овощным культурам;
 - по декоративным и лесным культурам;
 - технический рабочий орган по компьютерным программам;
 - рабочая группа по биохимическим и молекулярным технологиям и частичному профилированию ДНК.

Эти органы состоят из представителей и экспертов государств-членов. На своих периодических встречах они обсуждают и утверждают рекомендуемые методики проведения испытаний, компьютерные программы и базы данных по испытанию и охране сортов растений, административной и правовой деятельности.

8. АВТОРСКОЕ ПРАВО

8.1 АВТОРСКОЕ ПРАВО КАК ИНСТИТУТ ПРАВА

Авторское право является одним из четырех институтов права, входящих в подотрасль «право интеллектуальной собственности». Кроме него в эту подотрасль входят следующие институты: ♦ смежных прав; ♦ патентного права; ♦ средств индивидуализации участников гражданского оборота и правового регулирования производимой ими продукции (работ, услуг).

Объекты этих институтов являются результатами интеллектуальной деятельности. Совокупность исключительных прав на объекты, являющиеся результатами интеллектуальной деятельности, принято называть интеллектуальной собственностью. Понятие авторского права следует рассматривать в двух аспектах: в объективном и субъективном. Авторское право в объективном смысле — это совокупность правовых

норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения по поводу создания и использования произведений трех видов: науки, литературы и искусства.

Авторское право в объективном смысле - совокупность правовых норм, установленных в законном порядке компетентным органом власти, регулирующих общественные отношения, которые распространяются на обнародованные и на необнародованные произведения науки, литературы и искусства, и являются результатом творческой деятельности, а также отношения, связанные с использованием результата творческой деятельности автора.

Авторское право в субъективном смысле - личные неимущественные и имущественные права, которые принадлежат лицам, создавшим произведения литературы, науки и искусства. Смежные права — совокупность норм, регулирующих отношения, возникающие в связи с созданием и использованием четырех объектов: ≈ фонограмм; ≈ исполнений; ≈ постановок; ≈ передач организаций эфирного и кабельного телевидения. Смежные права регулируются тем же законом, что и авторское право, и часто объединяются авторами учебных пособий с нормами, регулирующими авторское право на создание произведений науки, литературы и искусства, в один институт — «авторское право».

Авторскому праву в объективном смысле присущи определенные функции и принципы. Функции (задачи) авторского права: = стимулирование деятельности по созданию произведений науки, литературы и искусства; = создание условий для использования авторских произведений в интересах общества. Назначение авторского права — охрана прав и интересов авторов произведений науки, литературы и искусства. Принципы авторского права:

- свобода творчества;
- сочетание личных интересов автора с интересами общества;
- неотчуждаемость личных неимущественных прав;
- свобода авторского договора.

Источники авторского права:

1) Законы:

а) Закон РФ от 9 июля 1993 г. «Об авторском праве и смежных правах» - имеет рыночную направленность, содержит ссылки на гражданско-процессуальное законодательство (ст. 50) и на административное законодательство (ст. 48);

б) Закон РФ от 23 сентября 1992 г. «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных» Программы для ЭВМ и баз данных относятся к объектам авторского права (ст. 2 Закона);

в) Закон РСФСР от 27 декабря 1991 г. «О средствах массовой информации» - определяет понятие выхода в свет продукции средств массовой информации (ст. 2728), порядок распространения такой информации (ст. 25), условия использования авторских произведений (ст. 42) и др.;

г) Закон РФ от 17 ноября 1995 г. «Об архитектурной деятельности в РФ» и др. д) Отдельные статьи Уголовного кодекса РФ об уголовной ответственности за нарушение авторских и смежных прав (ст. 146) и Гражданско-процессуального кодекса о порядке взыскания на авторское вознаграждение. Правила ГК РФ общего характера: о сделках, правоспособных субъектах, средствах защиты нарушенных прав, о наследовании, о правоспособности иностранных граждан и лиц без гражданства;

е) иные акты.

2) Подзаконные акты:

а) постановления Правительства РФ от 21 марта 1994 г. № 215 «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства» и от 17 мая 1996 г. «Основы вознаграждения исполнителям за некоторые виды использования исполнения (постановка)»;

б) положения, принятые Правительством РФ, например, Положение о регистрационных сборах за официальную регистрацию программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем от 12 августа 1993 г. Положение о регистрации кино- и видеофильмов от 28 апреля 1993 г. и др.;

в) нормативные акты, издаваемые Министерством культуры, Государственным комитетом РФ по печати. Например, Приказ Министерства печати и информации РФ от 28 июля 1998 г. № 27 «Об утверждении перечня выходных сведений, размещенных в непериодических изданиях»;

г) иные подзаконные акты.

3) Локальные акты:

а) акты местных органов государственной власти и органов местного самоуправления (организация выставок, вернисажей, реализация произведений искусства);

б) уставы и положения издательств, редакций газет, журналов;

в) постановления Пленумов Верховного и Высшего арбитражного судов.

Постановление Пленума СССР от 18 апреля 1986 г. «О применении судами законодательства при рассмотрении конкретных споров, возникших с рассмотрением авторских правомочий». Субъекты и объекты авторского права. Субъекты авторского права - лица, которые обладают субъективным правом автора на результат труда. Это авторы произведений и их правопреемники. Автор - физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение. Обладателями авторского права могут быть российские граждане, иностранцы, лица без гражданства, их наследники и иные правопреемники (независимо от состояния здоровья, возраста, а также гражданской правоспособности). Субъективные авторские права возникают у автора в результате факта создания произведения. Его права в юридической литературе называются первоначальными. Важнейшими субъектами авторского права являются авторы произведений — лица, творческим трудом которых создано произведение. Творцом произведения может быть любое физическое лицо независимо от возраста, гражданства и состояния дееспособности.

В соответствии с современным российским законодательством авторами произведений признаются только физические лица. Авторские права у создателя произведения возникают сразу, как только достигнутый творческий результат облекается в объективную форму, обеспечивающую его восприятие другими людьми. То есть, фактически, с момента создания произведения в каком-либо виде. Авторское право на произведение, созданное творческим трудом двух и более лиц, принадлежит им совместно, независимо от того, образует произведение одно неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет также и самостоятельное значение (ст. 10 Закона об авторском праве). Такие авторы называются соавторами. Закон выделяет два вида коллективных произведений и соответственно два вида соавторства — нераздельное и раздельное.

При нераздельном соавторстве произведение, созданное двумя и более соавторами, представляет собой неразрывное целое, части которого не имеют самостоятельного значения. При раздельном соавторстве коллективное произведение является единым, однако оно состоит из частей, имеющих самостоятельное значение, и при этом известно, кем из соавторов созданы эти части. Субъектами авторского права после смерти автора становятся наследники. Наследование авторских прав может происходить как по закону, так и по завещанию.

В отличие от прав на произведения самих авторов, которые носят пожизненный характер, авторские права наследников ограничены установленным законом сроком, в частности, они действуют в течение 50 лет после смерти автора, считая с 1 января года, следующего за годом смерти (ст. 27 Закона об авторском праве). Помимо наследников авторские права могут переходить к иным правопреемникам: издательствам, театрам, киностудиям и другим организациям, занимающимся использованием произведений.

Последние приобретают авторские права на основании заключенных с авторами и наследниками авторских договоров. Объекты авторских прав Авторское право распространяется на объекты, существующие в какой-либо объективной форме: письменной, устной, звукозаписи или видеозаписи, изображения, объемно-пространственной и др. Часть произведения может использоваться самостоятельно и признается объектом авторского права. При этом авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты. Согласно ст. 6 Закона РФ от 9 июля 1993 г. «Об авторском праве и смежных правах» (далее — Закон об авторском праве) авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатами творческой деятельности независимо от назначения и достоинств произведения, а также способа его выражения.

Кроме того, подчеркивается, что законом охраняются как обнародованные произведения, так и необнародованные, существующие в какой-либо объективной форме. Произведение — это совокупность идей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора выражение в доступной для восприятия форме, допускающей возможность воспроизведения. Объектами авторского права признаются лишь такие произведения, которые обладают предусмотренными законом признаками: творческий характер произведения и объективная форма его выражения.

Творчество — деятельность человека, порождающего нечто качественно новое и отличающееся неповторимостью, оригинальностью и уникальностью. Чтобы творческий результат приобрел общественную значимость и характер объекта авторского права, он должен быть воплощен в какой-либо объективной форме — письменной (рукопись или нотная запись), устной (публичное произнесение речи, публичное исполнение музыки), звуко- и видеозаписи (механической, магнитной, цифровой, оптической и т.п.), изображения (рисунок, чертеж, фотокадр и др.).

Для возникновения, осуществления и охраны авторского права не требуется регистрации произведения, иного специального оформления произведения или соблюдения каких-либо других формальностей. Авторское право возникает на основании самого факта создания произведения. После присоединения СССР в 1973 г. к Всемирной конвенции об авторском праве 1952 г. на всех советских и российских печатных изданиях (книгах, журналах, конвертах грампластинок и т.п.) стал проставляться знак охраны авторского права, который состоит из трех элементов: латинской буквы «С» в окружности: (с); имени обладателя исключительных авторских прав; года первого опубликования произведения. Объектом авторского права является не только произведение в целом, но и часть произведения, которая является результатом творческой деятельности и может быть использована самостоятельно.

Объекты авторского права:

- 1) литературные произведения (включая программы для ЭВМ);
- 2) драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
- 3) хореографические произведения и пантомимы;
- 4) музыкальные произведения с текстом или без текста;
- 5) аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайдфильмы, диафильмы и другие кино- и теле- произведения);
- 6) произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
- 7) произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
- 8) произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
- 9) фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- 10) географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам;

11) производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства);

12) сборники (энциклопедии, антологии, базы данных).

Не являются объектами авторского права:

1) официальные документы (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера), а также их официальные переводы;

2) государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и иные государственные символы и знаки);

3) произведения народного творчества;

4) сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

Виды субъективных прав авторов.

В результате создания произведения науки, литературы и искусства его автор становится обладателем целого ряда субъективных авторских прав, как личного неимущественного, так и имущественного характера. Эти права в действующем авторском законодательстве и в доктрине авторского права традиционно именуется исключительными авторскими правами.

Основаниями возникновения субъективных авторских прав являются два юридических факта: создание произведения и переход авторских прав в результате правопреемства, например, по наследству или по договору. Обладателями субъективного авторского права могут быть физические и юридические лица, как российские, так и иностранные. Самой распространенной и в то же время самой спорной классификацией авторских прав является их деление на личные неимущественные и имущественные. Личные неимущественные права

1) Одним из главных личных неимущественных прав, возникающих в связи с созданием произведения, является право признаваться автором произведения (право авторства) - основное, неотделимое и неотчуждаемое право автора. Оно характеризуется как юридически обеспеченная возможность лица считаться автором произведения и вытекающая отсюда возможность требовать признания данного факта от других лиц.

2) право на имя, которое заключается в том, что автор имеет право сам использовать или разрешает использовать произведение под подлинным именем автора, под условным именем (псевдонимом) или без обозначения имени (анонимно);

3) право на обнародование, которое заключается в возможности автора обнародовать или разрешать обнародовать произведение в письменной, устной, в форме звукозаписи или видеозаписи, изображения, объемно-пространственной, а также в других формах. Сущность данного права можно определить как юридически обеспеченную автору возможность публичной огласки созданного им произведения.

4) право на защиту репутации автора, включающее в себя право на защиту произведения от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора;

5) право на отзыв, т. е. право отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения, публично оповестив об отзыве произведения, которое может быть реализовано при условии возмещения пользователю причиненных таким решением убытков, включая упущенную выгоду.

С момента создания произведения за его автором закрепляется право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора. При издании, публичном исполнении или ином использовании произведения запрещается без согласия автора вносить какие-либо изменения как в само произведение, так и в его название. Личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним в случае уступки исключительных прав на использование произведе-

ния. Имущественные права автора Имущественные права авторов предусмотрены ст. 16 ФЗ «Об авторском праве и смежных правах», согласно которой автору в отношении его произведения принадлежат исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом.

Имущественные права автора связаны с его возможностями по использованию произведения.

Исключительные права автора на использование произведения означают право осуществлять или разрешать следующие действия:

1) воспроизводить произведение (право на воспроизведение). Право на воспроизведение есть право на повторное придание произведению объективной формы, допускающей его восприятие третьими лицами.

2) Закон закрепляет за автором самостоятельное право распространять экземпляры произведения любым способом: продавать, сдавать в прокат и так далее (право на распространение);

3) импортировать экземпляры произведения в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя исключительных авторских прав (право на импорт);

4-5) Другими имущественными правами автора являются права на публичный показ и право на публичное исполнение;

6) сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения путем передачи в эфир и (или) последующей передачи в эфир (право на передачу в эфир);

7) сообщать произведение, (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств (право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю);

8) переводить произведение (право на перевод);

9) переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение (право на переработку).

10) право авторов на практическую реализацию соответствующих проектов и др.

Исключительные права автора на использование дизайнерского, архитектурного, градостроительного и садово-паркового проектов включают также практическую реализацию таких проектов.

Автор принятого архитектурного проекта вправе требовать от заказчика предоставления права на участие в реализации своего проекта при разработке документации для строительства и при строительстве здания или сооружения, если иное не предусмотрено в договоре.

Авторский договор Использование произведения автора другими лицами (пользователями) осуществляется на основании авторского договора, кроме случаев, предусмотренных действующим законодательством. Авторский договор - соглашение, в силу которого автор произведения передает или обязуется передать имущественные права на произведение в пределах и на условиях, предусмотренных сторонами. Данный договор является консенсуальным, взаимным и возмездным.

Предмет договора - результат творческой деятельности, т.е. произведение и связанные с ним исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом. Стороны авторского договора

1. Автор, в качестве которого может выступать любое лицо независимо от возраста, пола и правоспособности. Авторы, достигшие совершеннолетия, заключают авторские договоры самостоятельно или же действуют через поверенных и агентов. За лиц, не достигших 14 лет, авторские договоры заключают их родители (опекуны). Несовершеннолетние авторы в возрасте от 14 до 18 лет имеют право заключать договора самостоятельно, без контроля родителей и попечителей. После смерти автора договор заключается с его наследниками по закону или по завещанию, обладающими гражданской

правоспособностью. Если наследников несколько, для заключения авторского договора необходимо их общее согласие. Спор, возникший между ними, разрешается в судебном порядке по иску одного из наследников. Если произведение создано в результате коллективной творческой деятельности, то договор должен быть заключен со всеми авторами.

2. Пользователь авторского произведения - специальная организация, основной целью создания которой является осуществление деятельности по изданию, тиражированию, редактированию произведений либо иной схожей деятельности. Сторона, не исполнившая или ненадлежащим образом исполнившая обязательства по авторскому договору, обязана возместить убытки, причиненные другой стороне, включая упущенную выгоду. Если автор не представил заказное произведение в соответствии с условиями договора заказа, он обязан возместить реальный ущерб, причиненный заказчику.

Существенные условия договора: предмет; способы использования произведения; срок и территория, на которые передается право; размер вознаграждения и (или) порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования произведения; порядок и сроки выплаты вознаграждения, а также другие условия, которые стороны сочтут существенными для данного договора. Предметом договора не могут быть права на использование произведения, неизвестные на момент заключения договора, а также права на использование произведений, которые автор может создать в будущем. При отсутствии в авторском договоре условия о сроке, на который передается право, договор может быть расторгнут автором по истечении 5 лет с даты его заключения, если пользователь будет письменно уведомлен об этом за 6 месяцев до расторжения договора. В случае отсутствия в авторском договоре условия о территории, на которую передается право, действие передаваемого по договору права ограничивается территорией Российской Федерации. Форма договора - письменная. Авторский договор об использовании произведений в периодической печати может быть заключен в устной форме.

2. Смежные права и их охрана Понятие смежных прав

Наряду с охраной прав авторов произведений науки, литературы и искусства российское авторское право признает и охраняет смежные права, получившие свое название ввиду их близости и тесной связи с правами авторов. Смежные права стали охраняться в нашей стране лишь с 4 августа 1992 г., когда на территории РФ были введены в действие Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 года, общие нормы которого получили развитие в Законе об авторском праве, посвятившем смежным правам специальный раздел, в котором уточнен состав охраняемых смежных прав. Смежные права - права исполнителя, производителя фонограмм, организаций эфирного или кабельного вещания, возникающие в связи с созданием и использованием фонограмм, исполнений, постановок, передач эфирного и кабельного вещания.

Субъекты смежных прав: а) исполнители (актеры, певцы, музыканты, танцоры и другие лица, исполняющие произведения литературы и искусства, а также режиссеры-постановщики спектаклей I и дирижеры); б) производители фонограмм, т. е. звуковых записей исполнений или иных звуков; в) организации эфирного или кабельного вещания, сообщающие произведения, исполнения, постановки, программы для всеобщего сведения по радио и телевидению, включая кабельное.

Права исполнителя признаются за ним и охраняются законом в случаях, если: » исполнитель является гражданином РФ; » исполнение, постановка впервые имели место на территории РФ; » исполнение, постановка записаны на фонограмму; » исполнение, постановка, не записанные на фонограмму, включены в передачу в эфир или по кабелю (п. 1 ст. 35 Закона об авторском праве). Права организации эфирного или кабельного вещания признаются за ней, если организация имеет официальное местонахождение на территории РФ и осуществляет передачи с помощью передатчиков, расположенных на

территории РФ. Производитель фонограммы, организация эфирного или кабельного вещания осуществляют свои права, в пределах прав, полученных по договору с исполнителем и автором записанного на фонограмме или передаваемого в эфир или по кабелю произведения.

Производитель фонограммы и исполнитель для оповещения о своих правах вправе использовать знак охраны смежных прав, который помещается на каждом экземпляре фонограммы и (или) на каждом содержащем ее футляре и состоит из трех элементов: латинской буквы «Р» в окружности; имени (наименования) обладателя исключительных смежных прав; года первого опубликования фонограммы.

Охрана смежных прав действует в течение 50 лет после первого исполнения или постановки. Права исполнителя на имя и на защиту исполнения или постановки от всякого искажения или иного посягательства охраняются бессрочно. Исключительные права исполнителя в отношении его исполнения или постановки: право на имя; право на защиту исполнения или постановки от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя; право на использование исполнения или постановки в любой форме, включая возможность осуществления передачи в эфир или сообщения для всеобщего сведения по кабелю исполнения или постановки, запись ранее не записанных исполнения или постановки, воспроизведения записи исполнения или постановки, если первоначально эта запись была произведена не для коммерческих целей и др.; право на использование фонограммы в любой форме (включая действия по воспроизведению, переделыванию или переработке любым иным способом фонограммы, распространению экземпляров фонограммы, вывозу за пределы границы РФ).

Организации эфирного вещания в отношении ее передачи принадлежат права: одновременно передавать в эфир ее передачу другой организации эфирного вещания; сообщать передачу для всеобщего сведения по кабелю; записывать передачу; воспроизводить запись передачи; сообщать передачу для всеобщего сведения в местах с платным входом. Защита авторских и смежных прав — совокупность мер, направленных на восстановление и признание этих прав при их нарушении или оспаривании. Субъекты права на защиту — авторы произведений науки, литературы и искусства, обладатели смежных прав, а также их наследники и иные правопреемники.

Нарушитель авторских и смежных прав — физическое или юридическое лицо, которое не выполняет требований, установленных законодательством. За нарушение предусмотренных действующим законодательством авторских и смежных прав наступает гражданская, уголовная и административная ответственность. За защитой своего права обладатели исключительных авторских и смежных прав вправе обратиться в установленном порядке в суд, арбитражный суд, третейский суд, орган дознания, органы предварительного следствия в соответствии с их компетенцией. Эти формы защиты авторских и смежных прав можно разделить на два вида: юрисдикционная и неюрисдикционная формы.

В рамках юрисдикционной формы, в свою очередь, выделяется общий и специальный порядок защиты. По общему правилу защита авторских и смежных прав, а также охраняемых законом интересов их обладателей осуществляется в судебном порядке. В качестве средства защиты выступает судебный иск, т.е. обращенное к суду требование об отправлении правосудия, с одной стороны, и обращенное к ответчику материально-правовое требование о выполнении лежащей на нем обязанности или о признании наличия или отсутствия правоотношений — с другой. Специальным порядком защиты авторских и смежных прав является административный порядок их защиты (ст. 11 ГК).

Неюрисдикционная форма защиты охватывает собой действия граждан и организаций по защите авторских и смежных прав, которые совершаются ими

самостоятельно, без обращения за помощью к государственным или иным компетентным органам. Способы защиты авторских и смежных прав — закрепленные законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производятся восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и воздействие на правонарушителя.

Способы защиты: > признание авторского и смежного права;

> восстановление положения, существовавшего до нарушения права;

> пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;

> возмещение убытков, включая упущенную выгоду или взыскание с нарушителя незаконно полученного дохода или выплата им компенсации в твердой сумме;

> компенсация причиненного морального вреда;

> принятие иных, предусмотренных законодательством мер.

Помимо возмещения убытков, взыскания дохода или выплаты компенсации в твердой сумме суд или арбитражный суд за нарушение авторских или смежных прав взыскивает штраф в размере 10 процентов от суммы, присужденной судом в пользу истца. Сумма штрафов направляется в установленном законодательством порядке в соответствующие бюджеты.

3. Исключительные права на средства индивидуализации товаров и их производителей
Понятие средства индивидуализации

Правовые нормы об индивидуализации товаров и их производителей образуют четвертый институт права (помимо авторского права, смежных прав, патентного права), входящий в подотрасль гражданского права, называемый «правом интеллектуальной собственности».

Средства индивидуализации:

◆ фирменное наименование предприятия;

◆ товарный знак и знак обслуживания;

◆ наименование мест происхождения товаров.

Основной функцией этих средств является индивидуализация производителей и производимых ими товаров, работ и услуг. Фирменное наименование — коммерческое имя предприятия. Под этим именем оно выступает в гражданском обороте. С ним связана деловая репутация предприятия. Это личное неимущественное благо. Поскольку фирменное наименование содержит указания на принадлежность предприятия и его организационно-правовую форму, оно выполняет информационную функцию. Действующий ГК РФ предусматривает создание в будущем специального закона о фирменном наименовании, но такой закон пока еще не создан.

В настоящее время вопрос о фирменном наименовании регулируется в основном ст. 54 ГК, а также рядом других статей, например п. 3 ст. 69, а также рядом законов, например: - ст. 10 Закона РСФСР от 22 марта 1991 г. «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках»; - ст. 9 Закона РФ от 7 февраля 1992 г. «О защите прав потребителей»; - п. 2 ст. 7 Закона РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименовании мест происхождения товаров». Каждое средство индивидуализации выпускаемой предприятием продукции имеет свое определение, порядок оформления и способы защиты. Оно служит средством идентификации предприятия, выпустившего эти товары.

Поэтому предприятие, чьи товары уже завоевали рынок, стремится защитить средства индивидуализации товаров от подделки и от использования их посторонними лицами, а государство с помощью правовых норм охраняет права правообладателей средств индивидуализации товаров, работ и услуг. Промышленная собственность — собирательное понятие, которое включает в себя права на изобретение, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменное наименование, наименованием мест происхождения товаров, а также права по защите против недобросовестной конкуренции. Товарный знак (знак обслуживания) Статья 138 ГК РФ в качестве

средств индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг называет товарный знак, знак обслуживания и наименование мест происхождения товара.

В соответствии с Законом Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименовании мест происхождения товаров» к товарным знакам и знакам обслуживания относят обозначения, способные отличать соответственно товары и услуги одних юридических или физических лиц от однородных товаров и услуг других юридических или физических лиц.

Товарные знаки могут представлять собой словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации. Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании. В качестве изобразительных товарных знаков используются рисунки и символы. Например, фирма по производству готовой одежды «Лакост» в качестве товарного знака использует изображение крокодила, фирма «Даймлер-Крайслер-Мерседес» применяет товарный знак в виде трехлучевой звезды. В качестве товарного знака могут регистрироваться не все обозначения. Пунктами 1, 2 ст. 6 Закона РФ «О товарных знаках...» устанавливаются определенные ограничения, которые не допускают регистрации товарных знаков, состоящих только из обозначений, не обладающих различительной способностью; представляющих собой государственные гербы, флаги и эмблемы, официальные названия государств, сокращенные или полные наименования международных межправительственных организаций, официальные контрольные, гарантийные и пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия или сходные с ними до степени смешения.

Такие обозначения могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа или их владельца, либо они вошли во всеобщее употребление как обозначения товаров определенного вида и т.д. Владелец товарного знака может проставлять рядом с товарным знаком предупредительную маркировку, указывающую на то, что применяемое обозначение является товарным знаком, зарегистрированным в Российской Федерации. Как правило, в качестве такой маркировки применяется взятая в кружок буква «R» латинского алфавита.

Субъектами права на товарный знак являются юридические лица, а также физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность. Владелец товарного знака имеет право пользоваться и распоряжаться знаком, а также запрещать его использование другими лицами. Нарушением права владельца товарного знака признается несанкционированное изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа, иное введение в хозяйственный оборот или хранение с этой целью товарного знака или товара, обозначенного этим знаком, или обозначения, сходного с ним до степени смешения, в отношении однородных товаров. Если данные нарушения имеют место, то владелец товарного знака имеет право требовать прекращения незаконного использования товарного знака и возмещения убытков, исходя из Гражданского кодекса РФ.

Кроме этого, в соответствии с п. 2 ст. 46 Закона о защите гражданских прав от незаконного использования товарного знака защита прав осуществляется также посредством: = публикации судебного решения в целях восстановления деловой репутации потерпевшего; = удаления с товара или его упаковки незаконно используемого товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения, либо уничтожения изготовленных изображений товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения.

Одновременно с этим к лицу, незаконно использующему товарный знак или обозначение, сходное с ним до степени смешения в отношении однородных товаров, могут быть применены уголовные санкции, предусмотренные ст. 180 Уголовного кодекса РФ. Лицо, производящее предупредительную маркировку по отношению к незарегистрированному в Российской Федерации товарному знаку, несет ответственность в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

Предупредительная маркировка представляет собой специальное обозначение, свидетельствующее о том, что товарный знак охраняется, что, в свою очередь, служит гарантией покупателю в приобретении товара определенного изготовителя.

В случае незаконного использования товарного знака могут быть применены административные санкции, предусмотренные Законом РФ от 22 марта 1991 г. «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках». В соответствии со ст. 10 указанного Закона (в ред. от 25 мая 1995 г.), не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа товаров с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполнения работ, услуг. Основанием для предоставления правовой охраны товарного знака в РФ является его государственная регистрация. В РФ регистрация товарного знака действует в течение десяти лет, считая с даты поступления заявки в Патентное ведомство.

Нормы, касающиеся регистрации товарного знака, содержатся в ст. 8—13 Закона о товарных знаках РФ. Они охватывают вопросы подачи заявки, проведения экспертизы, обжалования решений по заявкам на регистрацию товарного знака. В соответствии с положениями ст. 10—12 процесс экспертизы заявки на товарный знак включает два этапа: предварительную экспертизу и экспертизу заявленного обозначения. В ходе проведения предварительной экспертизы проверяются содержание заявки и ее соответствие установленным требованиям.

По результатам экспертизы заявителю сообщается о принятии заявки к рассмотрению либо об отказе в принятии ее к рассмотрению. На втором этапе проверяется соответствие заявленного обозначения определению товарного знака и устанавливается, не является ли оно обозначением, которое не может быть зарегистрировано по основаниям, содержащимся в ст. 6 («Абсолютные основания для отказа в регистрации») или в ст. 7 («Иные основания для отказа в регистрации»).

По результатам экспертизы принимается решение о регистрации товарного знака или об отказе в его регистрации. Заявитель в случае несогласия с решением по заявке вправе подать возражение в Апелляционную палату Патентного ведомства, решение которой может быть обжаловано в Высшей патентной палате. Решение последней является окончательным.

Приоритет товарного знака устанавливается по дате поступления заявки в ведомство. В Законе провозглашен принцип обязательного использования знака. При этом под использованием понимается фактическое (реальное) применение знака на товарах, для которых знак зарегистрирован, и (или) их упаковке владельцем товарного знака или лицом, которому такое право предоставлено на основе лицензионного договора. Возможна передача товарного знака, включая уступку товарного знака и предоставление лицензии на его использование.

Виды лицензий на использование товарного знака: ~ исключительные, когда в течение определенного периода товарный знак использует только лицо, получившее лицензию; ~ простые, когда право на использование имеют лицензиар и лицензиат. При этом владелец знака — лицензиар — может заключать лицензии с другими предприятиями; ~ сублицензии, когда лицензиат может сам предоставлять третьим лицам лицензию; ~ полные, когда право на использование товарного знака касается всех товаров, в отношении которых зарегистрирован знак; ~ частичные, когда право на использование товарного знака касается только части товаров, для которых зарегистрирован товарный знак. Действие товарного знака прекращается: - по истечении срока регистрации; - в случае отказа владельца от знака; - признания регистрации недействительной. Все споры, связанные с товарными знаками, в зависимости от их характера, рассматриваются судом, арбитражным или третейским судом.

Споры же, относящиеся к приобретению права на товарный знак и распоряжению им, отнесены к компетенции Высшей патентной палаты. Наименование места происхождения товара — название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или людскими факторами, либо тем и другим одновременно. Например, «Гжель», «Тульский пряник», «Хохлома» и т.п. В качестве наименования места происхождения товара может выступать историческое название географического объекта.

Не признается наименованием обозначение, хотя и содержащее название географического объекта, но получившее всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его изготовления. В данном случае речь идет об обозначениях, ставших видовыми в результате их многократного, неконтролируемого использования изготовителями, находящимися в разных географических объектах. Основанием правовой охраны наименования места происхождения товара, как и товарного знака, является его регистрация. Наименование места происхождения товара может быть зарегистрировано одним или несколькими юридическими или физическими лицами.

Право на пользование этим же наименованием места происхождения товара, зарегистрированным в установленном законом порядке, может быть предоставлено любому юридическому или физическому лицу, находящемуся в том же географическом объекте и производящему товар с теми же свойствами. Регистрация наименования места происхождения товара действует бессрочно.

Порядок оформления прав на наименование места происхождения товара регулируется гл. 8 Закона о товарных знаках. В соответствии с данной главой в Патентное ведомство может быть подана заявка на регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара или заявка на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара. Заявитель может отозвать заявку на любом этапе ее рассмотрения. При несогласии заявителя с решением предварительной экспертизы или с решением экспертизы заявленного обозначения он вправе подать в Апелляционную палату возражение в течение трех месяцев с даты получения решения. Возражение должно быть рассмотрено Апелляционной палатой в течение четырех месяцев с даты его поступления. При несогласии заявителя с решением Апелляционной палаты он может в течение шести месяцев обратиться с жалобой в Высшую патентную палату. Решение этого органа является обязательным. Сроки, пропущенные заявителем, могут быть восстановлены Патентным ведомством по ходатайству заявителя, поданному не позднее двух месяцев по их истечении при условии подтверждения уважительных причин и уплаты пошлины.

Свидетельство на право пользования наименованием места происхождения товара, выданное Патентным ведомством, действует в течение десяти лет. Срок действия свидетельства может быть продлен при условии представления заключения компетентного органа, подтверждающего, что обладатель свидетельства находится в данном географическом объекте и производит товар с указанными в свидетельстве свойствами. Закон о товарном знаке достаточно подробно регламентирует права и обязанности обладателя свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара.

Использование наименования места происхождения товара — применение его на товаре, упаковке, в рекламе, проспектах, счетах, бланках и иной документации, связанной с введением товара в хозяйственный оборот.

Законодатель устанавливает ограничения, связанные с использованием зарегистрированного наименования места происхождения товара лицами, не имеющими свидетельства, даже если при этом указывается подлинное место происхождения товара

или используется в переводе либо в сочетании с такими выражениями, как «род», «тип», «имитация» и т.п., а также при использовании сходного обозначения для однородных товаров, способного ввести потребителей в заблуждение относительно места происхождения и особых свойств товара.

Обладатель свидетельства не вправе предоставлять лицензии на использование наименования места происхождения товара другим лицам. Регистрация наименования места происхождения товара и свидетельство на него могут быть признаны недействительными в случае нарушения требований, установленных законом. Действие регистрации может быть прекращено в связи с исчезновением характерных для географического объекта условий и невозможностью производства товара с указанными в реестре свойствами.

Действие свидетельства может быть прекращено:

- в связи с утратой товаром особых свойств, указанных в реестре в отношении наименования места происхождения товара;
- в случае аннулирования регистрации наименования места происхождения товара;
- при ликвидации юридического лица — обладателя свидетельства;
- на основании заявления обладателя свидетельства, поданного в Патентное ведомство.

9. УСЛОВИЯ КОММЕРЧЕСКОЙ РЕАЛИЗАЦИИ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ, ЛИЦЕНЗИРОВАНИЕ

9.1 Объекты интеллектуальной собственности в сфере бизнеса

Необходимость в защите и оценке прав интеллектуальной собственности для целей бизнеса возникает в разнообразных ситуациях и может быть связан с необходимостью принятия решений основанных на имеющейся стоимости прав интеллектуальной собственности, а также с реализацией решений принятых ранее. В последнем случае защита и оценка прав интеллектуальной собственности зависит от ранее принятых решений, а не наоборот. Таким образом защита и оценка прав интеллектуальной собственности для бизнеса определяется конкретными экономическими интересами владельцев интеллектуальной собственности, а также претендентами на нее.

Как правило экономической оценке для целей бизнеса подлежат права интеллектуальной собственности, которые обеспечивают их обладателю определенные преимущества над конкурентами, а также могут быть переданы другому лицу на основании договора или судебного решения.

Сложность оценки и защиты прав объектов интеллектуальной собственности состоит в правильном понимании конкретных ситуаций, нестандартности объекта, многих внешних факторов.

9.2 СФЕРЫ СПРОСА НА ОБЪЕКТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

В условиях рыночных отношений и в соответствии с конкретными потребностями в защите прав и оценке объектов интеллектуальной собственности сферы их использования принято разделять на три крупных блока:

- корпоративные сделки, к которым относятся: приватизация предприятий, превращение закрытых акционерных обществ в открытые, внесение вкладов в уставный фонд;
- свободная купля-продажа патентов и лицензий;

- принудительное лицензирование и возмещение через суд или арбитраж ущерба, нанесенного в результате нарушения исключительных прав.

Такое деление сферы спроса определяется характером отношений между участниками соответствующих сделок.

Например: в корпоративных сделках участвуют физические и юридические лица, преследующие, как правило, какие-то общие корпоративные цели. При свободной купле-продаже патентов или лицензий интересы сторон могут совпадать лишь частично, поскольку у каждого из них есть свои преимущества, делающие взаимовыгодным разделы рынка лицензируемой продукции. В случае принудительного лицензирования в разделе рынка заинтересована только одна из сторон, т.е. интересы сторон практически противоположны и речь может идти скорее о конфликте, чем о сделке.

Преобладание спроса на тот или иной вид услуг по защите или оценке прав интеллектуальной собственности в значительной степени зависит от тех преимуществ, которые получает субъект рыночной экономики (фирма, частное лицо и т.п.) при обладании объектами интеллектуальной собственности.

9.3 Рынок прав интеллектуальной собственности

Купля-продажа патентов и лицензий свидетельствует о существовании рынка прав интеллектуальной собственности. Уникальность практически всех сделок по передаче прав интеллектуальной собственности создает большие сложности по разработке стандартов при оценке интеллектуальной собственности. Объекты интеллектуальной собственности, как и любые другие объекты собственности, выступают на рынке не сами по себе, а в виде прав на них, дробящихся в случае необходимости на более мелкие и необязательно принадлежащие одному лицу. Т.о. современное понимание собственности, в том числе интеллектуальной отличается от классического подхода, подразумевающего владение, пользование, распоряжение. Например, решение предоставить эфир тому, кто больше заплатит за право вещания, не соответствует представлению об обмене материальными благами, но вполне укладывается в схему обмена прав.

Рынок прав интеллектуальной собственности является наиболее ярким подтверждением того факта, что в современных условиях объектом собственности в рыночных отношениях являются практически права или пучок (комплекс) прав.

9.4 СУЩНОСТЬ КОММЕРЦИАЛИЗАЦИИ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Коммерциализация интеллектуальной собственности - это процесс вовлечения объектов интеллектуальной собственности в экономический оборот, использование интеллектуальной собственности в хозяйственной деятельности предприятий.

Перечислим ряд практических преимуществ:

владельцы интеллектуальной собственности могут быть учредителями фирм без отвлечения реальных денежных средств путем внесения объектов интеллектуальной собственности в уставный капитал предприятия;

можно получать дополнительные доходы за передачу права пользования интеллектуальной собственностью;

интеллектуальную собственность можно использовать в качестве залога при получении кредита;

интеллектуальная собственность обеспечивает защиту от конкурентов на период выведения на рынок новой продукции, а также защиту от недобросовестной конкуренции;

интеллектуальная собственность способствует созданию рекламного имиджа при информировании о правовой охране выпускаемой продукции или работе по лицензии известного производителя;

интеллектуальная собственность позволяет снизить налог на прибыль путем уменьшения налогооблагаемой базы на величину амортизации нематериальных активов и величину затрат на создание объектов интеллектуальной собственности;

интеллектуальная собственность позволяет снизить налог на добавленную стоимость, если сделка оформляется как патентный, лицензионный или авторский договор.

Документальное оформление коммерческих операций с интеллектуальной собственностью может быть осуществлено в виде:

договора о создании и передаче научно-технической продукции;

договора о выполнении НИОКР;

лицензионного договора;

учредительного договора;

франшизного соглашения и т.д.

Процесс вовлечения объектов интеллектуальной собственности в коммерческий и хозяйственный оборот предполагает предварительную оценку их стоимости на этапе "ex ante". Ценообразование на сложные активы, к которым относятся и объекты интеллектуальной собственности, носит гораздо более сложный характер, нежели ценообразование на прочие рыночные блага.

Оценка интеллектуальной собственности представляет собой относительно самостоятельную область современных исследований, научный аппарат которой находится в постоянном развитии и требует дальнейшего совершенствования.

Интеллектуальная собственность в виде изобретений, защищенных действующими патентами, заявок на изобретения - "patent pending", "ноу-хау", торговых марок и т.д. во всем мире высоко оценивается и является источником дохода и предметом прибыльного инвестирования. Известно, что из всей стоимости открытых акционерных обществ в развитых странах примерно 85% в настоящее время приходится на интеллектуальную собственность.

Однако также известно, что только 2-3% от всего количества запатентованных изобретений приносят изобретателям больше средств, чем было затрачено на процесс патентования. Это вызвано тем, что процесс передачи патентов в сферу производства

является трудоемким, длительным, требующим специальных знаний и совместной работы изобретателей с командой специалистов, доказывающих потенциальным покупателям интеллектуальной собственности ее истинную рыночную стоимость и прибыльность.

Финальной стадией такой работы является лицензирование патента, т.е. составление между обладателем прав на интеллектуальную собственность - "Лицензиаром" - и ее покупателем - "Лицензиатом" - лицензионного договора, в котором указаны все условия и сроки поэтапной оплаты передачи изобретения в производство и, соответственно, платежи, выплачиваемые изобретателю, за внедрение и последующие выплаты процентов от продажи продукции, основанной на изобретении.

Важнейшей частью такого лицензионного договора является условия ответственности "Лицензиата" за невыплату указанных платежей и согласованные методы требования исполнения обязательств "Лицензиата", которые также являются предметом "сопровождения" договора специалистами в области прав на интеллектуальную собственность и могут потребовать многолетней деятельности.

Условия коммерциализации инноваций

Условия коммерческой реализации объектов интеллектуальной собственности основаны на принципах патентного права:

- принцип свободы творчества как конституционный принцип;
- принцип исключительности прав патентообладателя;
- принцип соблюдения интересов, как патентообладателя, так и общества;
- принципы инициативы и доверительного сотрудничества субъектов патентного права;
- принцип обязательной новизны объектов охраны;
- принцип охраны результатов только творческой деятельности;
- принцип обязательного государственного признания объектов охраны;
- принцип морального и материального стимулирования авторов.

Оценка потенциала коммерциализации объектов интеллектуальной собственности строится на следующем принципе: интеллектуальная собственность создает целый ряд затрат, которые должны быть противопоставлены ряду возможностей по генерированию дохода для тех, кто эксплуатирует эту интеллектуальную собственность.

Целесообразность патентования определяется целями использования интеллектуальной собственности. Можно выделить две основные цели использования объектов интеллектуальной собственности:

- продажа (экспорт) продукции собственного производства;
- продажа (экспорт) технологии как цели патентования;

Критерии целесообразности патентования включают в себя следующие:

- технический уровень объекта;
- экономическая эффективность;
- значимость конкретного изобретения в объекте техники;

- наличие ноу-хау;
- возможность доказательства нарушения патента;
- наличие рынка;
- наличие интереса конкурентов и т.п.